

Kompendium Gesellschaftsrecht

Formwahl – Gestaltung – Muster für die Praxis

Herausgegeben von

Joachim Breithaupt

Rechtsanwalt und Steuerberater in Köln

und

Dipl.-Kfm. Prof. Dr. Jörg H. Ottersbach

Professor an der FH Wilhelmshaven

Steuerberater in Köln

Bearbeitet von

Klaus Altendorf, Wirtschaftsprüfer und Steuerberater in Bornheim

Joachim Breithaupt, Rechtsanwalt und Steuerberater in Köln

Jürgen Ehrlichmann, Rechtsanwalt in Köln

Nicolas Gabrysch, Rechtsanwalt in Köln

Dr. Gerd Hoor, Rechtsanwalt in Köln

Dr. Andreas Imping, Rechtsanwalt und Fachanwalt für Arbeitsrecht in Köln

Dipl.-Kfm. Prof. Dr. Jörg H. Ottersbach, FH Wilhelmshaven, Steuerberater in Köln

Carsten Schneider, Rechtsanwalt in Köln

Axel Tophoven, Rechtsanwalt in Köln

Prof. Dr. Dieter Schulze zur Wiesche, Rechtsanwalt und Steuerberater in Nordkirchen

Withold Wollgarten, Wirtschaftsprüfer und Steuerberater in Köln



Verlage C.H. Beck Franz Vahlen
München 2010

Inhaltsübersicht

Vorwort	V
Inhaltsverzeichnis	XIII
Abkürzungsverzeichnis	XLV

Teil 1. Einführung

A. Rechtsformwahl (<i>Breithaupt</i>)	1
§ 1 Wesentliche zivilrechtliche Aspekte der Rechtsformwahl	1
I. Überblick über die wichtigsten privatrechtlichen Unternehmensformen	1
II. Überblick über die wesentlichen rechtlichen Strukturmerkmale der Gesellschaftstypen	8
§ 2 Wesentliche steuerliche Gesichtspunkte bei der Rechtsformwahl	29
I. Einleitung	29
II. Grundlagen	30
III. Rechtsformvergleich	32
IV. Rechtsformoptimierung	47
V. Rechtsformkombination	51
VI. Zusammenfassende Schlussbemerkung	52
B. Handelsrecht (<i>Schneider</i>)	54
I. Handels und Gesellschaftsrecht	54
II. Gesellschaften als Kaufleute	57
III. Firmenrecht	65
IV. Sitz und Zweigniederlassung	80
V. Vertretungsrecht	84
VI. Handels- und Unternehmensregister	93
C. Unternehmensfinanzierung (<i>Gabrysch</i>)	102
§ 1 Gründungsfinanzierung	102
I. Business Angel	102
II. Venture Capital	106
III. Öffentliche Fördermittel	109
§ 2 Wachstumsfinanzierung	114
I. Private Equity	114
II. Strategische Partnerschaften	116

Teil 2. Zivilrecht

D. Personengesellschaften	117
§ 1 Erscheinungsformen von Personengesellschaften (<i>Hoor</i>)	117
I. Begriff	117
II. Vielfalt der Gesellschaftszwecke und Ausgestaltungen	117
III. Rechtsformen	119

§ 2 Gesellschaft bürgerlichen Rechts	120
I. Gründung (<i>Hoor</i>)	120
II. Innere Organisation (<i>Hoor</i>)	131
III. Gesellschafterwechsel (<i>Breithaupt</i>)	149
IV. Beendigung der Gesellschaft bürgerlichen Rechts (<i>Breithaupt</i>)	191
§ 3 Offene Handelsgesellschaft (<i>Hoor</i>)	198
I. Gründung (<i>Hoor</i>)	200
II. Innere Organisation (<i>Hoor</i>)	207
III. Gesellschafterwechsel (<i>Breithaupt</i>)	225
IV. Beendigung der OHG (<i>Breithaupt</i>)	235
§ 4 Kommanditgesellschaft	238
I. Gründung (<i>Hoor</i>)	239
II. Innere Organisation (<i>Hoor</i>)	247
III. Gesellschafterwechsel (<i>Breithaupt</i>)	265
IV. Beendigung der Kommanditgesellschaft (<i>Breithaupt</i>)	266
§ 5 GmbH & Co. KG (<i>Schulze zur Wiesche/Breithaupt</i>)	267
I. Begriff und Organisationsform der GmbH & Co. KG	267
II. Gründung	273
III. Innere Organisation	288
IV. Gesellschafterwechsel	334
V. Beendigung der GmbH & Co. KG	348
§ 6 Arbeits- und Sozialrecht (<i>Imping</i>)	351
I. Die Arbeitgeberstellung der Personengesellschaft	351
II. Personengesellschafter als Arbeitnehmer	353
E. Kapitalgesellschaften	362
§ 1 Erscheinungsformen von Kapitalgesellschaften (<i>Schneider</i>)	362
I. Rechtsstatsachen	362
II. Rechtsformwahl	362
§ 2 Gesellschaft mit beschränkter Haftung (GmbH) (<i>Schneider</i>)	364
I. Rechtsgrundlagen	364
II. Überblick	365
III. Errichtung der GmbH	365
IV. Betrieb der GmbH	424
V. Finanzierung der Gesellschaft	457
VI. Übertragung und Einziehung von Geschäftsanteilen	464
VII. Satzungsänderung; Kapitalmaßnahmen	477
VIII. Auflösung der GmbH; Insolvenz	480
§ 3 Die Aktiengesellschaft (AG) (<i>Gabrysch</i>)	486
I. Die Gründung	486
II. Innere Organisation	508
III. Kapitalmaßnahmen der AG	571
IV. Beendigung der AG	577
§ 4 Arbeits- und Sozialrecht (<i>Imping</i>)	584
F. Innengesellschaften (<i>Tophoven</i>)	588
§ 1 Stille Gesellschaft	588
I. Begriff, Erscheinungsformen und Abgrenzung zu anderen Rechtsgeschäften	588
II. Motive für die Gründung einer stillen Gesellschaft	591
III. Gründung einer stillen Gesellschaft	593
IV. Gestaltung des Gesellschaftsvertrages und innere Organisation	597

V. Haftung	606
VI. Gesellschafterwechsel	609
VII. Beendigung der stillen Gesellschaft	610
§ 2 Unterbeteiligungen	619
I. Begriff	619
II. Typische und atypische Unterbeteiligungen	620
III. Abschluss und Inhalt eines Unterbeteiligungsvertrages	620

**Teil 3. Besteuerung von Gesellschaften
und Gesellschaftern**

G. Besteuerung der Personengesellschaft	623
§ 1 Besteuerung von der Gründung bis zur Liquidation	623
I. Die Personengesellschaft als Steuersubjekt (<i>Schulze zur Wiesche</i>)	623
II. Die Gründung einer Personengesellschaft (<i>Schulze zur Wiesche</i>)	651
III. Gewinnermittlung bei der Personengesellschaft (<i>Wollgarten</i>)	679
IV. Ertragsteuerliche Behandlung der Personengesellschaft (<i>Ottersbach</i>)	716
V. Ertragsteuerliche Behandlung der Gesellschafter (Gesellschaftsebene) (<i>Ottersbach</i>)	736
VI. Gesellschafterwechsel bei der Personengesellschaft (<i>Wollgarten</i>)	754
VII. Beendigung/Liquidation der Personengesellschaft (<i>Wollgarten</i>)	775
§ 2 Steuerliche Sonderfragen	783
I. Die steuerliche Behandlung von Personengesellschaften, deren Gesellschafter nicht als Mitunternehmer anzusehen sind (<i>Ottersbach</i>)	783
II. Die Personengesellschaft als Obergesellschaft (<i>Ottersbach</i>)	792
III. Die doppelstöckige Personengesellschaft (<i>Ottersbach</i>)	800
IV. Personengesellschaft und Betriebsaufspaltung (<i>Wollgarten</i>)	805
V. Umsatzsteuer (<i>Ottersbach</i>)	817
VI. Grunderwerbsteuer (<i>Ottersbach</i>)	829
H. Besteuerung der Kapitalgesellschaft (<i>Altendorf</i>)	837
§ 1 Besteuerung von der Gründung bis zur Liquidation	837
I. Einführung	837
II. Steuerliche Aspekte bei der Gründung einer GmbH	837
§ 2 Steuerliche Sonderfragen	905
I. Finanzierung der Gesellschaft	986
II. Besteuerungsverfahren	989
III. Einbehaltung und Abführung von Kapitalertragsteuer bei Gewinnausschüttungen	990

Teil 4. Strukturänderungen und Insolvenz

I. Umwandlungen (<i>Breithaupt</i>)	993
§ 1 Einleitung	993
I. Wirtschaftlicher Hintergrund von Umwandlungen	993
II. Arten von Umwandlungen	994
III. Baukastensystem des Umwandlungsgesetzes	999
IV. Ablauf des Umwandlungsverfahrens	999

V. Alternative Umwandlungsmöglichkeiten außerhalb des Umwandlungsgesetzes	1000
VI. Steuern bei der Umwandlung	1003
VII. Internationale Umwandlungen	1005
§ 2 Verschmelzung	1006
I. Einführung	1006
II. Vorbereitung	1007
III. Beschluss	1035
IV. Vollzug	1042
V. Haftung	1050
VI. Steuern	1051
§ 3 Spaltung	1064
I. Vorbereitung	1065
II. Beschluss	1071
III. Vollzug	1073
IV. Steuern	1073
§ 4 Formwechsel	1081
I. Vorbereitung	1081
II. Beschluss	1086
III. Vollzug	1088
IV. Steuern	1090
J. Insolvenzrecht (Ehrlichmann)	1091
§ 1 Grundzüge des Insolvenzrechts	1091
I. Einführung	1091
II. Insolvenzeröffnungsgründe und die Möglichkeit ihrer Beseitigung	1091
III. Grundlagen des Insolvenzverfahrens	1097
IV. Rechte und Pflichten	1102
§ 2 Pflichten der Geschäftsführung	1103
I. Verantwortlichkeit in der Krise	1103
II. Verhalten bei Feststellung der Krise	1104
§ 3 Besonderheiten bei der GbR	1107
I. Insolvenzantrag	1107
II. Eröffnung des Insolvenzverfahrens	1108
III. Persönliche Haftung der Gesellschafter	1108
IV. Insolvenz des Gesellschafters, Restschuldbefreiung	1109
V. Haftung ausgeschiedener Gesellschafter	1109
§ 4 Besonderheiten bei der OHG und KG	1109
I. Allgemeines	1109
II. Antragsberechtigung	1110
III. Antragspflicht	1111
IV. Eröffnung des Insolvenzverfahrens über das Vermögen der OHG/KG	1111
V. Persönliche Haftung der Gesellschafter	1111
VI. Haftung der Kommanditisten	1112
VII. Insolvenz des Gesellschafters, Restschuldbefreiung	1112
§ 5 Besonderheiten bei der GmbH & Co. KG	1113
I. Allgemeines	1113
II. Antragsberechtigung und Antragspflicht	1113
III. Verfahren nach Antragstellung	1114
IV. Haftung der Geschäftsführer der Komplementärin	1114
V. Haftung der Kommanditisten	1115

§ 6 Besonderheiten bei der GmbH	1115
I. Allgemeines	1115
II. Vorgründungsgesellschaft und Vor-GmbH	1116
III. Antragsberechtigung und Antragspflicht	1116
IV. Anzeigepflichten gegenüber den Gesellschaftern	1118
V. Eröffnung des Insolvenzverfahrens über das Vermögen der GmbH	1119
VI. Stellung des Geschäftsführers	1120
VII. Stellung der Gesellschafter	1122
§ 7 Besonderheiten bei der Aktiengesellschaft	1123
I. Allgemeines	1123
II. Vorgründungsgesellschaft und Vor-AG	1123
III. Antragsberechtigung und Antragspflicht	1123
IV. Anzeigepflichten gegenüber den Aktionären	1124
V. Eröffnung des Insolvenzverfahrens über das Vermögen der AG	1124
VI. Stellung der Vorstandsmitglieder	1125
VII. Zuständigkeiten des Vorstands, des Aufsichtsrats und der Hauptversammlung	1125
§ 8 Einzelne Haftungstatbestände	1126
I. Insolvenzstraftaten im engen Sinne	1126
II. Insolvenzstraftaten im weiteren Sinne	1128

Teil 5. Gestaltungsmuster und Literatur

K. Muster	1133
L. Weiterführende Literatur	1216
Sachverzeichnis	1219

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	V
Inhaltsübersicht	VII
Abkürzungsverzeichnis	XLVII

Teil 1. Einführung

A. Rechtsformwahl	1
§ 1 Wesentliche zivilrechtliche Aspekte der Rechtsformwahl	1
I. Überblick über die wichtigsten privatrechtlichen Unternehmensformen	1
1. Rechtliche Hauptmerkmale der Gesellschaftsformen	2
a) Einzelunternehmen	3
b) Personengesellschaften	3
c) Körperschaften	5
2. Betriebswirtschaftliche Vorüberlegungen bei der Wahl der richtigen Rechtsform	6
a) Wie ist der wirtschaftliche Status des Unternehmensinhabers?	6
b) Wer leitet das Unternehmen und wird die Leitung kontrolliert?	7
c) Können Arbeitnehmer Einfluss auf unternehmerische Entscheidungen ausüben?	7
d) Ist das Unternehmen kooperationsfähig?	7
e) Wie wird das Unternehmen finanziert?	7
f) Wie erfolgt die Besteuerung?	8
g) Welche Gestaltungsmöglichkeiten gibt es?	8
II. Überblick über die wesentlichen rechtlichen Strukturmerkmale der Gesellschaftstypen	8
1. Einzelunternehmen	8
a) Unternehmenszweck	9
b) Kaufmannseigenschaft	9
c) Gründung	9
d) Firma	9
e) Geschäftsführung und Vertretung	10
f) Sozialversicherung und Mitbestimmung	10
g) Haftung	10
h) Verteilung des Unternehmensergebnisses	10
i) Rechnungslegung	10
j) Kooperationsfähigkeit	11
k) Änderung der Rechtsform	11
2. Gesellschaft bürgerlichen Rechts	12
a) Unternehmenszweck	12
b) Kaufmannseigenschaft	13
c) Gründung	13
d) Firma	13
e) Geschäftsführung und Vertretung	13
f) Sozialversicherung und Mitbestimmung	13
g) Haftung	13

h) Verteilung des Unternehmensergebnisses	14
i) Rechnungslegung	14
j) Kooperationsfähigkeit	14
k) Änderung der Rechtsform	14
3. OHG	14
a) Unternehmenszweck	15
b) Kaufmannseigenschaft	15
c) Gründung	15
d) Firma	15
e) Geschäftsführung und Vertretung	16
f) Sozialversicherung und Mitbestimmung	16
g) Haftung	16
h) Verteilung des Unternehmensergebnisses	16
i) Rechnungslegung	16
j) Kooperationsfähigkeit	17
k) Änderung der Rechtsform	17
4. Kommanditgesellschaft	17
a) Unternehmenszweck	17
b) Kaufmannseigenschaft	17
c) Gründung	17
d) Firma	18
e) Geschäftsführung und Vertretung	18
f) Sozialversicherung und Mitbestimmung	18
g) Haftung	19
h) Verteilung des Unternehmensergebnisses	19
i) Rechnungslegung	19
j) Kooperationsfähigkeit	19
k) Änderung der Rechtsform	20
5. GmbH	20
a) Unternehmenszweck	20
b) Kaufmannseigenschaft	20
c) Gründung	20
d) Firma	21
e) Geschäftsführung und Vertretung	21
f) Sozialversicherung und Mitbestimmung	21
g) Haftung	22
h) Verteilung des Unternehmensergebnisses	22
i) Rechnungslegung	23
j) Kooperationsfähigkeit	23
k) Änderung der Rechtsform	23
6. AG	24
a) Unternehmenszweck	24
b) Kaufmannseigenschaft	24
c) Gründung	24
d) Firma	25
e) Geschäftsführung und Vertretung	25
f) Sozialversicherung und Mitbestimmung	25
g) Haftung	26
h) Verteilung des Unternehmensergebnisses	26
i) Rechnungslegung	26
j) Kooperationsfähigkeit	26
k) Änderung der Rechtsform	26
7. GmbH & Co. KG	26
a) Unternehmenszweck	27
b) Kaufmannseigenschaft	27

c) Gründung	27
d) Firma	27
e) Geschäftsführung und Vertretung	28
f) Sozialversicherung und Mitbestimmung	28
g) Haftung	28
h) Verteilung des Unternehmensergebnisses	28
i) Rechnungslegung	29
j) Kooperationsfähigkeit	29
k) Änderung der Rechtsform	29
§ 2 Wesentliche steuerliche Gesichtspunkte bei der Rechtsformwahl	29
I. Einleitung	29
II. Grundlagen	30
1. Besteuerung von Kapitalgesellschaften ²	
2. Besteuerung von Einzel- und Personenunternehmen	31
III. Rechtsformvergleich	32
1. Laufende Steuerbelastungen: Grundmodell	32
a) Tarifvergleich 2007	33
b) Tarifvergleich ab 2008	34
2. Laufende Steuerbelastungen: Besonderheiten	37
a) Leistungsvergütungen an Gesellschafter	37
(aa) Geschäftsführergehälter	37
(bb) Hinzurechnungspflichtige Leistungsvergütungen	38
b) Finanzierungskosten der Gesellschaft	38
(aa) Finanzierungskosten der Gesellschaft	38
(bb) Refinanzierungskosten der Gesellschafter	39
c) Verlustsituation	39
d) Rechtsformabhängige Risiken der laufenden Besteuerung	40
(aa) Verdeckte Gewinnausschüttungen	40
(bb) Gewerbesteuerliche Anrechnungsüberträge	42
3. Aperiodische Steuerbelastungen	43
a) Unternehmenskauf/-verkauf	43
(aa) Unternehmensverkauf	43
(bb) Unternehmenskauf	44
(cc) Interessenkonflikt zwischen Unternehmenskäufer und -verkäufer	45
b) Flexibilität	45
(aa) Übertragung von Einzelwirtschaftsgütern	45
(bb) Umwandlungen	46
c) Unternehmensnachfolge	46
IV. Rechtsformoptimierung	47
1. Gestaltungsmöglichkeiten bei Einzel- und Personenunternehmen	47
2. Gestaltungsmöglichkeiten bei Kapitalgesellschaften	48
a) Nicht hinzurechnungspflichtige Leistungsvergütungen	48
b) Hinzurechnungspflichtige Leistungsvergütungen	50
3. Gestaltungsmöglichkeiten bei Kapitalgesellschafts-Konzernen	50
V. Rechtsformkombination	51
1. Betriebsaufspaltung	51
2. GmbH & atypisch Still	51
3. Personengesellschaft mit GmbH-Gesellschafter	52
VI. Zusammenfassende Schlussbemerkung	52
B. Handelsrecht	54
I. Handels- und Gesellschaftsrecht	54
1. Überblick über das Handelsrecht	54
a) Sonderprivatrecht der Kaufleute	54

b) Gegenstand des Handelsrechts	54
(aa) Handelsstand	54
(bb) Handelsregisterrecht	54
(cc) Handelsgeschäfte	55
(dd) Abgrenzungen	55
c) Handelsgesetzbuch	55
(aa) Verhältnis zum BGB	55
(bb) Aufbau	55
(cc) Handelsrechtsreformgesetz 1998	56
(dd) EHUG 2007	56
2. Gesellschaften im Handelsrecht	57
a) Personenhandelsgesellschaften im HGB	57
b) Gesellschaften als Kaufleute	57
II. Gesellschaften als Kaufleute	57
1. Bedeutung der Kaufmannseigenschaft	57
a) Gesellschaft und Unternehmen	58
b) Gesellschaft und (Gewerbe-) Betrieb	58
(aa) Industrie- und Handelskammer	58
(bb) Gewerbeerlaubnis	59
c) Gesellschaften im Prozeß	60
(aa) Handelssachen	60
(bb) Gerichtsstandsvereinbarungen	60
(cc) Gesellschafter als Kaufleute	61
2. Kaufmannseigenschaft	61
a) Ist-Kaufmann	61
(aa) Handelsgewerbe	62
(bb) Freie Berufe	63
b) Kann-Kaufmann	63
(aa) Klein(gewerbe)betrieb	63
(bb) Eintragung; Wahlrecht	63
c) Land- und Forstwirtschaft	64
(aa) Wahlrecht	64
(bb) Haupt- und Nebenbetrieb	64
d) Form-Kaufmann	65
(aa) Personengesellschaften	65
(bb) Kapitalgesellschaften	65
III. Firmenrecht	65
1. Bedeutung der Firma	65
a) Firmenfähigkeit; Firmeneinheit	66
b) Firmenführungspflicht; Angaben auf Geschäftsbriefen	66
c) Firma in Prozeß und Zwangsvollstreckung	67
(aa) Prozeßpartei	67
(bb) Zwangsvollstreckung	67
2. Anforderungen an die Firmierung	68
a) Kennzeichnung	69
b) Unterscheidungskraft; Firmenausschließlichkeit am Ort	69
(aa) Unterscheidbarkeit	69
(bb) Firmenausschließlichkeit am Ort	70
c) Irreführungsverbot	70
(aa) Namensfirma	71
(bb) Sachfirma	71
d) Berufsrechtliche Beschränkungen	72
e) Rechtsformzusatz	73
3. Anmeldung der Firma; Übertragung und Firmenfortführung	74
a) Entstehung, Änderung und Erlöschen der Firma	74

b) Übertragung der Firma	74
(aa) Insolvenz	75
(bb) Vererbung	75
c) Firmenfortführung (und Haftung)	75
(aa) Firmenfortführung	76
(bb) Haftung für Altverbindlichkeiten	77
IV. Sitz und Zweigniederlassung	80
1. Hauptniederlassung und Sitz	80
a) Hauptniederlassung	80
b) Sitz	80
2. Zweigniederlassung	81
a) Errichtung der Zweigniederlassung	82
b) Firma der Zweigniederlassung	82
c) Vertretung der Zweigniederlassung	82
d) Zweigniederlassung im Prozess	83
e) Aufhebung einer Zweigniederlassung	83
f) Handelsregister	83
(aa) Zuständigkeit des Registergerichts	84
(bb) Anzumeldende Tatsachen	84
V. Vertretungsrecht	84
1. Bürgerlich-rechtliche Stellvertretung	84
a) Gesetzliche Vertretung (Geschäftsführung)	85
(aa) Personen(handels)gesellschaften	85
(bb) Kapitalgesellschaften	86
(cc) GmbH & Co. KG	86
b) Gewillkürte Vertretung (Stellvertretung)	86
(aa) Vollmacht	86
(bb) Anscheins- und Duldungsvollmacht	87
(cc) Vertretungsmacht	87
(dd) Handeln ohne (ausreichende) Vertretungsmacht	88
c) Insichgeschäft (§ 181 BGB)	88
2. Handelsrechtliche Stellvertretung	89
a) Prokura	89
(aa) Erweiterungen und Beschränkungen	90
(bb) Gesamtprokura	90
(cc) Erteilung, Widerruf und Erlöschen	91
b) Handlungsvollmacht	92
(aa) Art und Umfang der Handlungsvollmacht	92
(bb) Gesamthandlungsvollmacht	92
(cc) Abrenzung zur Generalvollmacht	92
VI. Handels- und Unternehmensregister	93
1. (Elektronisches) Handelsregister	93
a) Aufbau und Inhalt des Handelsregisters	93
(aa) Aufbau des Handelsregisters	93
(bb) Eintragungspflichtige und eintragungsfähige Tatsachen	95
b) Handelsregisterverfahren	95
(aa) Anmeldung zur Eintragung	95
(bb) Eintragung	96
(cc) Bekanntmachung	97
c) Einsichtnahme	97
d) Publizität des Handelsregisters	98
(aa) Negative Publizität	98
(bb) Eintragung und Bekanntmachung	99
(cc) Positive Publizität	99

2. (Elektronisches) Unternehmensregister	99
a) Aufbau; Inhalt; Registerführung	100
b) Publizität von Jahresabschlüssen	100
C. Unternehmensfinanzierung	102
§ 1 Gründungsfinanzierung	102
I. Business Angel	102
1. Business Plan	103
a) Zusammenfassung (Executive Summary)	103
b) Unternehmen und Gründungsteam	103
c) Produkt	103
d) Markt und Wettbewerb	103
e) Marketing und Vertrieb	104
f) Organisation	104
g) Planungsrechnung/Fünf-Jahres-Planung	104
h) Finanzbedarf	104
i) Risikominimierung	104
2. Business Plan-Wettbewerbe	105
3. Business Angel Investment	105
a) Nachrangdarlehen	105
b) Stille Beteiligung	106
c) Genussscheine	106
d) Direkte Beteiligung	106
II. Venture Capital	106
1. Beteiligungsphasen	107
2. Umsetzung der Venture Capital-Finanzierung	107
3. Exit	108
4. Venture Capital-Gesellschaften	109
III. Öffentliche Fördermittel	109
1. KfW-Mittelstandsbank	110
a) KfW-Startgeld	110
b) ERP-Startfonds	110
c) ERP-Innovationsprogramm	111
d) ERP-Beteiligungsprogramm	111
e) KfW-Risikokapitalprogramm	112
2. High-Tech-Gründerfonds	112
3. NRW-Bank	113
§ 2 Wachstumsfinanzierung	114
I. Private Equity	114
1. Unterschiedliche Private Equity-Transaktionen	114
a) Buy-Out/Buy-In (MBO/MBI)	114
b) Leveraged Buy-Out (LBO)	114
c) Rekapitalisierung	115
2. Ablauf einer Private Equity-Transaktion	115
3. Private Equity-Gesellschaften	116
II. Strategische Partnerschaften	116
Teil 2. Zivilrecht	
D. Personengesellschaften	117
§ 1 Erscheinungsformen von Personengesellschaften	117
I. Begriff	117

II. Vielfalt der Gesellschaftszwecke und Ausgestaltungen	117
1. Gelegenheitsgesellschaften und auf Dauer angelegte Gesellschaften	118
2. Außen- und Innengesellschaften	118
3. Personenhandelsgesellschaften	118
4. Persönliche Verbundenheit der Gesellschafter	119
III. Rechtsformen	119
1. Numerus clausus der Rechtsformen	119
2. Gesamthand	120
§ 2 Gesellschaft bürgerlichen Rechts	120
I. Gründung	120
1. Gesellschafter	121
2. Abschluss eines Gesellschaftsvertrags	123
3. Fehlerhafter Gesellschaftsvertrag, fehlerhafte Gesellschaft	124
4. Regelungsinhalt des Gesellschaftsvertrags	126
5. Name	128
6. Gesellschaftszweck	128
7. Beiträge	129
8. Formalien	130
II. Innere Organisation	131
1. Rechte und Pflichten der Gesellschafter	131
a) Beitragspflicht	131
b) Treuepflicht	132
c) Mitwirkung an der Geschäftsführung	133
d) Informations- und Kontrollrecht	134
e) Stimmrecht	134
f) Teilhabe am Gewinn und am Auseinandersetzungsguthaben	134
g) Abspaltungsverbot	135
h) Sorgfaltspflicht und Sorgfaltsmaßstab	135
2. Geschäftsführung und Vertretung	137
a) Begriff	137
b) Gesetzliche Regelung und Modifikationen durch den Gesellschaftsvertrag	137
c) Vergütung, Aufwendungsersatz	140
d) Insichgeschäfte	141
e) Selbstorganschaft	141
3. Gesellschafterbeschlüsse	142
a) Einstimmigkeitsprinzip und Mehrheitsentscheidungen	142
b) Stimmrecht	144
c) Gesellschafterversammlung, Formalien der Beschlussfassung	146
d) Fehlerhafte Beschlüsse	147
4. Wettbewerbsverbot	147
5. Rechnungslegung	148
III. Gesellschafterwechsel	149
1. Eintritt eines Gesellschafters	149
a) Aufnahmevertrag	149
b) Haftung	152
c) Rechtsfolgen der Aufnahme	152
2. Ausscheiden eines Gesellschafters zu Lebzeiten	153
a) Freiwilliges Ausscheiden	153
(aa) Abschluss einer Austrittsvereinbarung	153
(bb) Kündigung	155
(cc) Vertragliche Beschränkung des Kündigungsrechts	156
(dd) Außerordentliche Kündigung	157
(ee) Gläubigerkündigung	158

(ff) Im Gesellschaftsvertrag vorgesehene Gründe für ein Ausscheiden des Gesellschafters	159
(gg) Besonderheit bei einer aus zwei Gesellschaftern bestehenden GbR	159
(hh) Rechtsfolgen der Kündigung	160
b) Unfreiwilliges Ausscheiden	161
(aa) Voraussetzungen für einen Ausschluss	162
(bb) Ausschließungsgründe	162
(cc) Ausschließungsverfahren	163
(dd) Ausschluss bei einer aus zwei Gesellschaftern bestehenden GbR	163
(ee) Regelung von Ausschließungsgründen im Gesellschaftsvertrag	163
c) Rechtsfolgen des Ausscheidens	164
(aa) Anwachsung des Gesellschaftsvermögens	164
(bb) Rückgabe von Gegenständen	164
(cc) Befreiung von Schulden	165
(dd) Sicherheitsleistung	165
(ee) Abfindung	165
(ff) Ermittlung des Abfindungsguthabens	166
(gg) Abfindungsklauseln	170
3. Übertragung von Gesellschaftsanteilen	174
a) Übertragbarkeit	174
b) Übertragungsvertrag	174
c) Einschränkungen der Übertragungsmöglichkeiten	176
d) Rechtsfolgen der Anteilsübertragung	177
(aa) Auflösung der Gesellschaft bei Übertragung aller Anteile auf einen Erwerber	177
(bb) Haftung	178
4. Tod eines Gesellschafters	178
a) Gesetzliche Regelungen	178
b) Steuerliche Folgen	180
c) Gesellschaftsvertragliche Gestaltungen	181
(aa) Fortsetzungsklausel	181
(bb) Nachfolgeklausel	183
(cc) Eintrittsklausel	186
d) Erbrechtliche Gestaltung	187
(aa) Erbeinsetzung	187
(bb) Vermächtnis	188
(cc) Vor- und Nacherbschaft	189
(dd) Nießbrauch	189
(ee) Testamentsvollstreckung	190
5. Güterstandsregelung	190
IV. Beendigung der Gesellschaft bürgerlichen Rechts	191
1. Auflösungsgründe	192
a) Auflösung durch Gesellschafterbeschluss	192
b) Tod eines Gesellschafters	192
c) Kündigung	193
2. Folgen der Auflösung	193
a) Durchführung der Auseinandersetzung	193
b) Aufgaben der Gesellschafter	194
(aa) Eröffnungsbilanz	194
(bb) Beendigung der laufenden Geschäfte	195
(cc) Einzug von Forderungen	195
(dd) Versilberung des Vermögens der Gesellschaft	195

(ee) Befriedigung der Gläubiger	196
(ff) Rückgabe von Gegenständen und Erstattung der Einlagen	196
c) Alternative Formen der Auseinandersetzung	197
(aa) Gesamtveräußerung des bestehenden Unternehmens	197
(bb) Übertragung der Gesellschaft auf einen Gesellschafter	198
d) Vollbeendigung	198
§ 3 Offene Handelsgesellschaft	198
I. Gründung	198
1. Handelsgewerbe und Rechtsformänderung durch Änderung der Tätigkeit	198
2. Entstehung bei Neugründung	200
3. Gesellschafter	201
4. Abschluss eines Gesellschaftsvertrags	202
5. Regelungsinhalt des Gesellschaftsvertrags	203
6. Firma	204
7. Beiträge	206
8. Formalien	206
II. Innere Organisation	207
1. Rechte und Pflichten der Gesellschafter	207
a) Teilhabe an Geschäftsführung und Vertretung	207
b) Gewinn und Verlust, Entnahmen	208
c) Stimmrecht	209
d) Informations- und Kontrollrecht	209
e) Beitragspflicht, Treuepflicht	209
f) Wettbewerbsverbot	210
g) Verzinsungspflicht	210
h) Abspaltungsverbot	211
i) Sorgfaltspflicht und Sorgfaltsmaßstab	211
2. Geschäftsführung und Vertretung	212
a) Geschäftsführungsbefugnis	212
b) Vertretungsmacht	213
c) Entziehung der Geschäftsführungs- und Vertretungs- befugnis	215
d) Selbstorganschaft	216
e) Aufwendungsersatzanspruch, Vergütung	216
f) Insichgeschäfte	217
3. Gesellschafterbeschlüsse	217
a) Einstimmigkeitsprinzip	217
b) Mehrheitsentscheidungen	218
c) Stimmverbote	219
d) Formalien der Beschlussfassung	220
e) Fehlerhafte Beschlüsse	222
4. Wettbewerbsverbot	222
5. Rechnungslegung	224
III. Gesellschafterwechsel	225
1. Eintritt eines Gesellschafters	225
a) Haftung	225
b) Rechtsfolgen der Aufnahme	225
2. Ausscheiden eines Gesellschafters zu Lebzeiten	226
a) Freiwilliges Ausscheiden	226
(aa) Kündigung	226
(bb) Außerordentliche Kündigung und Auflösungsklage	226
(cc) Rechtsfolgen bei Kündigung	227
b) Unfreiwilliges Ausscheiden	228

(aa) Ausschließungsklage	228
(bb) Automatisches Ausscheiden	229
c) Rechtsfolgen des Ausscheidens	230
3. Übertragung von Geschäftsanteilen	231
4. Tod eines Gesellschafters	232
a) Gesetzliche Regelungen	232
b) Gesellschaftsvertragliche Gestaltungen	232
(aa) Nachfolgeklausel	233
(bb) Eintrittsklausel	234
c) Erbrechtliche Gestaltungen	234
d) Handelsregister und firmenrechtliche Folgen	234
5. Güterstandsregelung	235
IV. Beendigung der OHG	235
1. Auflösungsgründe	235
2. Folgen der Auflösung	237
3. Durchführung der Liquidation	237
a) Aufgaben der Gesellschafter	237
b) Handelsregister	238
§ 4 Kommanditgesellschaft	238
I. Gründung	239
1. Rechtsformänderung durch Veränderungen in der Haftung	239
2. Entstehung bei Neugründung	240
3. Gesellschafter	240
4. Abschluss eines Gesellschaftsvertrags	241
a) Wirksamkeitsvoraussetzungen	242
b) Fehlerhafte Gesellschaft	242
5. Regelungsinhalt des Gesellschaftsvertrags	243
6. Firma	244
7. Beiträge	245
8. Formalien	247
II. Innere Organisation	247
1. Rechte und Pflichten der Gesellschafter	247
a) Teilhabe an Geschäftsführung und Vertretung	247
b) Gewinn und Verlust	248
c) Entnahmen	249
d) Stimmrecht	249
e) Informations- und Kontrollrecht	249
f) Beitragspflicht, Treuepflicht	251
g) Wettbewerbsverbot	251
h) Abspaltungsverbot	252
i) Sorgfaltspflicht und Sorgfaltsmaßstab	252
2. Geschäftsführung und Vertretung	252
a) Gegenstand von Geschäftsführung und Vertretung	253
b) Geschäftsführungsbefugnis	253
c) Vertretungsmacht	255
d) Aufwendungsersatzanspruch, Vergütung	256
e) Insichgeschäfte	257
f) Entziehung der Geschäftsführungs- und Vertretungsbefugnis	257
g) Selbstorganschaft	258
3. Gesellschafterbeschlüsse	258
a) Mitwirkung der Kommanditisten	259
b) Einstimmigkeitsprinzip und Mehrheitsentscheidungen	259
c) Stimmverbote	260
d) Formalien der Beschlussfassung	261
e) Fehlerhafte Beschlüsse	263

4. Wettbewerbsverbot	263
5. Rechnungslegung	264
III. Gesellschafterwechsel	265
1. Eintritt eines Gesellschafters	265
2. Ausscheiden eines Gesellschafters zu Lebzeiten	265
3. Übertragung von Geschäftsanteilen	265
4. Tod eines Gesellschafters	265
5. Güterstandsregelung	266
IV. Beendigung der Kommanditgesellschaft	266
§ 5 GmbH & Co. KG	267
I. Begriff und Organisationsform der GmbH & Co. KG	267
1. GmbH & Co. KG als Doppelgesellschaft	267
2. Grundsatz der Vertragsfreiheit	267
3. Die Kaufmannseigenschaft der GmbH & Co. KG	268
4. Einfluss des Gesellschaftszweckes der Komplementär-GmbH auf die Organisation der GmbH & Co. KG	269
a) Geschäftsführung der GmbH & Co. als Gesellschaftszweck der GmbH	269
b) GmbH als Geschäftsführer verschiedener GmbH & Co. KGs	269
c) Eigene gewerbliche Betätigung der GmbH	269
5. Die einzelnen Organisationsformen der GmbH & Co. KG	269
a) Die kapitalistische GmbH & Co. KG	269
b) Die Management-GmbH	270
c) Die Publikums-GmbH & Co. KG	271
d) GmbH & Co. KG als Mittel der Haftungsbeschränkung	271
e) GmbH & Co. KG bei Identität der Gesellschafter	272
f) GmbH & Co. KG als Form der Betriebsaufspaltung	272
g) GmbH & Co. KG als Einheitsgesellschaft	272
II. Gründung	273
1. Gründungsalternativen	273
a) Errichtung der Gesellschaft	274
b) Zeitpunkt des Entstehens	275
c) GmbH & Co. KG kraft Handelsgewerbe	275
d) GmbH & Co. KG kraft Eintragung	276
e) Die Vor-GmbH & Co. KG	276
2. Abschluss eines Gesellschaftsvertrages	277
a) Mindestinhalt des Gesellschaftsvertrages	277
b) Form des Gesellschaftsvertrages	278
3. Firma	278
a) Die Firma bei Neugründung	278
b) Abgeleitete Firma	279
c) Firma der GmbH	280
d) Unterscheidbarkeit beider Gesellschaften	280
e) Firma bei Gesellschafterwechsel	281
f) Zeichnung der Vertretungsberechtigten	281
g) Angaben auf den Geschäftsbriefen	282
4. Einlagen	282
a) Kommanditeinlage	283
b) Pflichteinlage	283
c) Sonstige Beiträge	283
(aa) Nutzungsüberlassungen	283
(bb) Patentüberlassungen	284
(cc) Sonstige Tätigkeiten	284
d) Form der Einlage	284
(aa) Bareinlage	285

(bb) Sacheinlage	285
(cc) Anteil an der Komplementär-GmbH als Einlage	286
e) Kapitalersetzende Darlehen	286
5. Für die Gründung erforderliche Handelsregistereintragung	287
III. Innere Organisation	288
1. Gesellschafterrechte und -pflichten	288
a) Stellung der Komplementär-GmbH	288
(aa) Die GmbH als persönlich Haftender	288
(bb) Beteiligung am Vermögen	289
(cc) Vergütung der GmbH	290
b) Stellung der Kommanditisten	290
(aa) Maßnahmen, die der Zustimmung der Gesellschafter (Kommanditisten) bedürfen	291
(bb) Kontrollrechte	295
(cc) Zustimmungs- und Widerspruchsrechte zu Maßnahmen der Geschäftsführung einer GmbH & Co. KG	296
(dd) Gesellschafterstellung bei gleichzeitiger Beteiligung an der GmbH	297
(ee) Auskunfts- und Einsichtsrecht eines Kommanditisten	299
(ff) Informationsrechte des ausgeschiedenen Kommanditisten	301
(gg) Die Einmann-GmbH & Co. KG	301
c) Besonderheiten bei Treuhandverhältnissen	302
d) Gesellschafterbeschlüsse	302
(aa) Gesellschafterversammlung der GmbH	302
(bb) Gesellschafterbeschlüsse der KG	303
e) Verteilung von Gewinnen und Verlusten auf die Gesellschafter	304
(aa) Gewinnbeteiligung der GmbH	304
(bb) Gewinnbeteiligung der Kommanditisten	304
(cc) Behandlung der Verluste	305
2. Geschäftsführung und Vertretung	306
a) Regelung der Geschäftsführung – Vertretung nach dem HGB	306
b) Ausschluss der Vertretung der GmbH	306
c) Vertretung durch Kommanditisten	307
d) Geschäftsführer der GmbH als Gesellschafter der KG	308
e) Umfang der Geschäftsführung	310
f) Haftung der Geschäftsführer	311
g) Geschäftsführung bei der Einmann-GmbH & Co. KG	312
3. Haftung	313
a) Haftungsverhältnisse im Gründungsstadium	313
b) Haftungsverhältnisse bei der GmbH & Co. KG kraft Handelsgewerbe	313
c) Die Haftung der Gründungsgesellschafter einer GmbH	313
d) Handelndes-Haftung (§ 11 Abs. 2 GmbHG)	316
e) Anmelderhaftung (§ 9 a GmbHG)	316
f) Haftung des nicht eingetragenen Kommanditisten einer GmbH & Co. KG	317
g) Die Nachhaftung eines ausgeschiedenen persönlich haftenden Gesellschafter	318
h) Die Haftung des Gesellschafter-Geschäftsführers den Gesellschaftsgläubigern gegenüber	321
i) Haftung des Kommanditisten	324
(aa) Haftung bei voll eingezahltem Kapital	324
(bb) Haftung bei nicht voll eingezahltem Kapital	324
(cc) Haftung bei unzulässigen Entnahmen	324
(dd) Rückerstattung von Einlagen	325

(ee) Rückzahlung von Darlehen	325
(ff) Haftung bei Einlage der GmbH-Anteile	326
j) Die Haftung nach § 30 GmbHG	326
4. Wettbewerbsverbot	327
5. Rechnungslegung	328
a) Jahresabschluss der GmbH	328
b) Jahresabschluss der KG	329
(aa) Anwendung der Rechnungslegungsvorschriften über Kapitalgesellschaften	329
(bb) Befreiung von den für Kapitalgesellschaften geltenden Rechnungslegungsvorschriften	330
(cc) Pflicht zur Aufstellung und Aufstellungsfristen	330
(dd) Fristen zur Bilanzaufstellung	331
(ee) Verletzung der Pflicht zur Bilanzaufstellung	331
(ff) Grundsätze für die Aufstellung des Jahresabschlusses der GmbH & Co. KG	332
c) Geschäftsführergehälter	333
d) Leistungen zwischen beiden Gesellschaften	333
e) Sondervergütungen für Nutzungsüberlassungen	334
f) Auslagenersatz der Komplementär-GmbH für Geschäfts- führung als Betriebsausgaben	334
IV. Gesellschafterwechsel	334
1. Eintritt von Gesellschaftern	334
a) Veräußerung von Anteilen durch Übertragung	334
b) Eintritt weiterer Gesellschafter	335
c) Korrespondierende Regelung bei der GmbH	336
2. Austritt von Gesellschaftern	336
a) Ausscheiden aufgrund ordentlicher Kündigung	336
b) Kündigung aus wichtigem Grunde	337
c) Korrespondierende Regelungen bei der GmbH	337
d) Abfindung der ausgeschiedenen Gesellschafter	339
(aa) Abfindung bei vollem Wertausgleich	339
(bb) Abfindung bei Buchwertklausel	340
(cc) Abfindung bei Pauschalabfindung der stillen Reserven	340
3. Tod eines Gesellschafters	340
a) Die Rechtsnachfolge im GmbH-Anteil	341
(aa) Die Vererblichkeit von Geschäftsanteilen	341
(bb) Tod eines Gesellschafters bei mehreren Erben	341
(cc) Erbauseinandersetzung eines GmbH-Anteils	342
(dd) Nachfolgeklausel im GmbH-Vertrag	343
b) Die Nachfolge im Kommanditanteil	343
(aa) Fortsetzungsklausel	343
(bb) Nachfolgeklausel	344
(cc) Abfindung weichender Erben	345
c) Gemeinsame Bestimmungen	346
(aa) Gemeinsame Nachfolgeregelungen	346
(bb) Testamentvollstreckung	347
V. Beendigung der GmbH & Co. KG	348
1. Auflösung der GmbH & Co. KG	348
a) Auflösung der KG	348
b) Auflösung der GmbH & Co. KG durch Erwerb aller Anteile seitens der GmbH	348
2. Liquidation der GmbH	349
3. Verteilung des Liquidationserlöses	350
4. Insolvenz	350

§ 6 Arbeits- und Sozialrecht	351
I. Die Arbeitgeberstellung der Personengesellschaft	351
1. BGB-Gesellschaft	351
2. oHG	352
3. KG	352
II. Personengesellschafter als Arbeitnehmer	353
1. Grundlagen	353
2. Sozialversicherungspflicht	354
a) BGB-Gesellschaft	354
b) oHG	355
c) KG	355
3. Arbeitsrechtliche Aspekte	356
a) Einführung	356
b) Konsequenz der Arbeitnehmereigenschaft	357
(aa) Anwendbarkeit der arbeitsrechtlichen Schutzgesetze	357
(bb) Gehalt und Gewinnentnahme	358
4. Sonderfall: GmbH & Co. KG	359
5. Exkurs: Versorgungszusagen an Gesellschafter	360
E. Kapitalgesellschaften	362
§ 1 Erscheinungsformen von Kapitalgesellschaften	362
I. Rechtstatsachen	362
II. Rechtsformwahl	362
1. GmbH & Co. KG – GmbH als Komplementärin	362
2. Vorzüge der GmbH gegenüber der AG	362
3. Wettbewerb der Rechtsordnungen – UK Limited	363
§ 2 Gesellschaft mit beschränkter Haftung (GmbH)	364
I. Rechtsgrundlagen	364
II. Überblick	365
III. Errichtung der GmbH	365
1. Gesellschafter	366
a) Ein-Gesellschafter-GmbH	366
(aa) Zulässigkeit	366
(bb) Sonderregeln	366
b) Mitberechtigung	368
c) Treuhandverhältnisse	368
d) Persönliche Voraussetzungen	370
2. Inhalt des Gesellschaftsvertrages	371
a) Gesetzlicher Mindestinhalt	371
b) Gestaltungsspielraum	372
c) Firma	374
(aa) Firmierung der GmbH	374
(bb) Abklärung mit der IHK	374
d) Sitz	375
(aa) Gesetzliche Vorgaben	375
(bb) Bedeutung des Sitzes	377
e) Unternehmensgegenstand	377
(aa) Unternehmensgegenstand und Gesellschaftszweck	377
(bb) Anforderungen an den Unternehmensgegenstand	379
(cc) Öffnungsklauseln	379
(dd) Satzungsänderung	380
(ee) Bedeutung des Unternehmensgegenstandes	380
(ff) Staatliche Genehmigung	381
f) Stammkapital	382

g) Stammeinlagen	384
(aa) Teilbewirkung	385
(bb) Sacheinlagen	386
(cc) Verdeckte bzw. verschleierte Sacheinlagen	387
h) Nebenleistungsverpflichtungen	388
(aa) Gegenstand	388
(bb) Abgrenzung: Aufgeld (Agio)/sonstige Zuzahlungen	389
i) Dauer und Befristung der Gesellschaft	389
k) Fakultativer Inhalt	390
(aa) Bekanntmachungen	391
(bb) Geschäftsjahr	392
(cc) Gründungskosten	393
3. Beurkundung	395
4. Anmeldung und Eintragung der Gesellschaft	396
a) Geschäftsführerbestellung	397
(aa) Bestellung (Zuständigkeit; Mehrheitserfordernisse)	397
(bb) Persönliche Voraussetzungen	398
b) Inhalt der Anmeldung; Geschäftsanschrift	399
(aa) Sachgründung	400
(bb) Verdeckte Sacheinlagen	401
(cc) Angaben und Versicherungen der Geschäftsführer	403
(dd) Bewirkung der Stammeinlagen	406
5. Verwendung von Vorrats- und Mantelgesellschaften	408
a) Mantelgesellschaften	408
b) Vorratsgesellschaften	410
6. Errichtung der GmbH durch Umwandlung	411
7. Eintragung und Vor-GmbH	414
a) Eintragung	414
b) Vor-GmbH	415
(aa) Vor-GmbH als Träger von Rechten und Pflichten	416
(bb) Kontoeröffnung	417
(cc) Haftung in der Vor-GmbH	418
c) Vorgründungsgesellschaft	422
IV. Betrieb der GmbH	424
1. Die GmbH als juristische Person und Handelsgesellschaft	424
2. Angaben auf Geschäftsbriefen	424
3. Geschäftsführung der Gesellschaft	425
a) Geschäftsführer	426
b) Bestellung; Beendigung der Bestellung	427
(aa) Bestellung	428
(bb) Widerruf der Bestellung (Abberufung)	429
(cc) Amtsniederlegung	431
(dd) Handelsregisteranmeldung	432
c) Vertretung der Gesellschaft	434
(aa) Beschränkungsverbot	434
(bb) Aktive und passive Vertretung; Einzel- und Gesamtvertretungsbefugnis	436
d) Geschäftsführung	437
(aa) Gegenstand der Geschäftsführung	438
(bb) Haftung	438
(cc) Faktische Geschäftsführung	439
e) Anstellungsverhältnis	440
(aa) Zuständigkeit	440
(bb) Anstellungsvertrag und Organstellung	442
4. Gesellschafterversammlung	443

a) Zusammensetzung; Gesellschafterliste	443
(aa) Gesellschafterliste	444
(bb) Relative Gesellschafterstellung	444
(cc) Gutgläubiger Anteilerwerb	445
b) Aufgaben und Rechte	446
(aa) Feststellung des Jahresabschlusses und die Verwendung des Ergebnisses	447
(bb) Entscheidung über die Offenlegung eines Einzelabschlusses nach internationalen Rechnungslegungsstandards (§ 325 Abs. 2 a HGB) und über die Billigung des von den Geschäftsführern aufgestellten Abschlusses	447
(cc) Billigung eines von den Geschäftsführern aufgestellten Konzernabschlusses	447
(dd) Einforderung von Einzahlungen auf die Stammeinlagen	447
(ee) Rückzahlung von Nachschüssen	447
(ff) Teilung sowie die Einziehung von Geschäftsanteilen	448
(gg) Bestellung, Abberufung und Entlassung von Geschäftsführern	449
(hh) Maßregeln zur Prüfung und Überwachung der Geschäftsführung	449
(ii) Bestellung von Prokuristen (§§ 48 ff. HGB) und Handlungs- bevollmächtigten (§ 54 HGB)	449
(jj) Geltendmachung von Ansprüchen gegen Geschäftsführer oder Gesellschafter	449
c) Beschlussfassung	451
(aa) Mehrheitserfordernis	451
(bb) Stimmrechtsausschluss	452
(cc) Versammlung; Beschlussfassung außerhalb einer Versammlung; Protokoll	453
(dd) Einberufung der Versammlung	454
(ee) Vertretung; Teilnahmerecht	455
5. Aufsichtsrat/Beirat	456
V. Finanzierung der Gesellschaft	457
a) Stammkapital; Stammeinlagen	457
(aa) Pflicht zur Einlageleistung; Befreiungsverbot	457
(bb) Haftung bei Verzug	458
(cc) Insbesondere: Einziehung des Geschäftsanteils; Haftung Mitgesellschafter	458
b) Nachschusspflicht	459
c) Rückzahlungsverbot	460
d) Gesellschafterdarlehen	461
(aa) Vereinbarung	462
(bb) Verzinsung; Rückgewähr von Darlehen	463
VI. Übertragung und Einziehung von Geschäftsanteilen	464
1. Stammeinlage; Geschäftsanteil	464
2. Übertragung von Geschäftsanteilen	466
a) Form	466
(aa) Optionsvereinbarungen	466
(bb) Verpflichtungs- und Verfügungsgeschäft	467
(cc) Vollmacht	467
b) Vinkulierung	468
(aa) Genehmigung der Gesellschaft	468
(bb) Andienungs- und Vorkaufsrechte	468
(cc) Mitveräußerungsrechte; Mitveräußerungspflichten	469
c) Übertragung von Teilgeschäftsanteilen	470

(aa) Teilung; Zusammenlegung	470
(bb) Zulässigkeit der Teilung	471
(cc) Genehmigung der Teilung	471
3. Vererbung; Mitberechtigung am Geschäftsanteil	472
a) Vererbung	472
b) Mitberechtigung am Geschäftsanteil	473
4. Einziehung (Amortisation)	473
a) Voraussetzungen der Einziehung	473
(aa) Zwangsvollstreckung gegen Gesellschafter	474
(bb) Insolvenz des Gesellschafters	474
(cc) Wichtiger Grund in der Person des Gesellschafters	474
b) Rechtsfolgen der Einziehung/Abfindung	475
c) Abtretung statt Einziehung	476
VII. Satzungsänderung; Kapitalmaßnahmen	477
1. Satzungsänderung	477
2. Kapitalmaßnahmen	478
a) Kapitalerhöhung	478
b) Herabsetzung des Stammkapitals	480
VIII. Auflösung der GmbH; Insolvenz	480
1. Nichtigkeit der GmbH	480
2. Auflösung der Gesellschaft	481
a) Freiwillige Auflösung	481
(aa) Auflösungsbeschluss	481
(bb) Kündigung der Gesellschaft	482
b) Erzwungene Auflösung	482
(aa) Auflösung durch Urteil	482
(bb) Auflösung durch Verwaltungsbehörde	483
(cc) Mangel des Gesellschaftsvertrages; Verstoß gegen § 19 Abs. 4 GmbHG (Ein-Gesellschafter-GmbH)	483
(dd) Vermögenslosigkeit	483
c) Insolvenz der Gesellschaft	483
(aa) Insolvenzantragspflicht	484
(bb) Insolvenzverfahren	484
(cc) Geschäftsführerhaftung	484
d) Auflösung durch Abwicklung (Liquidation)	484
(aa) Anmeldung der Auflösung	484
(bb) Liquidatoren	484
(cc) Liquidation	484
(dd) Löschung der Gesellschaft	485
(ee) Nachtragsliquidation	485
(ff) Fortsetzung der Gesellschaft nach Auflösung	485
§ 3 Die Aktiengesellschaft (AG)	486
I. Die Gründung	486
1. Motive zur Gründung einer AG und Arten einer AG	486
2. Überblick über den Gründungsablauf einer AG	486
3. Gründungsurkunde	487
4. Gründer/Aktionär	487
5. Feststellung der Satzung und Mindestinhalt	488
a) Firma der AG	490
b) Sitz der AG	492
c) Gegenstand des Unternehmens	492
d) Höhe des Grundkapitals	493
e) Zerlegung des Grundkapitals (Aktienbegriff)	493
f) Inhaber- oder Namensaktien	494
g) Vorstandsmitglieder	496

h) Bekanntmachungen	496
i) Ergänzender Satzungsinhalt	496
(aa) Aufsichtsratsmitglieder	496
(bb) Abschlussprüfer	497
(cc) Geschäftsjahr	497
(dd) Sondervorteile	497
(ee) Gründungsaufwand	497
(ff) Sacheinlagen, Sachübernahmen	498
6. Übernahme der Aktien (so genannte Zeichnung)	498
7. Aufbringung des Grundkapitals	498
a) Bareinlagen	498
b) Sacheinlagen	499
c) Bewertungsfragen	501
d) Besonderheiten bei Sachgründungen	501
8. Gründungsbericht	502
9. Gründungsprüfung	502
10. Anmeldung, Eintragung und Bekanntmachung	503
11. Nachgründung	503
a) Tatbestandliche Voraussetzungen	504
b) Wirksamkeitserfordernisse	504
c) Rechtsfolgen bei Verstoß/Ausnahmetatbestände	505
d) Vermeidungsstrategien	505
12. Vorgründungsgesellschaft und Gründungsgesellschaft (Vor-AG)	506
13. Vorratsgesellschaft/Mantelgesellschaft	507
II. Innere Organisation	508
1. Überblick über das Zusammenspiel der Organe der AG	508
2. Der Vorstand	508
a) Bestellung und Abberufung der Vorstandsmitglieder	509
(aa) Bestellung durch den Aufsichtsrat	509
(bb) Dauer der Bestellung	510
(cc) Bestellung durch das Gericht	511
(dd) Beendigung der Organstellung	511
(ee) Dienstvertrag der Vorstandsmitglieder	512
b) Geschäftsführungsbefugnis	513
c) Vertretungsmacht	514
d) Prokura	515
e) Organpflichten des Vorstands	515
(aa) Sorgfaltspflicht	515
(bb) Pflichten bei Verlust, Überschuldung und Zahlungs- unfähigkeit	516
(cc) Buchführung und Organisation	517
(dd) Berichtspflicht gegenüber dem Aufsichtsrat	517
(ee) Vorlage und Berichtspflichten gegenüber der Hauptversammlung	517
(ff) Treuepflicht	518
(gg) Sonstige Mitteilungs- und Berichtspflichten	519
f) Haftung des Vorstandes	520
(aa) Zivilrechtliche Haftung	520
(bb) Geltendmachung von Haftungsansprüchen	523
(cc) Strafrechtliche Haftung	524
3. Der Aufsichtsrat	525
a) Zusammensetzung des Aufsichtsrats	525
b) Bestellung von Aufsichtsratsmitgliedern	525
(aa) Wahl der Aufsichtsratsmitglieder	525
(bb) Entsendung von Aufsichtsratsmitgliedern	526

(cc) Ersatzmitglieder des Aufsichtsrats	526
(dd) Gerichtliche Bestellung	526
c) Amtszeit, Abberufung und Niederlegung des Aufsichtsratsmandats	527
(aa) Amtszeit	527
(bb) Niederlegung des Aufsichtsratsmandats	527
(cc) Abberufung des Aufsichtsratsmitglieds	528
(dd) Beendigung des Aufsichtsratsmandats nach Verschmelzung	529
(ee) Insolvenz/Liquidation	529
d) Aufgaben des Aufsichtsrats	529
(aa) Überwachung der Geschäftsführung	529
(bb) Inhalt der Überwachungspflicht	529
(cc) Überwachungsmaßstab	530
(dd) Abstufung der Überwachungspflichten	530
(ee) Verpflichtung des Gesamtaufwichtsrats	531
e) Aufsichtsratssitzungen	531
f) Einzelheiten zur Beschlussfassung des Aufsichtsrats	534
g) Ausschüsse des Aufsichtsrats	535
h) Geschäftsordnung für den Vorstand und den Aufsichtsrat	537
i) Zustimmungspflichtige Geschäfte und Mitwirkungspflichten	537
(aa) Zustimmungspflichtige Geschäfte	537
(bb) Geschäfte mit gesetzlicher Mitwirkungspflicht des Aufsichtsrats:	540
(cc) Geschäfte mit Mitwirkungspflicht des Aufsichtsratsvorsitzenden:	541
(dd) Mitwirkung des Aufsichtsrats beim Jahresabschluss	542
(ee) Vertretung der AG durch den Aufsichtsrat im übrigen	544
j) Vergütung des Aufsichtsrats	544
k) Entlastung von Aufsichtsratsmitgliedern	545
l) Haftung der Aufsichtsratsmitglieder	545
(aa) Die Haftungsnorm des § 116 AktG	545
(bb) Die Haftungsnorm des § 117 AktG	546
(cc) Besondere Haftungsfallen	549
4. Die Hauptversammlung	550
a) Zuständigkeiten der Hauptversammlung	550
(aa) Gesetzliche Zuständigkeiten	550
(bb) Ungeschriebene Hauptversammlungskompetenzen	551
(cc) Tagesordnung	551
(dd) Regelmäßig zu behandelnde Tagesordnungspunkte	551
(ee) Geschäftsführungsmaßnahmen von grundlegender Bedeutung und Strukturveränderungen	553
b) Vorbereitung der Hauptversammlung	554
c) Einberufung der Hauptversammlung und Mitteilungspflichten	555
(aa) Form der Einberufung	555
(bb) Vollversammlungsprivileg	557
(cc) Bekanntmachung der Tagesordnung	557
(dd) Bekanntmachungen im Vorfeld der Hauptversammlung	558
d) Durchführung der Hauptversammlung	559
(aa) Art und Weise	559
(bb) Rechte der Aktionäre in der Hauptversammlung	560
(cc) Aktionärsforum	561
(dd) Pflichten im Nachgang der Hauptversammlung	561

5. Aktionär	561
a) Mitgliedschaft und Mitgliedschaftsrechte	561
(aa) Dividendenrecht	561
(bb) Recht auf den Liquidationserlös (Abwicklungsüberschuss)	562
(cc) Bezugsrecht	562
(dd) Stimmrecht	562
(ee) Recht auf Teilnahme an der Hauptversammlung	564
(ff) Auskunftsrecht	564
b) Gleichbehandlungsgrundsatz	565
c) Treuepflicht	565
d) Klagerecht der Aktionäre	566
(aa) Anfechtungsklage	566
(bb) Spruchverfahren	568
(cc) Nichtigkeitsfeststellungsklage	569
(dd) Weitere Individualrechte der Aktionäre	569
(ee) Minderheitenrechte	569
e) Allgemeine Aktionärsklage	570
(aa) Feststellungsklage	570
(bb) Leistungsklage	570
f) Bestellung von Sonderprüfern	570
III. Kapitalmaßnahmen der AG	571
1. Kapitalerhöhung gegen Einlagen	571
a) Zulässigkeitsvoraussetzung und Kapitalerhebungsbeschluss	571
b) Sacheinlagen	571
c) Anmeldung und Eintragung ins Handelsregister	572
d) Bezugsrecht	572
e) Zeichnung der Aktien und weitere Abwicklung	572
2. Genehmigtes Kapital	573
a) Ermächtigung des Vorstands	573
b) Durchführung der Kapitalerhöhung	573
3. Kapitalerhöhung aus Gesellschaftsmitteln	574
4. Kapitalherabsetzung	574
5. Eigene Aktien	575
a) Zeichnen eigener Aktien	575
b) Erwerb eigener Aktien	576
IV. Beendigung der AG	577
1. Auflösung der AG	577
a) Auflösungsstatbestände des § 262 Abs. 1 AktG	577
b) Auflösungsstatbestände nach § 262 Abs. 2 AktG	578
c) Auflösung = Beendigung?	578
d) Eintragung in das Handelsregister	578
2. Nichtigkeit	579
a) Abschließend Aufzählung der Nichtigkeitsgründe	579
b) Geltendmachung der Nichtigkeit	579
(aa) Heilung von Mängeln	579
(bb) Klage auf Nichtigklärung	579
(cc) Wirkung der Eintragung der Nichtigkeit	580
3. Abwicklung/Liquidation der AG	580
4. Insolvenz der AG	581
a) Zahlungsunfähigkeit	582
b) Überschuldung	582
c) Vorstandspflichten	582
d) Insolvenzverfahren	583
§ 4 Arbeits- und Sozialrecht	584
1. GmbH-Geschäftsführer	584

a) Fremdgeschäftsführer	584
b) Gesellschafter-Geschäftsführer	585
2. Vorstand	586
F. Innengesellschaften	588
§ 1 Stille Gesellschaft	588
I. Begriff, Erscheinungsformen und Abgrenzung zu anderen Rechtsgeschäften	588
1. Begriff	588
2. Unterscheidung zwischen typischer und atypisch stiller Gesellschaft	589
a) Vermögensbeteiligung des Stillen	589
b) Beteiligung des Stillen an der Geschäftsführung	589
c) Zweigliedrigkeit	590
d) Abgrenzung von anderen Rechtsgeschäften	591
II. Motive für die Gründung einer stillen Gesellschaft	591
1. Motive des Stillen	591
2. Motive des Geschäftsinhabers	592
III. Gründung einer stillen Gesellschaft	593
1. Allgemeines	593
2. Sonderprobleme beim Vertragsschluss	594
a) Aufnahme eines minderjährigen stillen Gesellschafters	594
b) Beteiligung von Gesellschaften an einer stillen Gesellschaft	595
IV. Gestaltung des Gesellschaftsvertrages und innere Organisation	597
1. Unternehmensgegenstand	598
2. Pflicht zur Einlageerbringung	598
3. Gewinn- und Verlustbeteiligung des Stillen	600
a) Höhe der Gewinn- und Verlustbeteiligung des Stillen	600
b) Feststellung von Gewinn und Verlust	602
c) Auszahlungsanspruch	603
d) Verlustbeteiligung	603
4. Informationsrechte des Stillen	604
5. Geschäftsführung und Vertretung	605
V. Haftung	606
1. Persönliche Haftung des Stillen für Verbindlichkeiten des Geschäftsinhabers	606
2. Haftung der Einlage	607
3. Haftungsprobleme bei Geschäftsführung und Vertretung	608
VI. Gesellschafterwechsel	609
1. Übertragung der stillen Beteiligung	609
2. Tod der Gesellschafter	610
3. Gesellschafterwechsel durch Maßnahmen nach dem UmwG	610
VII. Beendigung der stillen Gesellschaft	611
1. Auflösung durch Kündigung der Gesellschafter	611
2. Kündigung durch einen Privatgläubiger	613
3. Tod eines Gesellschafters	614
4. Insolvenz eines Gesellschafters	615
5. Weitere Auflösungsgründe	616
6. Sonderproblem: Kündigungsrecht bei fehlerhafter stiller Gesellschaft	616
7. Auseinsetzung der aufgelösten stillen Gesellschaft	617
a) Feststellung des Auseinsetzungsguthabens	618
b) Schwebende Geschäfte in der Abwicklung der Stillen Gesellschaft	618

§ 2 Unterbeteiligungen	619
I. Begriff	619
II. Typische und atypische Unterbeteiligungen	620
III. Abschluss und Inhalt eines Unterbeteiligungsvertrages	620
1. Einlage	621
2. Geschäftsführung, Vertretung und Informationsrechte	621
3. Gewinn- und Verlustbeteiligung bei der Unterbeteiligungsgesellschaft	621
4. Auflösung und Vollbeendigung bei der Unterbeteiligungsgesellschaft	622

Teil 3. Besteuerung von Gesellschaften und Gesellschaftern

G. Besteuerung der Personengesellschaft	623
§ 1 Besteuerung von der Gründung bis zur Liquidation	623
I. Die Personengesellschaft als Steuersubjekt	623
1. Begriff der Personengesellschaft	623
2. Die Personengesellschaft als Steuersubjekt	623
3. Gesellschafter als Steuerpflichtiger und Einkünftebezieher	625
4. Voraussetzung einer gewerblichen Mitunternehmerschaft	625
a) Grundsätze	625
b) Gewerbebetrieb	625
(aa) Nachhaltige Tätigkeit i.S.d. § 15 Abs. 2 EStG	625
(bb) Abfärbung auf andere Tätigkeiten	626
(cc) Gewerbliche Tätigkeit kraft Gepräges § 15 Abs. 3 Nr. 2 EStG	626
5. Beteiligung an einer Personengesellschaft als Liebhaberei	628
a) Gewinnerzielungsabsicht als Gesellschaftszweck	628
b) Gewinnerzielungsabsicht beim Gesellschafter	630
c) Die Voraussetzungen der Mitunternehmerschaft	631
(aa) Mitunternehmerisiko	631
(bb) Mitunternehmerinitiative	633
d) Konsequenzen aus der Nichtanerkennung der Mitunternehmerschaft	634
6. Einzelne Mitunternehmerschaften	635
a) Die verdeckte Mitunternehmerschaft	635
b) Atypische stille Beteiligung	640
7. Nießbrauch am Gesellschaftsanteil ⁶⁷	641
a) Grundsätzliches	641
b) Der Nießbrauch am Gesellschaftsanteil als Unternehmensnießbrauch	642
8. Unterbeteiligung an einzelnen Gesellschaftsanteilen	649
9. Treuhandverhältnisse und Mitunternehmerschaft	650
II. Die Gründung einer Personengesellschaft	651
1. Grundsätze	651
2. Bargründung	651
3. Sacheinlage aus dem Privatvermögen	652
4. Sacheinlagen (Einzelwirtschaftsgüter) aus einem anderen Betriebsvermögen	653
5. Einbringung eines Betriebes, Teilbetriebes oder Mitunternehmeranteils in eine Personengesellschaft	655
a) Allgemeine Voraussetzungen	655
(aa) Einbringender	655

(bb) Einbringung	655
(cc) Behandlung des übernommenen Betriebsvermögens bei der übernehmenden Personengesellschaft	657
(dd) Behandlung des Einbringenden	657
b) Einbringung eines Einzelunternehmens in eine KG	658
c) Einbringung eines Mitunternehmeranteils	661
6. Eintritt eines neuen Gesellschafters in eine bereits bestehende Personengesellschaft	662
a) Gegen Bareinlage	662
(aa) Behandlung der Altgesellschafter	662
(bb) Behandlung des Neueintretenden	662
7. Besonderheiten beim Eintritt einer Komplementär-GmbH	664
a) Beteiligung der Komplementär-GmbH am Vermögen der KG	665
b) Komplementär ohne Beteiligung am Vermögen	665
8. Umwandlung einer GmbH in eine Personengesellschaft	665
a) Grundsätze	665
b) Wertansätze in der Schlussbilanz der übertragenden Körperschaft	667
c) Übernahme durch die Personengesellschaft	669
(aa) AfA und AfA-Bemessungsgrundlage	669
(bb) Auswirkung der formwechselnden Umwandlung auf die Gesellschafter	670
(cc) Übergangsgewinn	670
(dd) Besteuerung offener Rücklagen (§ 7 UmwStG)	672
(ee) Übernahmeverlust	673
(ff) Entstehungszeitpunkt	673
(gg) Berechnung und Festsetzung	673
(hh) Sperrbetrag i. S. d. § 50 c Abs. 4 EStG	674
(ii) Körperschaftsteuerguthaben	674
(jj) Individuelle Ermittlung für jeden Gesellschafter	674
(kk) Übernahmeverlust	675
9. Gründungskosten einer GmbH & Co. KG	675
10. Rücklagenbildung nach § 7 g EStG im Zusammenhang mit einer Gründung	675
a) Grundsätze	675
b) Der Investitionsabzugsbetrag	676
(aa) Allgemeines	676
(bb) Anspruchsberechtigter	676
(cc) Sonstige Voraussetzungen	677
(dd) Behandlung des Investitionsabzugsbetrages im Jahr der Investition	677
(ee) Rückgängigmachung des Investitionsabzugs	678
(ff) Sonderabschreibungen i. S. des § 7 g Abs. 5 EStG	678
III. Gewinnermittlung bei der Personengesellschaft	679
1. Gewinnermittlung der Personengesellschaft	679
2. Betriebsvermögen der Personengesellschaft	685
3. Einzelfragen der Gewinnermittlung	686
4. Rechtsgeschäfte mit Gesellschaftern oder mit Angehörigen eines Gesellschafters	698
5. Die steuerliche Behandlung der Gewinnverteilung	703
6. Gewinnverteilung an die Gesellschafter	708
7. Verdeckte Gewinnausschüttungen der Komplementär-GmbH	712
IV. Ertragsteuerliche Behandlung der Personengesellschaft	716
1. Die Personengesellschaft als Steuersubjekt	716
a) Gewerbesteuer	719

(aa) Ermittlung des Gewerbeertrags	719
(bb) Gewinnsituation	720
(cc) Verlustsituation	723
2. Einlagen	727
a) Einlagen aus dem Privatvermögen	728
b) Einlagen aus dem Betriebsvermögen	728
c) Erhöhung des Kapitalkontos bei mittelbarer verdeckter Einlage	729
3. Zinsschranke (§ 4 h EStG)	730
V. Ertragsteuerliche Behandlung der Gesellschafter (Gesellschaftsebene)	736
1. Behandlung der Vollhafter oder Komplementäre	736
2. Behandlung der Kommanditisten einer GmbH & Co. KG	737
a) Gewinnsituation	737
b) Verlustsituation (§ 15 a EStG)	737
c) Wirkung von Einlagen	742
3. Gewerbesteueranrechnung des § 35 EStG	743
a) Sachlicher und zeitlicher Anwendungsbereich	743
b) Wirkung der Gewerbesteueranrechnung	744
(aa) Steuerermäßigung	744
(bb) Höchstbetragsberechnung	745
(cc) Ermittlung der zu berücksichtigenden gewerblichen Einkünfte.	745
(dd) Anrechnungsüberhänge	746
(ee) Verhinderung der Überkompensation	746
(ff) Besonderheiten bei Personengesellschaften	747
c) Folgen für die Gesellschaftsverträge von Personengesellschaften	747
d) Thesaurierungsbesteuerung	751
4. Beteiligungen an Personengesellschaften als Steuerstundungsmodell (§ 15 b EStG)	753
VI. Gesellschafterwechsel bei der Personengesellschaft	754
1. Ausscheiden eines Gesellschafters gegen Abfindung	757
2. Ausscheiden bei negativem Kapitalkonto	764
3. Veräußerung eines Kommanditanteils	767
4. Behandlung des Neueintritts von Gesellschaftern	771
5. Steuerliche Behandlung des Erbfalls	773
VII. Beendigung/Liquidation der Personengesellschaft	775
1. Liquidation	775
2. Anwachsung	778
3. Realteilung	780
4. Umwandlung einer Personengesellschaft in eine GmbH	781
§ 2 Steuerliche Sonderfragen	783
I. Die steuerliche Behandlung von Personengesellschaften, deren Gesellschafter nicht als Mitunternehmer anzusehen sind	783
1. Grundsätze	783
a) Gewinnermittlung bei der Personengesellschaft	784
b) Betriebsvermögen	784
c) Behandlung der Gewinnbeteiligung als Betriebsausgabe	786
d) Behandlung der Gewinnbeteiligung beim Gesellschafter als Kapitaleinkünfte	786
2. Die vermögensverwaltende GmbH & Co. KG (Private Equity)	787
a) Voraussetzung einer vermögensverwaltenden GmbH & Co. KG	787
b) Steuerliche Behandlung der vermögensverwaltenden Personengesellschaft	788

3. Die ertragsteuerliche Behandlung von Publikums-GmbH & Co. KG's	789
a) Die Publikums-GmbH & Co. KG als Personengesellschaft	789
b) Die gewerbliche Tätigkeit	789
c) Mitunternehmerschaft	790
d) Beschränkung des Verlustabzugs	792
II. Die Personengesellschaft als Obergesellschaft	792
1. Allgemeines	792
2. Die Beteiligung an Kapitalgesellschaften	793
3. Die Beteiligung an anderen Personengesellschaften	794
4. Die Personengesellschaft als Organträger (Organschaft)	795
a) Voraussetzungen	795
b) Ertragsteuerliche Rechtsfolgen für die Personengesellschaft als Organträger	797
c) Vor- und Nachteile der ertragsteuerlichen Organschaft	799
(aa) Vorteile der ertragsteuerlichen Organschaft	799
(bb) Nachteile der ertragsteuerlichen Organschaft	799
d) Umsatzsteuerliche Rechtsfolgen für die Personengesellschaft als Organträger	799
III. Die doppelstöckige Personengesellschaft	800
a) Grundlagen	800
b) Gewinnermittlung	801
c) Verlustrechnung des § 15 a EStG bei doppelstöckigen Personengesellschaften	804
IV. Personengesellschaft und Betriebsaufspaltung	805
1. Grundlagen der Betriebsaufspaltung	805
2. Unterschiede zwischen GmbH & Co. KG und Betriebsaufspaltung	812
3. Verpachtung des Betriebs der GmbH & Co. KG an die Komplementär-GmbH	813
4. Die Betriebsgesellschaft als Personengesellschaft	813
5. Die Besitzgesellschaft als Personengesellschaft	814
6. Die mitunternehmerische Betriebsaufspaltung	814
7. Sondervermögen und mitunternehmerische Betriebsaufspaltung	816
8. Unterschiede zwischen Sondervermögen und Betriebsaufspaltung	816
V. Umsatzsteuer	817
a) Unternehmereinheit bei der GmbH & Co. KG	817
b) Umsatzsteuer bei Neugeschäftlern	817
(aa) Umsatzsteuer bei Gründung einer Personengesellschaft	817
(bb) Umsatzsteuer bei Eingehen einer stillen Gesellschaft	817
c) Leistungen zwischen Gesellschafter und PersG	817
(aa) Rechnungslegung	817
(bb) Vorsteuerabzug beim Gesellschafter	817
(cc) Umsatzsteuer bei unentgeltlichen Lieferungen und Leistungen	818
(dd) Umsatzsteuerliche Behandlung von verbilligten Lieferungen und Leistungen	819
(ee) Leistungen der Gesellschafter an eine GmbH & Co. KG	820
d) BFH-Urteil vom 6. Juni 2002 und BMF-Schreiben vom 13. Dezember 2002 bzw. 23. Dezember 2003	820
e) Verfügung der OFD Nürnberg v. 28.10. 2004	822
f) Praxishinweise	823
(aa) Geschäftsführende GmbH	823

(bb) Natürliche Personen	824
(cc) Fehlende Vorsteuerabzugsmöglichkeit der Personengesellschaft	824
(dd) Sonstige umsatzsteuerliche Vorgänge	826
VI. Grunderwerbsteuer	829
a) Grundsätze	829
b) Grunderwerbsteuerbefreiungen	829
c) Erwerb eines Grundstücks durch eine Personengesellschaft	829
(aa) Grundsätze	829
(bb) Übertragung auf eine Personengesellschaft, an der der Einbringende beteiligt ist	830
(cc) Einbringung von Grundstücken durch mehrere Gesellschafter	831
(dd) Änderung im Anschluss an eine (partielle) Befreiung nach § 5 GrEStG	831
d) Erwerb eines Grundstücks von einer Personengesellschaft durch den Gesellschafter	832
e) Grunderwerbsteuerliche Behandlung des Gesellschafterwechsels	832
f) Ausscheiden eines Gesellschafters aus einer Personengesellschaft	834
g) Mittelbarer Übergang der Anteile (§ 1 Abs. 2 a und Abs. 3 GrEStG)	834
h) Übersicht über die Grunderwerbsteuerbefreiungen bei Personengesellschaften	835
i) Bemessungsgrundlage	835
H. Besteuerung der Kapitalgesellschaft	837
§ 1 Besteuerung von der Gründung bis zur Liquidation	837
I. Einführung	837
II. Steuerliche Aspekte bei der Gründung einer GmbH	837
a) Einlagen der Gesellschafter	837
b) Beginn der Körperschaftsteuerpflicht	841
c) Behandlung von Gründungsaufwendungen.	843
d) Gewerbesteuer	844
e) Umsatzsteuer und andere Verkehrssteuern	845
f) Gründung einer Kapitalgesellschaft durch Umwandlung einer Einzelfirma oder einer Personengesellschaft	846
1. Durchführung der laufenden Besteuerung der Kapitalgesellschaft	852
a) Das System der Besteuerung von Kapitalgesellschaften und ihren Gesellschaftern bis 31.12.2007	852
b) Das Halbeinkünfteverfahren	853
c) Unternehmensteuerreform 2008	858
d) Einkommensermittlung bei der Kapitalgesellschaft	860
2. Besteuerung von Gewinnausschüttungen an einkommensteuerpflichtige Anteilseigner	870
a) Grundlagen	870
b) Zeitpunkt der Besteuerung	872
c) Häufige Steuerfreistellung bei Dividenden und anderen Bezügen aus Kapitalgesellschaften	875
d) Häufiges Abzugsverbot für Werbungskosten und Betriebsausgaben	876
e) Werbungskosten und Sparer-Freibetrag	878
f) Gewinnausschüttungen nach dem Unternehmensteuerreformgesetz 2008	879

3. Veräußerung von GmbH-Anteilen	881
a) Überblick	881
b) Veräußerung von Anteilen an Kapitalgesellschaften, die sich im Betriebsvermögen befinden (nicht: Kapital- gesellschaft)	881
c) Veräußerung von Anteilen an Kapitalgesellschaften i. S. d. § 17 EStG	884
d) Veräußerung von Anteilen an Kapitalgesellschaften nach § 23 EStG	893
e) Anteilsveräußerungen nach dem Unternehmensteuer- reformgesetz 2008	896
4. Liquidation und Liquidationsbesteuerung	897
a) Zivilrechtliche Grundlagen	897
b) Grundlagen der Liquidationsbesteuerung	898
c) Anwendung von § 11 KStG	898
d) Liquidationsbesteuerung	899
e) Auswirkungen der Liquidationsbesteuerung in Organschafts- fällen	904
f) Besteuerung des Gesellschafters	904
§ 2 Steuerliche Sonderfragen	905
1. Steuerfreie Einnahmen	905
a) Gewinnausschüttungen von anderen Körperschaften nach § 8 b Abs. 1 i. V. m. Abs. 5 KStG	905
b) Veräußerungsgewinnbefreiung nach § 8 b Abs. 2 KStG	907
c) Gewinnminderung bzw. Verluste nach § 8 b Abs. 3 KStG	909
d) Missbrauchsregelung für einbringungsgeborene Anteile (§ 8 b Abs. 4 KStG)	909
e) Anwendung des § 8 b Abs. 1–5 KStG bei Beteiligung über eine Mitunternehmerschaft (§ 8 b Abs. 6 KStG)	910
2. Nicht abziehbare Betriebsausgaben	911
a) Nicht abziehbare Aufwendungen	911
3. Verdeckte Gewinnausschüttungen:	914
4. Verdeckte Einlagen	959
5. Verlustabzug bei Körperschaften nach dem Unternehmensteuer- reformgesetz 2008	964
a) Überblick und zeitlicher Anwendungsbereich	964
b) Die Tatbestandsvoraussetzungen des § 8 c KStG	965
c) Rechtsfolgen	967
6. Organschaft	967
a) Zweck der körperschaftsteuerlichen Organschaft	967
b) Tatbestandsmerkmals einer Organschaft	967
c) Rechtsfolgen der Organschaft	978
d) Rechtsfolgen der verunglückten Organschaft	983
e) Sonstige steuerliche Organschaftsverhältnisse	984
I. Finanzierung der Gesellschaft	986
1. Einführung	986
2. Gesellschafterdarlehen oder Eigenkapital	987
3. Krisenfinanzierung	987
II. Besteuerungsverfahren	989
1. Das Besteuerungsverfahren der Körperschaften	989
a) Steuererklärungspflicht	989
b) Durchführung der Besteuerung	989
III. Einbehaltung und Abführung von Kapitalertragsteuer bei Gewinnausschüttungen	990

Teil 4. Strukturänderungen und Insolvenz

I. Umwandlungen	993
§ 1 Einleitung	993
I. Wirtschaftlicher Hintergrund von Umwandlungen	993
II. Arten von Umwandlungen	994
1. Verschmelzung	995
2. Spaltung	995
a) Aufspaltung	996
b) Abspaltung	996
c) Ausgliederung	997
3. Formwechsel	998
4. Vermögensübertragung	999
III. Baukastensystem des Umwandlungsgesetzes	999
IV. Ablauf des Umwandlungsverfahrens	999
V. Alternative Umwandlungsmöglichkeiten außerhalb des Umwandlungsgesetzes	1000
VI. Steuern bei der Umwandlung	1003
1. Systematik	1004
2. Grundbegriffe des UmwStG	1004
VII. Internationale Umwandlungen	1005
§ 2 Verschmelzung	1006
I. Einführung	1006
II. Vorbereitung	1007
1. Schlussbilanz	1008
2. Festlegung des Umtauschverhältnisses	1009
3. Verschmelzungsvertrag	1010
a) Zwingender Vertragsinhalt	1011
(aa) Name oder Firma und Sitz der beteiligten Rechtsträger	1011
(bb) Vereinbarung über die Übertragung des Vermögens	1011
(cc) Umtauschverhältnis	1015
(dd) Einzelheiten für die Übertragung	1017
(ee) Gewinnberechtigung	1018
(ff) Stichtag für die Verschmelzung	1018
(gg) Gewährung besonderer Rechte und Vorteile	1019
(hh) Folgen der Verschmelzung für die Arbeitnehmer	1019
(ii) Barabfindungen	1020
(jj) Gesellschaftsvertrag	1021
b) Weitere mögliche Vertragsinhalte	1021
c) Bekanntgabe	1022
4. Verschmelzungsbericht	1023
a) Sinn und Zweck	1023
b) Inhalt	1024
5. Verschmelzungsprüfung	1026
a) Sinn und Zweck	1026
b) Inhalt	1028
c) Bericht	1029
6. Kapitalerhöhung	1030
7. Vorbereitung der Gesellschafter- oder Hauptversammlung	1030
a) GmbH	1031
b) Aktiengesellschaft und KGaA	1032
c) Personenhandelsgesellschaften	1033
8. Anmeldung bei Kartellbehörde	1033
a) EU-Fusionskontrolle	1034

b) Fusionskontrolle nach nationalem Recht	1035
III. Beschluss	1035
1. Informationen der Gesellschafter	1035
a) GmbH	1035
b) AG und KGaA	1036
c) Personenhandelsgesellschaft	1036
2. Beschluss	1036
a) Personenhandelsgesellschaften	1038
b) GmbH	1038
c) AG und KGaA	1039
3. Minderheitenschutz und Schutz von Inhabern besonderer Rechte	1039
a) Klage gegen Verschmelzungsbeschluss	1039
b) Zustimmung einzelner Anteilsinhaber	1040
c) Widerspruchsrechte	1041
4. Beschluss über Kapitalerhöhung	1042
IV. Vollzug	1042
1. Treuhänder	1042
2. Anmeldung der Verschmelzung und Kapitalerhöhung	1043
a) Anmeldung der Verschmelzung	1043
b) Anmeldung der Kapitalerhöhung	1046
3. Eintragung der Verschmelzung und Kapitalerhöhung	1046
4. Wirkung der Verschmelzung	1047
V. Haftung	1050
VI. Steuern	1051
1. Verschmelzung einer Körperschaft auf eine Personengesellschaft	1051
a) Inlandsverschmelzung	1051
b) Inlandsverschmelzung mit Auslandsbezug	1055
c) Auslandsverschmelzung mit Inlandsbezug	1058
2. Verschmelzung einer Körperschaft auf eine andere Körperschaft	1058
a) Inlandsverschmelzung ohne Auslandsbezug	1059
b) Inlandsverschmelzung mit Auslandsbezug	1061
c) Auslandsverschmelzung mit Inlandsbezug	1061
d) Hinausverschmelzung	1062
e) Hereinverschmelzung	1064
§ 3 Spaltung	1064
I. Vorbereitung	1065
1. Schlussbilanz und Spaltungsbilanz	1065
2. Spaltungsvertrag und Spaltungsplan	1066
3. Spaltungsbericht	1070
4. Spaltungsprüfung	1071
II. Beschluss	1071
1. Spaltungsbeschluss	1071
2. Kapitalveränderungen	1072
III. Vollzug	1073
IV. Steuern	1073
1. Auf- und Abspaltung einer Kapitalgesellschaft auf eine andere Körperschaft	1073
2. Auf- und Abspaltung einer Kapitalgesellschaft auf eine Personengesellschaft	1074
3. Einbringung eines Betriebs in eine Kapitalgesellschaft	1074
a) Einbringender	1074
b) Übernehmende Gesellschaft	1075
c) Betrieb, Teilbetrieb oder Mitunternehmeranteil	1075
d) Gewährung neuer Anteile	1076

e) Bewertung	1076
f) Einbringungsvorgänge innerhalb der EU	1077
g) Steuerfolgen beim Anteilseigner	1077
4. Einbringung im Wege des Anteilstauschs	1079
a) Voraussetzungen des Anteilstauschs	1079
b) Wertansatz beim Anteilstausch	1080
c) Wertansatz beim Einbringenden	1080
d) Wirkung der Einbringung bei der übernehmenden Gesellschaft	1080
§ 4 Formwechsel	1081
I. Vorbereitung	1081
1. Umwandlungsbericht	1081
2. Entwurf des Umwandlungsbeschlusses	1082
a) Inhalt	1082
(aa) Formwechsel einer GmbH in eine GmbH & Co. KG	1083
(bb) Formwechsel einer GmbH & Co. KG in eine GmbH	1083
b) Zuleitung an den Betriebsrat	1085
3. Vermögensaufstellung	1085
4. Gründungsvorschriften	1085
II. Beschluss	1086
III. Vollzug	1088
1. Registeranmeldung	1088
2. Registereintragung	1089
3. Gläubigerschutz	1089
IV. Steuern	1090
1. Formwechsel einer Kapitalgesellschaft in eine Personengesellschaft	1090
2. Formwechsel einer Personengesellschaft in eine Kapitalgesellschaft	1090
J. Insolvenzrecht	1091
§ 1 Grundzüge des Insolvenzrechts	1091
I. Einführung	1091
II. Insolvenzeröffnungsgründe und die Möglichkeit ihrer Beseitigung	1091
1. Von der Krise zur Insolvenz	1092
2. Krise	1092
3. Drohende Zahlungsunfähigkeit	1092
4. Zahlungsunfähigkeit	1093
5. Überschuldung	1093
a) Rechnerische Überschuldung	1094
b) Fortführungsprognose	1095
6. Beseitigung der Insolvenzgründe	1095
a) Beseitigung der Zahlungsunfähigkeit	1096
b) Beseitigung der Überschuldung	1096
7. Restschuldbefreiung	1096
III. Grundlagen des Insolvenzverfahrens	1097
1. Verfahrensarten	1097
2. Insolvenzantrag	1097
a) Antragsrecht und Antragspflicht	1097
b) Zuständiges Insolvenzgericht	1098
c) Antragstellung	1098
d) Antragsrücknahme	1099
3. Entscheidung über den Insolvenzantrag	1099
a) Sicherungsmaßnahmen des Gerichts	1099

b) Abweisung des Antrags	1099
4. Eröffnetes Verfahren	1100
a) Der Insolvenzverwalter	1100
b) Gläubigerausschuss	1100
c) Gläubigerversammlung	1101
5. Verwertung der Insolvenzmasse	1101
6. Einstellung des Verfahrens bei Masseunzulänglichkeit	1102
IV. Rechte und Pflichten	1102
§ 2 Pflichten der Geschäftsführung	1103
I. Verantwortlichkeit in der Krise	1103
1. Krisenerkennung	1103
2. Verantwortlichkeit zur Krisenerkennung	1103
II. Verhalten bei Feststellung der Krise	1104
1. Pflicht zur Einberufung der Gesellschafterversammlung	1104
2. Überschuldungsprüfung	1104
3. Sanierungspflicht	1105
4. Insolvenzantragspflicht	1105
5. Rechte und Pflichten nach Stellung des Insolvenzantrags	1106
6. Folgen bei Verletzung der Handlungspflichten	1106
§ 3 Besonderheiten bei der GbR	1107
I. Insolvenzantrag	1107
II. Eröffnung des Insolvenzverfahrens	1108
III. Persönliche Haftung der Gesellschafter	1108
IV. Insolvenz des Gesellschafters, Restschuldbefreiung	1109
V. Haftung ausgeschiedener Gesellschafter	1109
§ 4 Besonderheiten bei der OHG und KG	1109
I. Allgemeines	1109
II. Antragsberechtigung	1110
III. Antragspflicht	1111
IV. Eröffnung des Insolvenzverfahrens über das Vermögen der OHG/KG	1111
V. Persönliche Haftung der Gesellschafter	1111
VI. Haftung der Kommanditisten	1112
VII. Insolvenz des Gesellschafters, Restschuldbefreiung	1112
§ 5 Besonderheiten bei der GmbH & Co. KG	1113
I. Allgemeines	1113
II. Antragsberechtigung und Antragspflicht	1113
III. Verfahren nach Antragstellung	1114
IV. Haftung der Geschäftsführer der Komplementärin	1114
1. Haftung wegen Verletzung der Insolvenzantragspflicht	1114
2. Haftung wegen Verletzung des Zahlungsverbots	1114
3. Sonstige Schadensersatzansprüche	1115
V. Haftung der Kommanditisten	1115
§ 6 Besonderheiten bei der GmbH	1115
I. Allgemeines	1115
II. Vorgründungsgesellschaft und Vor-GmbH	1116
III. Antragsberechtigung und Antragspflicht	1116
1. Antragsberechtigung	1116
2. Antragspflicht	1117
IV. Anzeigepflichten gegenüber den Gesellschaftern	1118
V. Eröffnung des Insolvenzverfahrens über das Vermögen der GmbH	1119
1. Antragsrücknahme	1119

2. Abweisung mangels Masse	1119
3. Folgen der Eröffnung des Insolvenzverfahrens für die Gesellschaft und das Gesellschaftsvermögen	1119
VI. Stellung des Geschäftsführers	1120
1. Haftungstatbestand des § 43 GmbHG	1120
2. Haftungstatbestand des § 64 Abs. 2 GmbHG	1120
3. Bezüge der Geschäftsführer	1121
4. Zuständigkeiten des Geschäftsführers	1121
VII. Stellung der Gesellschafter	1122
§ 7 Besonderheiten bei der Aktiengesellschaft	1123
I. Allgemeines	1123
II. Vorgründungsgesellschaft und Vor-AG	1123
III. Antragsberechtigung und Antragspflicht	1123
1. Antragsberechtigung	1123
2. Antragspflicht	1123
IV. Anzeigepflichten gegenüber den Aktionären	1124
V. Eröffnung des Insolvenzverfahrens über das Vermögen der AG	1124
1. Antragsrücknahme und Abweisung mangels Masse	1124
2. Folgen der Eröffnung des Insolvenzverfahrens für die Gesellschaft und für das Gesellschaftsvermögen	1124
VI. Stellung der Vorstandsmitglieder	1125
VII. Zuständigkeiten des Vorstands, des Aufsichtsrats und der Hauptversammlung	1125
§ 8 Einzelne Haftungstatbestände	1126
I. Insolvenzstraftaten im engen Sinne	1126
1. Handlungsalternativen	1127
2. Strafbarkeitsbedingungen	1128
II. Insolvenzstraftaten im weiteren Sinne	1128
1. Betrug	1128
2. Untreue	1129
3. Vorenthaltung von Arbeitnehmerbeiträgen zur Sozialversicherung	1129
4. Steuerhinterziehung	1130

Teil 5. Gestaltungsmuster und Literatur

K. Muster	1133
§ 1 Personengesellschaften	1133
1. Gesellschaftsvertrag einer GbR	1133
2. Gesellschaftsvertrag einer oHG	1138
3. Gesellschaftsvertrag einer KG	1143
4. Gesellschaftsvertrag einer GmbH & Co. KG	1149
§ 2 Kapitalgesellschaften	1155
I. GmbH	1155
1. Gesellschaftsvertrag (Satzung, s. auch § 3 14, 15)	1155
2. Geschäftsführer-Anstellungsvertrag	1156
II. Aktiengesellschaft	1162
3. Vorstandsvertrag	1162
4. Satzung einer Aktiengesellschaft	1167
5. Geschäftsordnung für den Vorstand VC	1174
6. Geschäftsordnung für den Aufsichtsrat	1179
7. Tagesordnung Hauptversammlung	1183
8. Protokoll Hauptversammlung	1185

§ 3 Allgemeines Handelsrecht	1190
1. Anmeldung Einzelkaufmann	1190
2. Anmeldung Änderung Firma Einzelkaufmann	1190
3. Anmeldung Löschung Firma	1191
4. Anmeldung Erwerb eines Handelsgeschäfts unter Lebenden, Firmenfortführung und Haftungsbegrenzungsvereinbarung	1191
5. Anmeldung eines Gesellschafters, Firmenfortführung und Haftungsbegrenzungsvereinbarung	1192
6. Anmeldung Errichtung Zweigniederlassung	1192
7. Anmeldung (Zweig-) Niederlassung einer ausländischen Kapital- gesellschaft (z.B. UK Limited) zum Betrieb in Deutschland	1193
8. Anmeldung Verlegung Sitz/Hauptniederlassung im Inland	1194
9. Anmeldung Erteilung/Erlöschen Prokura	1194
10. Anmeldung Errichtung Gesellschaft mit beschränkter Haftung (ein Gesellschafter) und Bestellung Geschäftsführer	1195
11. Anmeldung Errichtung Gesellschaft mit beschränkter Haftung (mehrere Gesellschafter) und Bestellung Geschäftsführer	1196
12. Errichtung Gesellschaft mit beschränkter Haftung (ein Gesellschafter) Mantelurkunde/Urkundenmantel I	1198
13. Errichtung Gesellschaft mit beschränkter Haftung (mehrere Gesellschafter)Mantelurkunde/Urkundenmantel II	1199
14. Satzung Gesellschaft mit beschränkter Haftung I (ein Gesellschafter) gesetzlicher (vgl. § 3 GmbHG) und sonstiger Mindestinhalt	1201
15. Satzung Gesellschaft mit beschränkter Haftung II (mehrere Gesellschafter)	1202
16. Treuhandvertrag Geschäftsanteile (mit Rahmenurkunde)	1209
17. Kauf- und Abtretungsvertrag Geschäftsanteile (mit Rahmenurkunde; Teilung von Geschäftsanteilen und Anzeige an die Gesellschaft)	1213
18. Gesellschafterbeschluss: Kapitalerhöhung und Satzungsänderung Gesellschaft mit beschränkter Haftung (§§ 53 ff. GmbHG)	1216
19. Kapitalerhöhung – Übernahmeerklärung (Bareinlage) Gesellschaft mit beschränkter Haftung (§ 55 GmbHG)	1218
20. Kapitalerhöhung – Übernahmeerklärung (Sacheinlage) Gesellschaft mit beschränkter Haftung (§§ 55 f. GmbHG)	1218
21. Gesellschafterliste (§ 40 GmbHG) Gesellschaft mit beschränkter Haftung (nach Kapitalerhöhung)	1219
22. Anmeldung Kapitalerhöhung und Satzungsänderung Gesellschaft mit beschränkter Haftung (§ 57 GmbHG))	1220
L. Weiterführende Literatur	1221
§ 1 Literatur zu Teil 1	1221
Zum Thema Rechtsformwahl	1221
§ 2 Literatur zu Teil 2	1221
Zum Thema Personengesellschaften	1221
Zum Thema Kapitalgesellschaften	1222
§ 3 Literatur zu Teil 3	1222
Zum Thema Besteuerung und Rechnungslegung	1222
§ 4 Literatur zu Teil 4	1223
Zum Thema Umwandlungen	1223
Zum Thema Insolvenz	1223
Sachverzeichnis	1225

