

Beck'sches Handbuch der GmbH

6., vollständig überarbeitete und erweiterte Auflage 2021
ISBN 978-3-406-74537-9
C.H.BECK

Beck'sches Handbuch der GmbH

Gesellschaftsrecht – Steuerrecht

Herausgegeben von

Prof. Dr. Ulrich Prinz
Wirtschaftsprüfer
und Steuerberater in Köln

Prof. Dr. Norbert Winkeljohann
Wirtschaftsprüfer und
Steuerberater in Frankfurt a. M.

Bearbeitet von

Dr. Jens Berberich, Rechtsanwalt, Wirtschaftsprüfer, Steuerberater,
Diplom-Kaufmann, Frankfurt a. M.; *Dr. Mathias Birnbaum*, Rechtsanwalt,
Steuerberater, Düsseldorf; *Dr. Ulf Braun*, Rechtsanwalt, Osnabrück;
Philipp Haaf, Steuerberater, Diplom-Kaufmann, Mannheim; *Dr. Thorsten Helm*,
Rechtsanwalt, Wirtschaftsprüfer, Steuerberater, Mannheim; *Dr. Jürgen Hoffmann*,
Rechtsanwalt, Bonn; *Dr. Torben Illner*, Rechtsanwalt, Bonn; *Diplom-Finanzwirt Bernd Keller*,
Rechtsanwalt, Steuerberater, Köln; *Dirk Krome*, Rechtsanwalt, Steuerberater, Stuttgart;
Andreas Langseder, Rechtsanwalt, Wirtschaftsprüfer, Steuerberater, München; *Dr. Silja Maul*,
Rechtsanwältin, Mannheim; *Dr. Jörg Nachtwey*, Rechtsanwalt, Notar, Frankfurt a. M.;
Prof. Dr. Sven-Joachim Otto, Rechtsanwalt, Diplom-Kaufmann, Magister rer. publ.,
Düsseldorf; *Dr. Thomas Otto*, Rechtsanwalt, Steuerberater, Köln; *Ferdinand Petersen*,
Rechtsanwalt, Steuerberater, Hamburg; *Prof. Dr. Ulrich Prinz*, Wirtschaftsprüfer,
Steuerberater, Köln; *Sven-Fabian Protz*, Rechtsanwalt, LL.M., Frankfurt a. M.;
Prof. Dr. Jochem Reichert, Rechtsanwalt, Mannheim; *Florian Rieser*, Hamburg; *Dr. Volker
Schacht*, Rechtsanwalt, Steuerberater, Köln; *Dr. Martin C. Schmidt*, Rechtsanwalt, Notar,
Frankfurt a. M.; *Dr. Uwe Scholz*, Rechtsanwalt, Steuerberater, Bonn; *Lothar Siemers*,
Rechtsanwalt, Steuerberater, Düsseldorf; *Jürgen Sievert*, Rechtsanwalt, Steuerberater, Köln;
Prof. Dr. Tobias Taetzner, Wirtschaftsprüfer, Steuerberater, Frankfurt a. M.; *Dr. Kristin Ullrich*,
Rechtsanwältin, Mannheim; *Frederik Vögt*, Rechtsanwalt, Osnabrück

6., vollständig überarbeitete und erweiterte Auflage 2021


beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

www.beck.de

ISBN 978 3 406 74537 9

© 2021 Verlag C. H. Beck oHG
Wilhelmstraße 9, 80801 München
Satz, Druck und Bindung: Druckerei C. H. Beck Nördlingen
(Adresse wie Verlag)


chbeck.de/nachhaltig

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

Vorwort zur 6. Auflage

Das Beck'sche Handbuch der GmbH dokumentiert den tradierten und aktuellen Wissensbestand zu sämtlichen gesellschaftsrechtlichen, bilanzrechtlichen und steuerlichen Fragen dieser in der Praxis weit verbreiteten Rechtsform. Es ist für Praktiker, Wissenschaftler und Richterschaft eine verlässliche Fundgrube für GmbH-Know-how jeglicher Couleur. In der nun vorliegenden 6. Auflage des Handbuchs, die nach rund sechs Jahren die zahlreichen Rechtsentwicklungen seit der 5. Auflage aus November 2014 aufgreift, einordnet und analysiert, haben sich Autoren, Herausgeber und Verlag um Vorlage eines Werks auf dem „besten Stand der Klasse“ bemüht. Das bewährte Grundkonzept des Handbuchs wurde beibehalten.

Gesetzgebung, Rechtsprechung und Literatur sind umfassend eingearbeitet worden, kaum eine Seite des Handbuchs ist davon unberührt geblieben. Die Aktualisierung des Werks hat sich – neben vielfältigen weiteren Details – vor allem auf drei Bereiche erstreckt:

- Erstmals im Handbuch umfassend dargestellt wird das Thema „Compliance in der GmbH“. Die Einhaltung rechts- und regelkonformen Verhaltens ist nicht nur bei den börsennotierten Konzernen, sondern auch im Mittelstand bei inhabergeführten GmbHs ein bedeutsames Praxisthema. Nur bei Einhaltung von auf die Bedürfnisse einer GmbH zugeschnittenen Compliance-Strukturen lassen sich zuverlässig Risikokontrolle und Haftungsvermeidung für Gesellschafter und Geschäftsführer erreichen. Wir freuen uns sehr, dass wir mit Jochem Reichert und Kristin Ullrich zwei Experten gewinnen konnten, die die speziellen Compliance-Aspekte in der Rechtsform der GmbH praxiswertbar aufgearbeitet haben.
- Zum zweiten: Die Internationalisierung der Wirtschaft und des Rechts schreitet auch bei den als GmbH strukturierten Unternehmen in Windeseile voran. Diesen Trend zu einer starken internationalen Wirtschaftsverflechtung mit Doppelbesteuerungsgefahren, vielfältigen Ent- und Verstrickungsfolgen sowie der zunehmenden Auflösung des Betriebsstättenbegriffs, insbesondere durch Digitalisierungsstrategien, trägt unser Handbuch aktuell mit großer Aufmerksamkeit Rechnung. Die immer noch offenen Brexit-Themen kommen hinzu. So wurde das in der 5. Auflage zu findende Kapitel „Die Ertragsbesteuerung der GmbH und ihrer Gesellschafter“ in einen nationalen (§ 11) und einen neuen internationalen Teil (§ 12) aufgespalten. Bernd Keller hat sich als neuer Autor mit den bei Inbound- und Outbound-GmbH-Strukturen auftretenden materiellrechtlichen und verfahrensrechtlichen Fragen intensiv befasst. Die aktuellen Entwicklungen bei der Umsetzung der ATAD-Richtlinien in deutsches Recht sind umfassend eingearbeitet worden. Auch die bei GmbHs zunehmend in Betriebsprüfungen aufgegriffenen Verrechnungspreisthemen sowie dem Country-by-Country-Reporting finden ihren Niederschlag. Schließlich wurde auch das Kapitel „Umwandlungen – International“ (§ 16) generalüberholt und auf den neuesten Stand gebracht.
- Drittens schließlich ist die uns derzeit intensiv beschäftigende Corona-Pandemie mit ihren für die GmbH relevanten Aspekten aufgegriffen und eingearbeitet worden. Dabei gibt es kein „coronafreies Rechtsgebiet“, nahezu alle Kapitel des Handbuchs sind betroffen. Exemplarisch genannt werden können die erweiterten steuerlichen Verlustrücktragungsmöglichkeiten, Zulässigkeit digitalisierter Online-Gesellschafterversammlungen und die Aussetzung der Insolvenzantragsverpflichtung. Die Corona-Rechtsfolgen treffen

Vorwort

nicht zuletzt auch die Bilanzierung der GmbH im Handels- und Steuerrecht. Alldem trägt unser Handbuch nuanciert und akribisch Rechnung.

Der Kernbestand der Autoren ist in der 6. Auflage stabil geblieben. Es hat nur wenige Veränderungen im Autorenkreis gegeben, die meisten altersbedingt, einige aus Gründen der Arbeitsbelastung. Der Autor Michael Axhausen ist leider verstorben. Wir werden ihn in ehrenvoller Erinnerung behalten. Besonderen Dank verdient Welf Müller, der nach seiner Mitherausgeberschaft in den ersten vier Auflagen des Handbuchs und seiner „Nur-Autorenschaft“ in der 5. Auflage nunmehr altersbedingt seine Mitarbeit gänzlich beendet hat. Sein Kapitel „§ 6 Der Aufsichtsrat/Beirat“ wurde von Uwe Scholz und Torben Illner übernommen; seine Co-Autorenschaft mit Silja Maul in „§ 13 Das Ausscheiden aus der GmbH“ konnte Tobias Taetzner übertragen werden. Allen aktuellen Autoren, aber auch den ausgeschiedenen, gebührt unser herzlicher Dank für die übernommenen Mühen und die intensive Bearbeitung der zahlreichen Details aus dem Leben der GmbH. Schließlich ist auch dem Beck-Verlag, namentlich dem langjährigen Lektor Hans Josef Hunold, sowie Herrn Willy Wirth als „persönlichem Helfer“ des mit vielfältiger Aufsichtsrats-tätigkeit beschäftigten Mitherausgebers Norbert Winkeljohann für die stets umsichtige Betreuung zu danken.

Zum Schluss: Wir hoffen auf eine positive Aufnahme auch unserer 6. Auflage im Fachpublikum. Für eine gute digitale Verbreitung unseres Werks wird der Beck-Verlag durch Aufnahme auch der 6. Auflage in die Online-Portale Sorge tragen.

Kritik und weiterführende Hinweise sind den Herausgebern und Verfassern jederzeit willkommen.

Köln/Frankfurt, im Oktober 2020

Prof. Dr. Ulrich Prinz
Prof. Dr. Norbert Winkeljohann

Vorwort

Vorwort zur 1. Auflage

Wenn man sich in juristischen Bibliotheken und Fachbuchhandlungen nach GmbH-Werken umsieht, drängt sich der Eindruck auf, als gäbe es bereits genügend (Hand)Bücher über die GmbH. Das ist nicht weiter erstaunlich, wurde die Rechtsform der GmbH doch – ohne rechtes Vorbild in der deutschen Rechtsgeschichte – bereits 1892 geschaffen und erfreut sich seither großer Beliebtheit. Gelehrte, Praktiker, Berater und Richter hatten deswegen in den letzten 100 Jahren hinreichend Anlaß und Gelegenheit, die vielfältigen Aspekte der GmbH, die sich zudem im Laufe der Zeit ständig veränderten und verlagerten, aufzugreifen, in allen Facetten zu untersuchen und für die dabei entstehenden Fragen und Probleme Lösungen anzubieten.

Gleichwohl ist das Recht der GmbH nie zur Ruhe gekommen und bis heute in Bewegung geblieben. Nicht zuletzt diese Entwicklung hat uns den Mut gegeben, ein neues Handbuch der GmbH in Angriff zu nehmen und hiermit vorzulegen. Die Bezeichnung „neu“ scheint uns deshalb gerechtfertigt zu sein, weil wir versucht haben, mit dem „Beck’schen Handbuch der GmbH“ eine integrierte *gesellschafts- und steuerrechtliche* Darstellung aller GmbH-relevanten Themen herauszubringen. Denn die Erfahrung in der Praxis hat gezeigt, daß sich insbesondere bei der GmbH gesellschaftsrechtliche und steuerrechtliche Aspekte nicht voneinander trennen lassen, ja, daß das eine das andere bedingt. Recht und Steuerrecht der GmbH werden deshalb hier gezielt aufgenommen und in ihrem gegenseitigen Verständnis erläutert.

Mit dieser doppelten Ausrichtung begleiten wir die GmbH von der „Wiege bis zur Bahre“ – ausgehend von der Gründung, der die Wahl dieser Rechtsform vorausgeht, bis hin zu ihrer freiwilligen oder unfreiwilligen Auflösung. Für alle wichtigen Maßnahmen, Ereignisse und Probleme, die sich im Leben einer GmbH ergeben können, wollen wir damit praktikable Lösungen in gesellschafts- und steuerrechtlicher Hinsicht anbieten.

Den „Mut“ zu diesem neuen Handbuch schöpfen wir aber noch aus einem ganz aktuellen Umstand. Dieses Handbuch erscheint in einem Moment, in dem die Wahl der Rechtsform – gerade die der GmbH – nicht mehr „für die Ewigkeit“ getroffen werden muß. Das neue Umwandlungsrecht – kombiniert mit dem neuen Umwandlungssteuerrecht – bietet auch und gerade der GmbH weitaus mehr Möglichkeiten als bisher, sich verändernden Umständen anzupassen. Neben vereinfachten Verfahren zur Zusammenfassung und Konzentration (*Verschmelzung*) gibt es jetzt auch den *actus contrarius*, die *Spaltung*. Vor allem aber ist hier der *Formwechsel* zu nennen, denn anders als früher ist jetzt der Weg aus der GmbH in die Personengesellschaft ohne Aufdeckung der stillen Reserven möglich, was – auf den ersten Blick vielleicht überraschend – künftig auch den Schritt in die GmbH, statt z. B. in die GmbH & Co. KG, erleichtern wird. Das Kapitel „Umwandlungen“ stellt deshalb einen Schwerpunkt dieses Handbuches dar.

Der gesellschafts- und steuerrechtlichen Zielsetzung wurde auch bei der Autorenauswahl bewußt Rechnung getragen. Die Verfasser dieses Handbuches (Rechtsanwälte, Wirtschaftsprüfer und Steuerberater) stammen – von wenigen Ausnahmen abgesehen – aus großen Wirtschaftsprüfungsgesellschaften und haben die Erfahrungen, die sie dort über lange Jahre sammeln konnten, in dieses Werk einfließen lassen. Das „Beck’sche Handbuch der GmbH“ richtet sich deshalb nicht so sehr an den spezialisierten Gesellschaftsrechtler oder den spezialisierten Steuerrechtler. Im Vordergrund stehen vielmehr die kaufmännisch vorgebildeten Geschäftsführer und/oder Gesellschafter der GmbH sowie insbesondere deren Berater, und hier vor allem die Kollegen aus dem Kreis der Steuerberater, Wirtschaftsprüfer und unternehmensberatenden Rechtsanwälte.

Vorwort

Wir danken allen Autoren für ihren persönlichen und arbeitsintensiven Einsatz, ohne den das Gelingen dieses Werks nicht möglich gewesen wäre. Unser ganz besonderer Dank gilt Herrn Rechtsanwalt Burckhard Jung für seine über den eigenen Autorenbeitrag hinausgehende vielfältige Unterstützung bei der Herausgabe dieses Handbuchs. Dank schulden wir schließlich auch dem Lektor des Beck-Verlags, Herrn Albert Buchholz, für seine engagierte und geduldige Begleitung des Werks.

Wir hoffen und wünschen, mit diesem gesellschafts- und steuerrechtlichen GmbH-Handbuch eine wohlwollende und kritische Aufnahme zu finden. Da es jedoch nichts gibt, das nicht besser (nicht nur anders) gemacht werden kann, möchten wir alle Benutzer unseres Handbuchs bitten und auffordern, mit uns in diesen „Verbesserungswettstreit“ einzutreten.

Frankfurt, im Mai 1995

Die Herausgeber



beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

Inhaltsverzeichnis

§ 1 Rechtsformwahl (Berberich/Haaf)

| | |
|---|----|
| A. Einleitung | 2 |
| B. Das Entscheidungsproblem der Rechtsformwahl | 3 |
| I. Bedeutung | 3 |
| II. Vorgehensweise | 4 |
| III. Entscheidungskriterien | 4 |
| IV. Rechtsformalternativen | 6 |
| C. Die GmbH im Vergleich zur Personengesellschaft | 7 |
| I. Rechtsgestaltung und Haftung | 7 |
| II. Leitung und Überwachung | 9 |
| 1. Selbst- oder Fremdorganschaft | 9 |
| 2. Weisungsrecht | 9 |
| 3. Informationsrecht | 10 |
| 4. Aufsichtsrat/Unternehmensüberwachung | 11 |
| III. Finanzierung | 11 |
| 1. Eigenfinanzierung | 11 |
| a) Beteiligungsfinanzierung | 11 |
| b) Selbstfinanzierung | 12 |
| 2. Fremdfinanzierung | 12 |
| 3. Mezzanine-Finanzierung | 13 |
| IV. Besteuerung | 14 |
| 1. Laufende Besteuerung der GmbH | 14 |
| a) Auf Ebene der Gesellschaft | 15 |
| b) Auf Ebene der Anteilseigner | 17 |
| 2. Laufende Besteuerung der OHG/KG | 18 |
| 3. Steuerlicher Belastungsvergleich zwischen GmbH und OHG | 20 |
| 4. Steuerliche Behandlung der Veräußerung und des Erwerbs von Anteilen | 24 |
| a) GmbH-Anteile | 24 |
| b) OHG-Anteile | 26 |
| 5. Erbschaftsbesteuerung | 26 |
| a) GmbH-Anteile | 26 |
| b) OHG-Anteile | 27 |
| V. Mitbestimmung | 27 |
| VI. Gründungs- und Organisationsaufwand | 28 |
| VII. Rechnungslegung, Prüfung und Publizität | 29 |
| VIII. Konzernbildung | 30 |
| D. Die GmbH im Vergleich zur Limited (Ltd.) | 31 |
| E. Die GmbH im Vergleich zur europäischen Aktiengesellschaft (SE) | 32 |
| I. Vorbemerkungen | 32 |
| II. Rechts- und Organisationsverfassung | 33 |
| 1. Gesellschaftsstatut | 33 |
| 2. Satzung und Gründung | 33 |

Inhaltsverzeichnis

§ 2 Gründung und Kapitalaufbringung

| | |
|---|----|
| 3. Gesellschaftskapital und Haftung | 34 |
| 4. Organisationsstruktur und Geschäftsführung | 35 |
| III. Finanzierung | 36 |
| 1. Eigenfinanzierung | 36 |
| a) Beteiligungsfinanzierung | 36 |
| b) Selbstfinanzierung | 36 |
| 2. Fremdfinanzierung | 36 |
| 3. Mezzanine-Finanzierung | 36 |
| IV. Besteuerung | 37 |
| 1. Gründung, Wegzug und Zuzug | 37 |
| a) Gründung | 37 |
| b) Wegzug und Zuzug | 38 |
| 2. Laufende Besteuerung | 38 |
| a) Auf Ebene der Gesellschaft | 38 |
| b) Auf Ebene der Anteilseigner | 38 |
| V. Mitbestimmung | 38 |
| VI. Gründungs- und Organisationsaufwand | 39 |
| VII. Rechnungslegung, Prüfung und Publizität | 40 |
| VIII. Konzernbildung | 40 |
| F. Die GmbH im Vergleich zur Unternehmergesellschaft | 41 |
| G. Gesamtwertung | 42 |

§ 2 Gründung und Kapitalaufbringung (Protz/Krome)

| | |
|---|----|
| A. Der Weg in die GmbH | 48 |
| I. Grundlagen | 48 |
| 1. Ausgangssituationen auf dem Weg in die GmbH | 48 |
| 2. Gründung – Errichtung – Entstehung | 49 |
| 3. Ablauf der Gründung | 49 |
| II. Stadien der GmbH-Gründung | 50 |
| 1. Vorgründungsstadium | 51 |
| a) Arten der Vorgründungsgesellschaft | 51 |
| b) Gesellschaftsrechtliche Einordnung | 52 |
| c) Steuerliche Einordnung | 52 |
| d) Rechnungslegung | 53 |
| 2. Gründungsstadium | 53 |
| a) Gesellschaftsrechtliche Einordnung | 53 |
| b) Steuerliche Einordnung | 55 |
| c) Rechnungslegung | 56 |
| 3. Eingetragene GmbH | 57 |
| a) Rechtliche Wirkungen der Eintragung | 57 |
| b) Steuerliche Wirkungen der Eintragung | 57 |
| III. Persönliche Haftungsrisiken bei der Gründung | 57 |
| 1. Haftung während des Vorgründungsstadiums | 58 |
| 2. Haftung während des Gründungsstadiums | 59 |
| a) Gründerhaftung | 59 |
| b) Handelndenhaftung | 61 |

| | |
|--|-----------|
| 3. Haftung ab Eintragung | 61 |
| a) Differenzhaftung | 61 |
| b) Vorbelastungs- oder Unterbilanzhaftung | 62 |
| B. Abschluss des Gesellschaftsvertrags | 63 |
| I. Vertragschließende | 63 |
| 1. Anzahl der Gründer | 63 |
| 2. Taugliche Gründer | 63 |
| a) Natürliche Personen | 63 |
| b) Juristische Personen | 64 |
| c) Gesamthandsgemeinschaften | 64 |
| II. Gesellschaftsvertrag | 64 |
| 1. Feststellung | 64 |
| 2. Rechtsnatur | 65 |
| III. Inhalt des Gesellschaftsvertrags | 66 |
| 1. Satzungsbestandteile | 66 |
| 2. Notwendiger Inhalt des Gesellschaftsvertrags | 67 |
| a) Firma der Gesellschaft | 67 |
| b) Sitz der Gesellschaft | 69 |
| c) Gegenstand des Unternehmens | 69 |
| 3. Formbedürftiger fakultativer Inhalt | 71 |
| 4. Sonstiger fakultativer Inhalt | 71 |
| 5. Ausgestaltung von Gesellschaftsverträgen | 72 |
| a) Satzungsautonomie | 72 |
| b) Typenvielfalt | 72 |
| c) Allgemeine Gestaltungshinweise | 73 |
| d) Fallgruppen | 73 |
| IV. Formvorschriften | 73 |
| 1. Notarielle Beurkundung | 74 |
| a) Gründungsprotokoll | 74 |
| b) Umfang der Beurkundung | 74 |
| c) Auslandsbeurkundung | 74 |
| 2. Unterzeichnung sämtlicher Gesellschafter | 75 |
| a) Eigenhändige Unterzeichnung | 75 |
| b) Vollmacht und Vertretung | 75 |
| C. Bestellung der Geschäftsführer | 76 |
| I. Funktion der Geschäftsführung im Gründungsstadium | 76 |
| II. Bestellung der Gründungsgeschäftsführer | 76 |
| 1. Bestellung im Gesellschaftsvertrag | 76 |
| 2. Bestellung durch Beschluss | 77 |
| D. Einlageleistung auf die Geschäftsanteile | 77 |
| I. Kapitalaufbringung | 77 |
| 1. Bestandteil des Gründungsvorgangs | 77 |
| 2. Schaffung der Kapitalbasis | 78 |
| II. Stammkapital und Einlagen auf die Geschäftsanteile | 78 |
| 1. Inhalt des Gesellschaftsvertrags | 78 |
| 2. Stammkapital | 79 |
| a) Stammkapital und Gesellschaftsvermögen | 79 |
| b) Funktion des Stammkapitals | 79 |

Inhaltsverzeichnis

§ 2 Gründung und Kapitalaufbringung

| | |
|---|----|
| 3. Einlagen auf die Geschäftsanteile | 80 |
| a) Übereinstimmung der Nennbeträge aller Geschäftsanteile mit Stammkapital | 80 |
| b) Stückelung der Beteiligung | 80 |
| c) Verknüpfung von Stammeinlage und Geschäftsanteil | 80 |
| III. Einlagen auf das Stammkapital | 81 |
| 1. Einlageformen | 81 |
| a) Bareinlage | 81 |
| b) Sacheinlage | 81 |
| c) Mischeinlage | 82 |
| d) Gemischte Sacheinlage | 82 |
| 2. Mindestbeträge und ausstehende Einlagen | 82 |
| a) Mindestbetrag des Stammkapitals | 82 |
| b) Mindestbetrag und Stückelung der Geschäftsanteile | 82 |
| c) Ausstehende Einlagen | 83 |
| 3. Leistungen zur endgültigen freien Verfügung | 84 |
| 4. Steuerwirkungen der Einlageleistung | 84 |
| a) Steuerfolgen bei der GmbH | 84 |
| b) Steuerfolgen beim Gesellschafter | 84 |
| 5. Bilanzieller Ausweis der Einlageleistung | 85 |
| a) Eröffnungsbilanz | 85 |
| b) Ausstehende Einlagen | 85 |
| IV. Besonderheiten bei Sacheinlagen | 86 |
| 1. Festsetzung im Gesellschaftsvertrag | 86 |
| 2. Sacheinlagegegenstände | 87 |
| 3. Wert der Sacheinlagen | 87 |
| 4. Sachgründungsbericht | 88 |
| 5. Verdeckte Sacheinlage | 88 |
| a) Grundkonstellation | 88 |
| b) Rechtsentwicklung | 89 |
| c) Tatbestand des § 19 Abs. 4 GmbHG | 89 |
| d) Rechtsfolgen | 90 |
| e) Inkrafttreten | 91 |
| f) Steuerfolgen | 91 |
| V. Reale Kapitalaufbringung | 92 |
| 1. Sicherstellung der Kapitalaufbringung | 92 |
| 2. Kapitalaufbringungsschutz | 92 |
| a) Befreiung von der Einlageverpflichtung | 92 |
| b) Aufrechnung gegen Einlageverpflichtung | 92 |
| c) Zurückbehaltungsrecht an Sacheinlagen | 92 |
| d) Missachtung der Sacheinlagevorschriften | 93 |
| e) Rückfluss durch Hin- und Herzahlen | 93 |
| 3. Rechtsfolgen versäumter Zahlungen auf Stammeinlagen | 94 |
| a) Verzugszinsen (§ 20 GmbHG) | 94 |
| b) Ausschluss säumiger Gesellschafter (§ 21 GmbHG) | 94 |
| c) Haftung des Rechtsvorgängers (§ 22 GmbHG) | 94 |
| d) Verwertung des Geschäftsanteils (§ 23 GmbHG) | 95 |
| e) Ausfallhaftung (§ 24 GmbHG) | 95 |
| 4. Sondervorteile und Gründungsaufwand | 95 |
| a) Sondervorteile | 95 |

| | |
|--|---------------------------|
| § 3 Der Gesellschafter | Inhaltsverzeichnis |
| b) Gründungsaufwand | 96 |
| E. Anmeldung und registergerichtliches Verfahren | 97 |
| I. Abschluss des Gründungsvorgangs | 97 |
| II. Voraussetzungen und Inhalt der Anmeldung | 97 |
| 1. Voraussetzungen | 97 |
| 2. Inhalt | 97 |
| a) Der Anmeldung beizufügende Unterlagen | 97 |
| b) Versicherungen der Geschäftsführer | 98 |
| c) Angabe der inländischen Geschäftsanschrift und der Vertretungs- befugnis | 99 |
| d) Einreichung der Unterlagen | 99 |
| III. Sanktionen bei fehlerhafter Anmeldung | 99 |
| 1. Verfahrensmängel | 99 |
| 2. Gründungshaftung | 99 |
| 3. Bankenhaftung | 100 |
| 4. Strafandrohung | 100 |
| IV. Registergerichtliches Verfahren | 101 |
| 1. Prüfungspflicht des Registerrichters | 101 |
| 2. Handelsregister-Eintragung und Bekanntmachungen | 102 |
| § 3 Der Gesellschafter (Schmidt/Nachtwey) | |
| A. Vorbemerkung | 104 |
| B. Die Stellung der Gesellschafter in der GmbH | 104 |
| I. Die Gesellschafter als oberstes Gesellschaftsorgan | 104 |
| II. Delegation von Gesellschafterkompetenzen | 105 |
| III. Besondere Gesellschaftereigenschaften | 106 |
| C. Allgemeine Verhaltensgrundsätze | 108 |
| I. Treuepflicht | 108 |
| II. Gleichbehandlungsgrundsatz | 112 |
| D. Die Gesellschafterrechte | 114 |
| I. Inhaber der Gesellschafterrechte | 114 |
| II. Gesellschafterrechte als Vermögens- und Verwaltungsrechte | 115 |
| III. Gesellschafterrechte und Drittrechte von Gesellschaftern | 115 |
| IV. Begründung, Änderung und Aufhebung allgemeiner Gesellschafter- rechte | 116 |
| V. Gesellschaftersonderrechte | 117 |
| VI. Einzelne Gesellschafterrechte | 119 |
| 1. Informationsrechte | 120 |
| a) Informationsrecht gemäß § 51a GmbHG | 120 |
| b) Informationsrecht zu Beschlussgegenständen | 130 |
| c) Informationsrecht gegenüber Mitgesellschaftern | 131 |
| 2. Rechnungslegung sowie Ergebnisverwendung | 131 |
| 3. Allgemeines Prüfungs- und Überwachungsrecht gegenüber der Geschäftsführung | 132 |
| 4. Geltendmachung von Ersatzansprüchen der Gesellschaft gemäß § 46 Nr. 8 Alt. 1 GmbHG | 133 |

Inhaltsverzeichnis

§ 4 Die Beschlussfassung der Gesellschafter

| | |
|--|-----|
| 5. Vertretung der Gesellschaft in Prozessen mit Geschäftsführern gemäß § 46 Nr. 8 Alt. 2 GmbHG | 135 |
| 6. Klagebefugnis einzelner Gesellschafter zugunsten der Gesellschaft | 136 |
| E. Die Gesellschafterpflichten | 137 |
| I. Schutzfunktion der allgemeinen Gesellschafterpflichten | 137 |
| II. Adressaten der allgemeinen Gesellschafterpflichten | 137 |
| III. Einzelne Gesellschafterpflichten | 138 |
| 1. Wettbewerbsverbot | 138 |
| 2. Geheimhaltungspflicht | 139 |
| IV. Gesellschaftsvertragliche Gesellschafterpflichten | 140 |
| F. Gesellschaftervereinbarungen | 143 |
| I. Gründe für den Abschluss von Gesellschaftervereinbarungen | 143 |
| II. Rechtsnatur | 144 |
| III. Inhalt von Gesellschaftervereinbarungen | 144 |
| IV. Gestaltungsgrenzen | 146 |
| V. Ausübungsgrenzen | 147 |
| VI. Durchsetzung | 147 |
| VII. Form | 147 |
| § 4 Die Beschlussfassung der Gesellschafter (Schmidt/Nachtwey) | |
| A. Vorbemerkung | 151 |
| B. Die Beschlussfassung in Gesellschafterversammlungen | 152 |
| I. Einberufung einer Gesellschafterversammlung | 152 |
| 1. Zuständigkeit zur Einberufung | 152 |
| 2. Pflicht zur Einberufung einer Gesellschafterversammlung | 153 |
| a) Einberufung in ausdrücklich bestimmten Fällen | 153 |
| b) Einberufung im Interesse der Gesellschaft | 154 |
| c) Einberufung bei Verlust der Hälfte des Stammkapitals | 154 |
| d) Einberufungsverlangen einer Minderheit und Selbsthilferecht | 154 |
| e) Abdingbarkeit durch Satzung | 157 |
| 3. Form und Inhalt der Einberufung einer Gesellschafterversammlung .. | 157 |
| a) Einberufung durch Ladung | 157 |
| b) Adressaten der Einladung | 157 |
| c) Ladungsfrist | 159 |
| d) Ankündigung der Tagesordnungspunkte | 159 |
| e) Ort und Termin der Gesellschafterversammlung | 160 |
| f) Abdingbarkeit durch Satzung | 161 |
| g) Fehlerhafte Einberufung | 161 |
| II. Recht zur Teilnahme an Gesellschafterversammlungen | 162 |
| 1. Inhalt des Teilnahmerechts | 162 |
| 2. Teilnahmerecht der Gesellschafter | 162 |
| a) Inhaber des Teilnahmerechts | 162 |
| b) Ausschluss des Teilnahmerechts | 163 |
| c) Gesetzliche und rechtsgeschäftliche Vertretung | 164 |
| 3. Teilnahmerecht Dritter | 164 |
| 4. Verletzung des Teilnahmerechts | 165 |

| | |
|--|------------|
| III. Durchführung der Gesellschafterversammlung | 165 |
| 1. Versammlungsleiter | 165 |
| 2. Protokollierung von Gesellschafterbeschlüssen | 166 |
| IV. Zustandekommen von Gesellschafterbeschlüssen | 167 |
| 1. Antrag zur Beschlussfassung | 167 |
| 2. Abstimmung | 168 |
| 3. Beschlussfeststellung | 168 |
| 4. Weitere Erfordernisse | 169 |
| V. Vollversammlung | 170 |
| C. Die Beschlussfassung außerhalb von Gesellschafterversammlungen | 170 |
| I. Verfahren gem. § 48 Abs. 2 GmbHG | 170 |
| II. Satzungsregelungen | 172 |
| III. Sonderregelungen aus Anlass der COVID-19-Pandemie | 172 |
| D. Die Beschlussfassung in Ein-Mann-Gesellschaften | 174 |
| E. Stimmrecht und Stimmrechtsausübung | 175 |
| I. Inhalt und Grenzen des Stimmrechts | 175 |
| II. Stimmkraft der Gesellschafter | 176 |
| III. Inhaber des Stimmrechts | 176 |
| 1. Stimmrecht der Gesellschafter | 176 |
| 2. Stimmrechtsausübung durch Dritte | 177 |
| 3. Verbot der Stimmrechtsabsplaltung und einheitliche Stimmabgabe | 178 |
| IV. Stimmrechtsausschluss | 179 |
| 1. Allgemeines | 179 |
| 2. Entlastung eines Gesellschafters | 180 |
| 3. Befreiung von einer Verbindlichkeit | 181 |
| 4. Vornahme eines Rechtsgeschäfts | 181 |
| 5. Einleitung oder Erledigung eines Rechtsstreits | 182 |
| 6. Anwendungsgrenzen des § 47 Abs. 4 GmbHG | 183 |
| a) Sozialakte | 183 |
| b) Wichtiger Grund für Beschlussfassung | 183 |
| c) Weitere Einzelfälle | 184 |
| d) Abdingbarkeit des § 47 Abs. 4 GmbHG | 185 |
| e) Missachtung des Stimmverbots | 185 |
| 7. Anwendbarkeit des § 181 BGB | 186 |
| 8. Ruhen der Mitgliedschaftsrechte für die eigenen Anteile der GmbH | 186 |
| 9. Analoge Anwendbarkeit der §§ 71b, 71d AktG | 186 |
| V. Stimmbindungsvereinbarungen | 187 |
| 1. Inhalt und Wirksamkeit | 187 |
| 2. Zulässigkeitsgrenzen | 188 |
| 3. Durchsetzung und Vollstreckbarkeit | 189 |
| VI. Haftung wegen Stimmrechtsausübung | 189 |
| VII. Wirksamkeit der Stimmabgabe | 190 |
| F. Mehrheitserfordernisse | 190 |
| I. Beschlussfähigkeit | 190 |
| II. Gesetzliche Mehrheitserfordernisse | 191 |
| III. Gesellschaftsvertragliche Mehrheitserfordernisse | 192 |

Inhaltsverzeichnis

§ 4 Die Beschlussfassung der Gesellschafter

| | |
|--|-----|
| G. Änderung des Gesellschaftsvertrages | 192 |
| I. Gesellschaftsvertrag als Gegenstand der Änderung | 192 |
| II. Begriff der Änderung | 193 |
| III. Durchführung der Änderung | 194 |
| 1. Zwingende Zuständigkeit der Gesellschafter | 194 |
| 2. Beschlussmehrheit | 195 |
| a) Dreiviertel-Mehrheit | 195 |
| b) Anpassung der Gewinnverwendungsregel bei Altgesellschaften | 195 |
| c) Leistungsvermehrung | 195 |
| d) Zweckänderung nur einstimmig | 196 |
| 3. Notarielle Beurkundung des Änderungsbeschlusses | 196 |
| IV. Eintragung in das Handelsregister | 198 |
| 1. Anmeldung | 198 |
| 2. Rechtswirkungen | 199 |
| V. Exkurs: Umstellung von DM auf Euro | 199 |
| H. Aufhebung von Gesellschafterbeschlüssen | 200 |
| I. Auslegung von Gesellschafterbeschlüssen | 201 |
| J. Fehlerhafte Gesellschafterbeschlüsse | 201 |
| I. Allgemeines | 201 |
| II. Scheinbeschlüsse (Nichtbeschlüsse) | 201 |
| III. Unwirksame Beschlüsse | 202 |
| IV. Nichtig Beschlüsse | 203 |
| 1. Einberufungsmängel | 203 |
| 2. Beurkundungsmängel | 204 |
| 3. Unvereinbarkeit mit dem Wesen der GmbH und Inhaltsverstöße | 204 |
| 4. Sittenverstoß | 205 |
| 5. Nichtigkeitserklärung | 205 |
| 6. Weitere Nichtigkeitsgründe | 205 |
| 7. Teilnichtigkeit | 206 |
| 8. Bedeutung und Rechtsfolgen der Nichtigkeit | 206 |
| 9. Heilung der Nichtigkeit | 206 |
| V. Anfechtbare Beschlüsse | 207 |
| 1. Anfechtbarkeit im Allgemeinen | 207 |
| 2. Anfechtungsgründe | 207 |
| 3. Ausschluss der Anfechtbarkeit | 208 |
| VI. Rechtsbehelfe bei fehlerhaften Beschlüssen | 210 |
| 1. Klagearten | 210 |
| 2. Rechtsschutzinteresse | 211 |
| 3. Prozessbeteiligte | 211 |
| 4. Klagefrist | 212 |
| 5. Weitere Verfahrensfragen | 214 |
| 6. Urteilstwirkungen | 215 |
| 7. Einstweiliger Rechtsschutz | 215 |

§ 5 Der Geschäftsführer (Hoffmann)

| | |
|--|-----|
| A. Überblick | 219 |
| I. Zentrale Rolle des Geschäftsführers | 219 |
| 1. Notwendiges Gesellschaftsorgan | 219 |
| 2. Geschäftsführung und Vertretung | 220 |
| II. Gesetzliche Regelungen | 220 |
| 1. GmbHG, insbesondere §§ 35–44 | 220 |
| 2. Andere Gesetze, Analogien aus anderen Rechtsquellen, insbesondere AktG | 221 |
| B. Geschäftsführung und Vertretung | 221 |
| I. Geschäftsführer als Vertretungsorgan | 221 |
| 1. Vertretung | 221 |
| a) Bedeutung | 221 |
| b) Berechtigte Personen | 221 |
| c) Umfang der Vertretungsmacht im Außenverhältnis einschließlich gerichtliche Vertretung | 222 |
| d) Anfang und Ende der Vertretungsmacht | 223 |
| 2. Sonderthemen | 223 |
| a) Mehrheit von Geschäftsführern | 223 |
| b) Passivvertretung | 224 |
| c) Selbstkontrahieren | 224 |
| 3. Unbeschränkbarkeit der Vertretungsmacht | 225 |
| II. Aufgaben und Pflichten der Geschäftsführung | 226 |
| 1. Überblick | 226 |
| 2. Gegenstand, Umfang und Beschränkungen der Geschäftsführung | 226 |
| a) Verfolgung des Gesellschaftszwecks | 226 |
| b) Zustimmungsvorbehalte und Weisungen der Gesellschafterversammlung | 227 |
| c) Gewöhnliche und ungewöhnliche Geschäfte | 228 |
| 3. Verletzung von Beschränkungen der Geschäftsführungsbefugnis | 229 |
| a) Allgemein | 229 |
| b) Haftung nach innen | 229 |
| c) Umfang einer möglichen Außenwirkung | 229 |
| 4. Mehrheit von Geschäftsführern | 230 |
| a) Gesamtgeschäftsführung | 230 |
| b) Einräumung von Einzelgeschäftsführungskompetenz und Geschäftsverteilung | 230 |
| 5. Pflichten der Geschäftsführer | 231 |
| a) Grundpflichten, § 43 Abs. 1 GmbHG | 231 |
| b) Kooperation und Überwachung anderer Geschäftsführer | 231 |
| c) Treuepflichten | 232 |
| d) Wettbewerbsverbot | 232 |
| e) Rechnungslegung, Buchführung und Auskunft | 233 |
| f) Registerrechtliche Pflichten | 233 |
| g) Gesellschafterbezogene Pflichten | 234 |
| h) Sonstige (Umweltschutz, Datenschutz, Compliance) | 234 |
| i) Rechtsfolgen von Pflichtverletzungen, § 43 Abs. 2 GmbHG | 235 |

Inhaltsverzeichnis

§ 5 Der Geschäftsführer

| | |
|---|------------|
| 6. Rechte der Geschäftsführer | 235 |
| a) Informationsrechte | 235 |
| b) Vergütungsanspruch | 236 |
| c) Kein Anspruch auf Entlastung | 236 |
| C. Bestellung und Anstellung sowie deren Beendigung | 236 |
| I. Bestellung | 236 |
| 1. Bedeutung der Bestellung | 236 |
| 2. Arten der Bestellung | 237 |
| 3. Beginn der Bestellung | 237 |
| 4. Beendigung der Bestellung | 237 |
| a) Grundsätzlich jederzeitige Widerrufbarkeit | 237 |
| b) Einschränkungen der Abberufbarkeit | 238 |
| c) Verfahren der Abberufung | 239 |
| d) Niederlegung | 240 |
| e) Sonstige Beendigungsgründe | 240 |
| f) Wirkung der Beendigung | 241 |
| II. Anstellung | 241 |
| 1. Allgemeines | 241 |
| 2. Abschluss des Anstellungsvertrages | 241 |
| 3. Rechtsnatur des Anstellungsvertrages | 242 |
| 4. Vergütung einschließlich ihrer steuerlichen Behandlung | 243 |
| a) Festgehalt | 243 |
| b) Tantiemen | 244 |
| c) Beteiligungsmodelle | 246 |
| d) Altersversorgung | 248 |
| e) Sonderformen der Vergütung | 252 |
| 5. Beendigung | 253 |
| D. Haftung des Geschäftsführers | 255 |
| I. Gebot sorgfältiger Geschäftsführung | 255 |
| 1. Sorgfaltsmaßstab | 255 |
| a) Sorgfalt eines ordentlichen Geschäftsmannes | 255 |
| b) Privilegierung unternehmerischen Handelns | 256 |
| 2. Schadenersatzpflicht nach § 43 Abs. 2 GmbHG | 256 |
| a) Ersatzpflicht gegenüber der Gesellschaft | 256 |
| b) Umfang der Haftung | 257 |
| c) Gesamtschuldnerische Haftung | 257 |
| d) Mitverantwortlichkeit anderer Organe | 258 |
| II. Qualifizierte Pflichtverletzungen, § 43 Abs. 3 GmbHG | 259 |
| 1. Grundsätzliches | 259 |
| 2. Konzernfinanzierungen | 259 |
| III. Haftung für Zahlungen nach Eintritt der Insolvenzreife, § 64 GmbHG ... | 260 |
| 1. Inhalt, Zweck und Bedeutung der Vorschrift | 260 |
| 2. Insolvenzreife: Zahlungsunfähigkeit oder Überschuldung | 261 |
| 3. Privilegierte Zahlungen gem. § 64 S. 2 GmbHG | 263 |
| 4. Verschulden | 264 |
| 5. Zahlungen an Gesellschafter, § 64 S. 3 GmbHG | 265 |
| IV. Verjährung | 265 |
| V. Weitere Haftungsgründe | 266 |
| 1. Deliktische Haftung gegenüber der Gesellschaft | 266 |

| § 6 Der Aufsichtsrat/Beirat | Inhaltsverzeichnis |
|--|---------------------------|
| 2. Haftung gegen über Dritten | 266 |
| 3. Haftung wegen Verletzung von steuerlichen oder sozialversicherungsrechtlichen Pflichten | 267 |
| 4. Haftung nach § 15a Abs. 1 InsO iVm § 823 Abs. 2 BGB | 268 |
| 5. Sonstige Ordnungs-, Straf- und Bußgeldvorschriften | 268 |
| VI. Entlastung und Freistellung | 269 |
| 1. Bedeutung der Entlastung | 269 |
| 2. Zuständigkeit und Wirkung | 270 |
| 3. Kein Anspruch auf Entlastung | 270 |
| 4. Generalbereinigung | 270 |
| E. Sonderthemen | 271 |
| I. Stellvertretender Geschäftsführer | 271 |
| II. Faktischer Geschäftsführer | 272 |
| III. Notgeschäftsführer | 273 |
| | |
| § 6 Der Aufsichtsrat/Beirat (Scholz/Illner) | |
| A. Einführung | 276 |
| I. Begriff des Aufsichtsrats | 277 |
| II. Aufsichtsratssysteme in der GmbH | 277 |
| 1. Fakultativer Aufsichtsrat | 277 |
| 2. Beirat | 278 |
| a) Grundlagen | 278 |
| b) Sonderfall Gesellschafterausschuss | 279 |
| c) Beraterverträge | 280 |
| 3. Board-System | 280 |
| 4. Obligatorischer Aufsichtsrat | 281 |
| a) Erscheinungsformen: DrittelbG und MitbestG | 281 |
| b) Feststellung des anzuwendenden Aufsichtsratssystems | 282 |
| 5. Verhältnis fakultativer Gremien zum obligatorischen Aufsichtsrat | 283 |
| B. Der fakultative Aufsichtsrat/Beirat | 283 |
| I. Grundsatz der Gestaltungsfreiheit | 283 |
| II. Aufgaben | 284 |
| 1. Überblick | 284 |
| 2. Überwachung der Geschäftsführung | 285 |
| 3. Prüfung des Jahresabschlusses | 285 |
| 4. Einberufung der Gesellschafterversammlung und Vertretung gegenüber der Geschäftsführung | 287 |
| 5. Einfluss auf die Geschäftsführung | 288 |
| 6. Übertragung von Befugnissen der Gesellschafterversammlung | 288 |
| 7. Informationsrechte des Aufsichts-/Beirats | 289 |
| III. Zusammensetzung und persönliche Voraussetzungen | 289 |
| IV. Bestellung, Abberufung, Amtszeit | 290 |
| V. Innere Ordnung | 292 |
| VI. Beschlussfassung und Beschlussmängel | 292 |
| 1. Beschlussfassung | 292 |
| 2. Beschlussmängel | 294 |

Inhaltsverzeichnis

§ 6 Der Aufsichtsrat/Beirat

| | |
|--|------------|
| VII. Rechtsstellung und Vergütung | 295 |
| 1. Rechtsstellung | 295 |
| 2. Vergütung | 296 |
| 3. Steuerliche Behandlung | 296 |
| a) Bei der GmbH | 296 |
| b) Bei den Aufsichtsräten/Beiräten | 297 |
| VIII. Verantwortlichkeit/Haftung | 299 |
| C. Der obligatorische Aufsichtsrat | 303 |
| I. Der Aufsichtsrat nach dem DrittelbG | 303 |
| 1. Grundlagen, maßgebliche Arbeitnehmerzahl | 303 |
| 2. Aufgaben | 304 |
| a) Überwachung der Geschäftsführung | 304 |
| b) Prüfung des Jahresabschlusses | 305 |
| c) Geschäftsführung und zustimmungspflichtige Geschäfte | 305 |
| d) Anwendung der Regeln über den fakultativen Aufsichtsrat | 306 |
| 3. Bildung und Zusammensetzung | 306 |
| a) Bildung des Aufsichtsrats | 306 |
| b) Zusammensetzung | 307 |
| c) Bestellung, Amtszeit und Abberufung | 308 |
| 4. Innere Ordnung und Beschlussfassung | 309 |
| II. Der Aufsichtsrat nach dem MitbestG | 310 |
| 1. Grundlagen, maßgebliche Arbeitnehmerzahl | 310 |
| 2. Aufgaben | 311 |
| a) Bestellung und Abberufung der Geschäftsführer | 311 |
| b) Anstellungsverträge mit den Geschäftsführern | 312 |
| c) Vertretung der Gesellschaft | 312 |
| d) Ausübung von Beteiligungsrechten | 313 |
| e) Pflichten bei Führungslosigkeit | 313 |
| 3. Größe und Zusammensetzung | 313 |
| 4. Innere Ordnung und Beschlussfassung | 314 |
| III. Rechtsstellung und Vergütung | 314 |
| 1. Rechtsstellung | 314 |
| 2. Steuerliche Behandlung der Vergütung | 315 |
| D. Der Prüfungsausschuss | 315 |
| I. Sonderregelung für die kapitalmarktorientierte GmbH | 315 |
| II. Prüfungsausschuss bei Vorhandensein eines Aufsichtsrats | 315 |
| 1. Obligatorischer Aufsichtsrat | 315 |
| 2. Fakultativer Aufsichtsrat | 316 |
| III. Prüfungsausschuss bei Fehlen eines Aufsichtsrats | 316 |
| 1. Grundsatz | 316 |
| 2. Zusammensetzung | 317 |
| 3. Aufgaben | 317 |
| E. Vermögensschaden-Haftpflichtversicherung (D&O) | 318 |
| I. Allgemeine Überlegungen | 318 |
| II. Ausgestaltung | 318 |
| III. Steuerliche Behandlung | 318 |

§ 7 Finanzierung durch Gesellschafter (Protz/Krome)

| | |
|--|-----|
| A. Vorbemerkung | 321 |
| B. Kapitalerhöhung | 324 |
| I. Überblick | 324 |
| 1. Begriff der Kapitalerhöhung | 324 |
| 2. Arten der Kapitalerhöhung | 324 |
| a) Kapitalerhöhung durch Zuführung neuer Mittel | 324 |
| b) Kapitalerhöhung aus Gesellschaftsmitteln | 324 |
| c) Kombination der beiden Kapitalerhöhungsarten | 325 |
| 3. Motive für eine Kapitalerhöhung | 325 |
| II. Ablauf der Kapitalerhöhung durch Zuführung neuer Mittel | 326 |
| 1. Beschlussfassung der Kapitalerhöhung | 326 |
| a) Erhöhungsbeschluss | 326 |
| b) Zulassung zur Übernahme der neuen Geschäftsanteile | 328 |
| c) Genehmigtes Kapital | 329 |
| 2. Durchführung der Kapitalerhöhung | 329 |
| a) Übernahmevertrag | 329 |
| b) Leistung der Einlagen | 330 |
| c) Anmeldung und registergerichtliches Verfahren | 332 |
| 3. Folgen der Kapitalerhöhung | 332 |
| a) Auswirkungen bei der GmbH | 332 |
| b) Auswirkungen beim Gesellschafter | 332 |
| III. Ablauf der Kapitalerhöhung aus Gesellschaftsmitteln | 334 |
| 1. Beschlussfassung der Kapitalerhöhung | 335 |
| a) Form | 335 |
| b) Voraussetzungen | 335 |
| c) Inhalt | 336 |
| 2. Anmeldung der Kapitalerhöhung und registergerichtliches Verfahren | 336 |
| 3. Folgen der Kapitalerhöhung | 337 |
| a) Auswirkungen bei der GmbH | 337 |
| b) Auswirkungen beim Gesellschafter | 337 |
| C. Nachschüsse | 338 |
| I. Überblick | 338 |
| II. Beschränkte und unbeschränkte Nachschusspflicht | 338 |
| 1. Begründung der Nachschusspflicht | 338 |
| 2. Zahlung der Nachschüsse | 339 |
| a) Einforderung | 339 |
| b) Bilanzielle Behandlung | 340 |
| c) Rechte des Gesellschafters | 340 |
| d) Steuerliche Behandlung | 340 |
| 3. Rechtsfolgen bei Säumnis | 340 |
| a) Bei beschränkter Nachschusspflicht | 340 |
| b) Bei unbeschränkter Nachschusspflicht | 341 |
| 4. Rückzahlung von Nachschüssen | 342 |
| a) Voraussetzungen und Rechtsfolgen | 342 |
| b) Steuerliche Behandlung | 343 |
| D. Nebenleistungen | 344 |
| I. Überblick | 344 |

Inhaltsverzeichnis

§ 7 Finanzierung durch Gesellschafter

| | |
|--|-----|
| II. Inhalt und rechtliche Behandlung der Nebenleistungen | 345 |
| 1. Leistungsinhalt | 345 |
| 2. Mitgliedschaftliche Bindung | 345 |
| 3. Abwicklung der Leistungspflichten | 346 |
| a) Einforderung | 346 |
| b) Ausführungsvertrag | 346 |
| c) Bilanzielle und steuerliche Behandlung | 346 |
| d) Leistungsstörungen | 347 |
| e) Rückzahlung | 348 |
| E. Verdeckte Einlagen | 348 |
| I. Überblick | 348 |
| II. Verdeckte Zuführungen von Eigenkapital | 349 |
| 1. Handelsrecht | 349 |
| a) Offene Einlagen | 349 |
| b) Verdeckte Einlagen | 349 |
| 2. Steuerrecht | 351 |
| a) Begriff der verdeckten Einlage | 351 |
| b) Steuerliche Behandlung | 352 |
| F. GmbH & Still | 358 |
| I. Überblick | 358 |
| II. Die stille Gesellschaft | 359 |
| 1. Begründung | 359 |
| 2. Gesetzliche und vertragliche Ausgestaltung | 360 |
| a) Typisch stille Gesellschaft | 360 |
| b) Atypisch stille Gesellschaft | 361 |
| 3. GmbH-Beteiligung und stille Beteiligung | 363 |
| 4. Bilanzielle Behandlung | 363 |
| 5. Steuerliche Behandlung | 364 |
| a) Ertragsteuern | 364 |
| b) Substanzsteuern | 368 |
| 6. Übertragung und Auflösung der stillen Gesellschaft | 369 |
| G. Genussrechte | 370 |
| I. Überblick | 370 |
| II. Behandlung der Finanzierungs-Genussrechte | 371 |
| 1. Entstehung | 371 |
| 2. Inhalt | 372 |
| a) Rechtsnatur und Ausgestaltung des Genussrechts | 372 |
| b) Verhältnis zum Gesellschaftsrecht | 373 |
| c) Übertragbarkeit | 374 |
| d) Haftung | 374 |
| 3. Bilanzielle Behandlung | 374 |
| a) Bei der Gesellschaft | 374 |
| b) Beim Genussrechtsinhaber | 376 |
| 4. Steuerliche Behandlung | 377 |
| a) Ertragsteuern | 377 |
| b) Substanzsteuern | 381 |
| 5. Beendigung | 381 |

| | |
|--|-----|
| H. Darlehensfinanzierung | 382 |
| I. Überblick | 382 |
| II. Zivilrechtliche Behandlung | 383 |
| III. Bilanzieller Ausweis | 384 |
| IV. Steuerliche Behandlung | 385 |
| 1. Einkommen-/Körperschaftsteuer | 385 |
| 2. Gewerbesteuer | 386 |

§ 8 Kapitalerhaltung (Otto)

| | |
|---|-----|
| A. Erhaltung des Stammkapitals | 389 |
| I. Überblick zu §§ 30 und 31 GmbHG | 389 |
| II. Das Auszahlungsverbot (§ 30 GmbHG) | 390 |
| 1. Verminderung des zur Erhaltung des Stammkapitals erforderlichen Vermögens | 390 |
| 2. Ermittlung des Vermögens | 392 |
| a) Bilanzierungs- und Bewertungsgrundsätze | 392 |
| b) Abweichungen vom Jahresabschluss | 394 |
| 3. Maßgeblicher Zeitpunkt | 394 |
| 4. Verfahren der Ermittlung des Vermögens | 395 |
| 5. Zulässige und unzulässige Leistungen | 395 |
| a) Austauschgeschäft und Drittgeschäfte | 396 |
| b) Leistungsäquivalenz im Rahmen des § 30 GmbHG | 396 |
| c) Verbindlichkeiten und Sicherheiten zugunsten eines Gesellschafters | 398 |
| d) Erwerb eigener Anteile und Einziehung von Anteilen | 399 |
| e) Steuerliche verdeckte und offene Gewinnausschüttungen | 399 |
| 6. Zahlungsempfänger | 400 |
| a) Gesellschafter als Leistungsempfänger | 400 |
| b) Dritte als Leistungsempfänger | 401 |
| 7. Gültigkeit des Geschäfts, Leistungsverweigerungsrecht | 402 |
| a) Maßgeblichkeit der objektiven Vermögenslage | 402 |
| b) Wirkung gegenüber Dritten | 403 |
| III. Erstattungspflicht und Haftung (§ 31 GmbHG) | 403 |
| 1. Erstattungsberechtigter | 403 |
| 2. Anspruchsgegner | 404 |
| a) Gesellschafter | 404 |
| b) Dritte als Anspruchsgegner | 404 |
| c) Nahestehende Personen und verbundene Unternehmen | 405 |
| 3. Inhalt des Erstattungsanspruchs | 405 |
| a) Rückgewähr von Zahlungen und anderen Leistungen | 405 |
| b) Durchsetzung des Anspruchs | 406 |
| c) Steuerliche Behandlung der Erstattung | 407 |
| 4. Guter Glaube und Gläubigerschutz | 408 |
| a) Anforderungen an den Gutgläubensschutz | 408 |
| b) Erforderlichkeit der Erstattung | 409 |
| 5. Haftung der Mitgesellschafter | 409 |
| a) Doppelte Subsidiarität | 409 |
| b) Gesellschafterstellung | 410 |

Inhaltsverzeichnis

§ 8 Kapitalerhaltung

| | |
|---|------------|
| c) Inhalt und Umfang der Haftung | 410 |
| d) Steuerliche Behandlung der Haftung | 411 |
| 6. Beweislast | 411 |
| 7. Erlass | 411 |
| 8. Verjährung | 412 |
| 9. Haftung der Geschäftsführer | 412 |
| a) Schadensersatzpflicht gegenüber der Gesellschaft | 412 |
| b) Ersatzpflicht ggü. den haftenden Gesellschaftern | 413 |
| c) Konkurrierende Gesellschafterhaftung | 413 |
| d) Rückgriff | 413 |
| e) Steuerliche Behandlung der Haftung | 414 |
| 10. Anspruchskonkurrenzen | 414 |
| IV. Gutgläubig bezogene Gewinnanteile | 414 |
| 1. Überblick zu § 32 GmbHG | 414 |
| 2. Voraussetzungen des § 32 GmbHG | 415 |
| a) Begünstigte Gewinnanteile | 415 |
| b) Rückforderungsanspruch der Gesellschaft | 415 |
| c) Gutgläubigkeit des Gesellschafters | 416 |
| d) Beweislast | 417 |
| 3. Rechtsfolgen | 417 |
| a) Gutgläubigkeit | 417 |
| b) Bösgläubigkeit | 417 |
| c) Steuerliche Behandlung der Dividendenerstattung | 418 |
| d) Gewinnauszahlung an Dritte | 419 |
| B. Kapitalherabsetzung | 420 |
| I. Überblick zu §§ 58–58f GmbHG | 420 |
| II. Zwecke der Kapitalherabsetzung | 421 |
| 1. Rückzahlung und Erlass von Einlagen | 421 |
| 2. Abfindung | 421 |
| 3. Einstellung in Rücklagen | 422 |
| 4. Beseitigung einer Unterbilanz | 422 |
| 5. Sanierung | 422 |
| III. Kapitalherabsetzungsbeschluss | 423 |
| 1. Änderung des Gesellschaftsvertrages | 423 |
| 2. Inhalt des Beschlusses bei ordentlicher Kapitalherabsetzung | 423 |
| a) Zweck der Kapitalherabsetzung | 423 |
| b) Höhe der Kapitalherabsetzung | 424 |
| c) Auswirkungen auf Geschäftsanteile | 424 |
| 3. Inhalt des Beschlusses bei vereinfachter Kapitalherabsetzung | 425 |
| a) Zweck der Kapitalherabsetzung | 425 |
| b) Höhe der Kapitalherabsetzung | 425 |
| c) Auswirkungen der Kapitalherabsetzung | 426 |
| IV. Durchführung der ordentlichen Kapitalherabsetzung | 426 |
| 1. Gläubigerschutz | 426 |
| a) Bekanntmachung und Gläubigeraufruf | 426 |
| b) Einzelmitteilungen | 427 |
| c) Widerspruchsrecht der Gläubiger | 427 |
| 2. Anmeldung zum HR | 428 |
| a) Sperrfrist | 428 |

| § 9 Rechnungslegung/Bilanzierung | Inhaltsverzeichnis |
|--|---------------------------|
| b) Anmeldung | 428 |
| c) Versicherung | 428 |
| 3. Eintragung und Veröffentlichung | 429 |
| 4. Vollzug der ordentlichen Kapitalherabsetzung | 429 |
| a) Rechnungslegung | 429 |
| b) Sonstige Rechtshandlungen der Geschäftsführung | 429 |
| c) Vorzeitige Zahlung | 430 |
| V. Durchführung der vereinfachten Kapitalherabsetzung | 431 |
| 1. Zulässigkeit der vereinfachten Kapitalherabsetzung | 431 |
| 2. Anpassung der Nennbeträge | 432 |
| 3. Eintragung ins HR | 432 |
| 4. Verwendung der gewonnenen Beträge | 432 |
| a) Einstellung in die Kapitalrücklage | 433 |
| b) Ausschüttungsbeschränkungen für Mehrbeträge | 434 |
| c) Beschränkung der zukünftigen Gewinnausschüttung | 435 |
| 5. Rückbeziehung der Kapitalherabsetzung | 436 |
| VI. Vereinfachte Kapitalherabsetzung mit gleichzeitiger Kapital- erhöhung | 437 |
| VII. Steuerliche Behandlung der Kapitalherabsetzung nach dem Halbeinkünfteverfahren | 438 |
| C. Regeln über Gesellschafterdarlehen | 439 |
| I. Entstehungsgeschichte | 439 |
| II. Regelungen zu Gesellschafterdarlehen im Insolvenzrecht | 440 |
| 1. Allgemeine Regelungen | 440 |
| 2. Regelungen in der Insolvenzordnung | 440 |
| 3. Sanierungsprivileg | 441 |
| 4. Kleinbeteiligtenprivileg | 441 |
| III. Regelungen zu Gesellschafterdarlehen im Anfechtungsrecht | 441 |
| IV. Vereinfachtes Zustellungsrecht | 442 |

§ 9 Rechnungslegung/Bilanzierung (Langseder)

| | |
|---|-----|
| A. Einleitung | 444 |
| B. Buchführung | 448 |
| I. Buchführungspflicht | 448 |
| II. Anforderungen an die Buchführung | 450 |
| 1. Buchführungsgrundsätze | 450 |
| 2. Buchführungssystem und Buchführungsformen | 452 |
| III. Ort der Buchführung | 454 |
| IV. Aufbewahrungspflichten | 455 |
| V. Folgen von Verstößen gegen die Buchführungspflicht | 458 |
| C. Inventar | 459 |
| I. Inhalt und Aufgabe | 459 |
| II. Inventur | 460 |
| III. Ausnahmen von der jährlichen Bestandsaufnahme | 462 |
| D. Eröffnungsbilanz | 462 |

Inhaltsverzeichnis

§ 9 Rechnungslegung/Bilanzierung

| | |
|---|-----|
| E. Jahresabschluss | 465 |
| I. Aufstellungspflicht, Aufgaben des Jahresabschlusses, Geschäftsjahr, Sanktionen | 465 |
| II. Größenklassen, kapitalmarktorientierte GmbHs, Befreiung von den Rechnungslegungsvorschriften für Kapitalgesellschaften | 468 |
| III. Verantwortlichkeit der Geschäftsführer | 474 |
| IV. Aufstellungsfrist | 476 |
| V. Bilanz und GuV-Rechnung | 477 |
| 1. Gesetzliches Gliederungsschema | 477 |
| 2. Gliederungsgrundsätze und Ausweiswahlrechte | 481 |
| 3. Bilanzierungsgrundsätze | 484 |
| 4. Besondere Bilanzierungsvorschriften des GmbHG | 492 |
| 5. Darstellung der Ergebnisverwendung | 494 |
| 6. Exkurs: E-Bilanz | 496 |
| VI. Anhang | 504 |
| F. Lagebericht | 514 |
| I. Aufstellungspflicht, Funktion des Lageberichts | 514 |
| II. Inhalt | 516 |
| 1. Grundlagen des Unternehmens | 516 |
| 2. Wirtschaftsbericht | 517 |
| 3. Prognosebericht und Chancen- und Risikobericht | 520 |
| 4. Weitere Pflichtangaben | 522 |
| III. Berichtsgrundsätze, Sanktionen bei Pflichtverstößen | 526 |
| G. Sonstige Berichte | 528 |
| I. Entgeltbericht | 528 |
| II. Zahlungsbericht bestimmter Unternehmen des Rohstoffsektors | 530 |
| H. Konzernrechnungslegung | 530 |
| I. Inhalt und Aufgaben | 530 |
| II. Aufstellungspflicht | 532 |
| 1. Mögliche Beherrschung als Grundtatbestand | 533 |
| 2. Unwiderlegbare Beherrschungsvermutungen | 534 |
| 3. Gemeinschaftsunternehmen und Gleichordnungskonzerne | 537 |
| 4. Befreiung von der Aufstellungspflicht | 537 |
| 5. Unterzeichnung, Folgen bei nicht fristgerechter Aufstellung | 539 |
| III. Wesentliche Aufstellungsgrundsätze | 539 |
| 1. Maßgebende Rechnungslegungsvorschriften | 539 |
| 2. Einzubeziehende Unternehmen (Konsolidierungskreis) | 540 |
| 3. Vollkonsolidierung | 541 |
| 4. Quotenkonsolidierung (anteilmäßige Konsolidierung) | 546 |
| 5. Equity-Methode | 547 |
| IV. Konzernanhang, Kapitalflussrechnung, Eigenkapitalspiegel, Segment- berichterstattung und Konzernlagebericht | 549 |
| V. Sanktionen | 554 |
| J. Auswirkungen der Corona-Krise auf die Rechnungslegung | 555 |
| K. Prüfung | 560 |
| I. Prüfungspflicht | 560 |
| II. Gegenstand und Umfang der Abschlussprüfung | 561 |

| § 10 Ergebnisermittlung und Ergebnisverwendung | Inhaltsverzeichnis |
|--|---------------------------|
| III. Bestellung des Abschlussprüfers | 564 |
| 1. Wahl des Abschlussprüfers | 564 |
| 2. Prüfungsauftrag | 567 |
| 3. Änderungen in der Person des Abschlussprüfers | 568 |
| IV. Einsichts- und Auskunftsrechte | 569 |
| V. Prüfungsergebnis | 570 |
| 1. Prüfungsbericht | 570 |
| 2. Bestätigungsvermerk | 574 |
| VI. Nachtragsprüfung | 576 |
| VII. Verantwortlichkeit des Abschlussprüfers | 577 |
| 1. Gesetzliche Pflichtprüfung | 577 |
| 2. Freiwillige Prüfung | 579 |
| VIII. Prüfungsausschuss bei kapitalmarktorientierten Gesellschaften | 580 |
| L. Vorlagepflichten | 581 |
| M. Feststellung des Jahresabschlusses | 585 |
| I. Feststellungsbeschluss | 585 |
| II. Änderung des festgestellten Jahresabschlusses | 587 |
| III. Nichtigkeit und Anfechtbarkeit des festgestellten Jahresabschlusses | 590 |
| N. Publizität | 595 |
| § 10 Ergebnisermittlung und Ergebnisverwendung (Birnbaum) | |
| A. Vorbemerkung | 616 |
| B. Ergebnisermittlung | 617 |
| I. Ergebnisermittlungsregeln | 617 |
| 1. Einleitung | 617 |
| 2. Erträge einer Körperschaft aus offenen Gewinnausschüttungen | 618 |
| 3. Erträge einer Körperschaft aus verdeckten Gewinnausschüttungen (vGA) | 618 |
| 4. Erträge aus der Veräußerung von Beteiligungen | 619 |
| 5. Erträge aus der Veräußerung von Organbeteiligungen | 620 |
| 6. Abzugsverbot gem. § 8b Abs. 3 KStG | 620 |
| 7. Berücksichtigung des § 8b KStG bei der Gewerbesteuer | 620 |
| 8. Teilwertabschreibungen und -zuschreibungen auf Beteiligungen | 620 |
| 9. Teilwertabschreibung auf Forderungen an Beteiligungsgesellschaften .. | 621 |
| 10. Beteiligungen an Personengesellschaften | 621 |
| II. Gestaltungsmöglichkeiten bei der Bilanzierung | 622 |
| 1. Einleitung | 622 |
| 2. Kompetenzen | 622 |
| 3. Grundsätze der Bilanzierung nach BilMoG | 623 |
| a) Grundsatz der wirtschaftlichen Zurechnung | 623 |
| b) Grundsatz der Ansatzstetigkeit | 623 |
| c) Verrechnung von Vermögensgegenständen und Schulden nach § 246 Abs. 2 S. 2 HGB | 623 |
| d) Aktivierung der nicht entgeltlich erworbenen Gegenstände des Anlagevermögens | 623 |
| e) Abschaffung der umgekehrten Maßgeblichkeit | 624 |

Inhaltsverzeichnis

§ 10 Ergebnisermittlung und Ergebnisverwendung

| | |
|---|------------|
| 4. Ansatz- und Bewertungswahlrechte | 624 |
| a) Wegfall von Bilanzierungswahlrechten nach dem BilMoG | 624 |
| b) Aktive Steuerabgrenzung | 625 |
| c) Passive Steuerabgrenzung | 625 |
| d) Pensionsrückstellungen | 626 |
| e) Drohverlustrückstellungen | 627 |
| f) Rückstellungen für unterlassene Instandhaltung | 627 |
| 5. Bewertung | 627 |
| a) Anschaffungskosten in Handelsbilanz und Steuerbilanz | 627 |
| b) Bildung von Bewertungseinheiten | 628 |
| c) Rückstellungsbewertung | 628 |
| d) Abschreibungen | 628 |
| e) Währungsumrechnung | 629 |
| f) Bewertungswahlrecht bei der Ermittlung der Herstellungskosten .. | 629 |
| g) Aktivierung von Bauzeitinsen | 630 |
| 6. Methodenwahlrechte | 630 |
| a) AfA-Methoden | 630 |
| b) Bewertung geringwertiger Wirtschaftsgüter bzw. Vermögens- | |
| gegenstände | 631 |
| c) Bewertung des Umlaufvermögens | 632 |
| 7. Bewertungsstetigkeit | 633 |
| a) Bewertungsstetigkeit als GoB | 633 |
| b) Abweichungen vom Grundsatz der Bewertungsstetigkeit | 633 |
| c) Grundsatz der Bewertungsstetigkeit bei Gegenständen einer | |
| Gattung | 634 |
| 8. Zuschreibungen | 634 |
| III. Beeinflussung des Gewinns durch Sachverhaltsgestaltung | 634 |
| 1. Ausgliederung: Grundsätze | 634 |
| 2. Ausgliederung auf eine Personengesellschaft | 635 |
| 3. Ausgliederung auf eine Kapitalgesellschaft | 636 |
| 4. Forderungsverzicht gegen Besserungsschein | 636 |
| a) Ebene der Gesellschaft | 636 |
| b) Ebene des Gesellschafters | 637 |
| C. Ergebnisverwendung | 638 |
| I. Formen der Ergebnisverwendung | 638 |
| 1. Vollausschüttung oder Thesaurierung | 638 |
| 2. Missbräuchliche Thesaurierung | 638 |
| 3. Sonderfälle der Ergebnisverwendung | 639 |
| a) Vorzugsrechte | 639 |
| b) Disquotale Ausschüttung | 639 |
| c) Dividendengarantie/Festverzinsung | 640 |
| d) „Entnahmerecht“ | 641 |
| e) Weitere Modelle der Steuerung des Gewinnzuflusses | 641 |
| 4. Vorabausschüttungen | 642 |
| a) Definition | 642 |
| b) Voraussetzungen | 642 |
| c) Vorbehalt der Rückzahlung | 642 |
| d) Zwischenbilanz/Voraussetzung | 643 |
| e) Steuerliche Behandlung der Vorabausschüttung | 643 |

| | |
|--|-----|
| 5. Aufhebung von Gewinnverwendungsbeschlüssen | 644 |
| a) Wirksamer Aufhebungsbeschluss | 644 |
| b) Steuerliche Auswirkung der Aufhebung | 644 |
| c) Steuerliche Auswirkung bei Nichtigkeit | 644 |
| II. Verfahrensablauf | 645 |
| 1. Normalstatut | 645 |
| a) Aufstellung des Jahresabschlusses durch den Geschäftsführer | 645 |
| b) Vorlegungspflicht | 645 |
| c) Beschlussfassung durch die Gesellschafterversammlung | 646 |
| d) Verzögerung der Feststellung des Jahresabschlusses | 646 |
| e) Fehlerhafter Jahresabschluss | 646 |
| f) Folgen eines fehlerhaften Jahresabschlusses | 647 |
| 2. Abweichende Regelung | 647 |
| a) Delegation auf andere Gremien oder Personen | 647 |
| b) Delegation auf den gesetzlich vorgeschriebenen Aufsichtsrat | 647 |
| 3. Kompetenzverteilung bei der Bilanzierung | 648 |
| a) Grenzen des Weisungsrechts der Gesellschafterversammlung | 648 |
| b) Meinungsverschiedenheiten zwischen Gesellschaftern und Geschäftsführern | 649 |
| c) Änderung der Satzung zugunsten des Geschäftsführers | 649 |
| III. Übergangsregelung, wenn die Gewinnverwendungsregelung im Gesellschaftsvertrag auf § 29 GmbHG aF beruht | 650 |
| 1. Die Übergangsregelung im Einzelnen | 650 |
| a) Unbegrenzte Fortgeltung des Vollausschüttungsgebots | 650 |
| b) Beibehaltung des Vollausschüttungsanspruchs | 650 |
| 2. Beschluss über die Anpassung und Minderheitenrechte | 651 |
| D. Gewinnanspruch | 651 |
| I. Gewinnanspruch und Grundsätze der Ergebnisverteilung | 651 |
| 1. Definition des Gewinnanspruchs | 651 |
| 2. Grundsätze der Ergebnisverwendung | 652 |
| a) Im Verhältnis der Geschäftsanteile zueinander | 652 |
| b) Eingezogene Anteile | 652 |
| c) Abweichender Aufteilungsmaßstab nach Gesellschafts- vertrag | 652 |
| d) Nachträgliche Abänderung des Gewinnverteilungs- maßstabes | 652 |
| II. Gegenstand des Gewinnanspruchs | 652 |
| 1. Gewinnvortrag | 653 |
| 2. Einstellung in die Gewinnrücklage | 653 |
| 3. Gewinnanspruch bei teilweiser Ergebnisverwendung | 654 |
| 4. Gewinnbeteiligung Dritter | 654 |
| a) Tantiemen | 654 |
| b) Partiarische Rechtsverhältnisse | 654 |
| c) Genussrechte | 654 |
| 5. Ausschüttungssperren | 655 |
| 6. Änderung der Bilanz bei abweichender Gewinnausschüttung | 655 |
| III. Zeitgleiche Aktivierung des Gewinnanspruchs | 655 |
| 1. Handelsrechtlich | 656 |
| 2. Steuerrechtlich | 656 |

Inhaltsverzeichnis

§ 10 Ergebnisermittlung und Ergebnisverwendung

| | |
|--|-----|
| IV. Auszahlungsanspruch | 657 |
| 1. Forderungsrecht | 657 |
| 2. Fälligkeit, Verjährung | 657 |
| V. Schicksal des Gewinnanspruchs beim Anteilsverkauf | 657 |
| 1. Vertragliche Absprache | 658 |
| 2. Verkauf mit Ausschüttungsanspruch durch eine natürliche Person als Gesellschafter | 658 |
| a) Verkauf einer nicht wesentlichen Beteiligung | 658 |
| b) Verkauf einer wesentlichen Beteiligung | 658 |
| 3. Keine gesonderte Aktivierung des „gekauften“ Gewinnanspruchs | 659 |
| 4. Vorabausschüttung durch die Verkäufer | 659 |
| VI. Einbehaltung der Kapitalertragsteuer durch die Gesellschaft | 659 |
| 1. „Stehenlassen“ von Dividenden und Stundung des Auszahlungs- anspruchs | 660 |
| 2. Anrechnung der Kapitalertragsteuer | 660 |
| 3. Kapitalertragsteuer bei Ausschüttung an ausländische Körperschaften als Gesellschafter | 660 |
| VII. Gewinnanspruch und §§ 30 ff. GmbHG | 661 |
| 1. Verstoß gegen §§ 30, 31 GmbHG durch Gewinnausschüttung | 661 |
| 2. Guthaben aus Ausschüttungsansprüchen als kapitalersetzende Darlehen | 661 |
| E. Verdeckte Gewinnausschüttung | 661 |
| I. Verdeckte Gewinnausschüttung (vGA) im Handelsrecht | 662 |
| 1. Definition | 662 |
| 2. Zulässigkeit der vGA | 662 |
| a) Absolute Grenzen der §§ 30, 31 GmbHG | 662 |
| b) Zulässigkeit einer vGA bei Mehrheitsbeschluss | 663 |
| c) Beachtung des Gleichbehandlungsgrundsatzes | 663 |
| d) Verzicht auf den Gleichbehandlungsgrundsatz durch Gesellschafts- vertrag | 663 |
| e) Verletzung der Treuepflicht | 664 |
| f) Beseitigung des Verstoßes gegen die Treuepflicht | 664 |
| g) Zusammenfassung | 664 |
| 3. Nichtigkeit und Anfechtbarkeit eines Gesellschafterbeschlusses über eine vGA | 664 |
| a) Nichtigkeit des Beschlusses | 664 |
| b) Anfechtbarkeit des Beschlusses | 665 |
| 4. Rechtsfolgen der unzulässigen vGA | 665 |
| a) Rückforderungsansprüche der Gesellschaft | 665 |
| b) Ausgleichsansprüche der Gesellschafter gegen die Gesellschaft | 666 |
| c) Schadensersatzansprüche | 667 |
| d) Aktivierung des Rückforderungsanspruchs | 667 |
| 5. Angabe der zulässigen vGA im Anhang der GmbH | 667 |
| II. Verdeckte Gewinnausschüttung (vGA) im Steuerrecht | 667 |
| 1. Definition | 667 |
| 2. „Rein steuerliche vGA“ | 668 |
| 3. Steuerliche Auswirkungen der vGA | 669 |
| a) Auswirkungen in der Steuerbilanz | 669 |
| b) Korrespondenzprinzip bei vGA | 669 |

§ 11 Die Ertragsbesteuerung der GmbH – national

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|-----|
| c) Kapitalertragsteuer bei vGA | 669 |
| d) Gewerbesteuerliche Auswirkungen | 670 |
| e) vGA und steuerlicher Verlustrücktrag | 670 |
| f) Umsatzsteuerliche Auswirkungen | 670 |
| g) Rückgängigmachung der vGA | 670 |
| h) Leistungen zwischen verbundenen Unternehmen als vGA | 671 |
| i) ABC der verdeckten Gewinnausschüttung | 672 |

§ 11 Die Ertragsbesteuerung der GmbH und ihrer Anteilseigner – national (Siever)

| | |
|--|-----|
| A. Die Ertragsteuern der Gesellschaft | 689 |
| I. Körperschaftsteuer | 689 |
| 1. Einleitung | 689 |
| a) Unternehmensteuerreform 2001 | 689 |
| b) Wesentliche gesetzgeberische Maßnahmen bis 2007 | 690 |
| c) Unternehmensteuerreform 2008 | 691 |
| d) Weitere Reformen bis 2019 | 692 |
| e) Corona-Steuerhilfegesetze 2020 | 693 |
| f) Die Steuerbelastung der GmbH im internationalen Vergleich | 694 |
| g) Zuständigkeit und Körperschaftsteueraufkommen | 695 |
| 2. Die allgemeinen Besteuerungsgrundsätze | 696 |
| a) Die GmbH als selbständiges Steuersubjekt | 696 |
| b) Überleitung vom Gewinn zum körperschaftsteuerlichen Einkommen | 698 |
| c) Die Besteuerung des Einkommens | 710 |
| d) Übergangsregelungen | 710 |
| e) Einlagekonto/Rückgewähr von Einlagen | 710 |
| 3. Sonderaspekte bei der laufenden Besteuerung | 712 |
| a) Verlustverrechnung | 712 |
| b) Steuerfreie, steuerbegünstigte und tarifbesteuerte Einnahmen | 722 |
| c) Auswirkungen von verdeckten Gewinnausschüttungen (vGA) | 723 |
| d) Fremdfinanzierung | 724 |
| e) Steuerbelastung bei Ausschüttung ohne ausreichenden Gewinn | 735 |
| f) Steuerliche Fördermaßnahmen: Investitionszulagengesetz 2007 | 736 |
| g) Sonstige Fördergesetze | 736 |
| 4. Die steuerfreie GmbH | 737 |
| a) Die gemeinnützige GmbH | 737 |
| b) Die Unterstützungs-GmbH | 738 |
| c) Beginn und Erlöschen einer Steuerbefreiung | 739 |
| 5. Die Körperschaftsteuer der GmbH im Veranlagungszeitraum | 739 |
| a) Entstehung der Körperschaftsteuer | 739 |
| b) Schema: Ermittlung der Körperschaftsteuer des Veranlagungszeitraums | 739 |
| 6. Besteuerungsverfahren | 740 |
| a) Allgemeines | 740 |
| b) Steuererklärungspflicht | 740 |
| c) Durchführung der Besteuerung (Veranlagung) | 740 |

Inhaltsverzeichnis § 12 Die Ertragsbesteuerung der GmbH – international

| | |
|---|------------|
| 7. Verfahren bei Gewinnausschüttungen | 741 |
| a) Einbehaltung und Abführung von Kapitalertragsteuer | 741 |
| b) Bescheinigungen | 742 |
| c) Haftungsfragen | 742 |
| II. Der Solidaritätszuschlag | 743 |
| III. Die Gewerbeertragsteuer | 743 |
| 1. Einleitung | 743 |
| 2. Die allgemeinen Besteuerungsgrundsätze | 745 |
| a) Bemessungsgrundlage und Steuerfestsetzung | 745 |
| b) Begründung und Beendigung der Steuerpflicht | 745 |
| c) Überleitung vom körperschaftsteuerpflichtigen Einkommen zum Gewerbeertrag | 746 |
| d) Ermittlung des Steuermessbetrages aus Gewerbeertrag | 750 |
| e) Festsetzung, Erhebung und Entrichtung der Gewerbebesteuer | 751 |
| f) Zerlegung des Steuermessbetrages | 752 |
| g) Die gewerbebesteuerliche Organschaft | 752 |
| B. Ertragsteuern des Gesellschafters aus seiner Beteiligung | 753 |
| I. Einleitung | 753 |
| II. Unbeschränkt steuerpflichtiger Gesellschafter | 753 |
| 1. Natürliche Personen/Personengesellschaften | 753 |
| a) Einführung der Abgeltungssteuer, Teileinkünfteverfahren | 754 |
| b) Regelung des § 17 EStG für Anteile im Privatvermögen/spezieller Aspekt: Ausfall von Finanzierungshilfen im Privatvermögen | 757 |
| c) Behandlung der vGA | 760 |
| d) Halb-/Teileinkünfteverfahren für Dividenden | 761 |
| 2. Kapitalgesellschaften als Anteilseigner | 761 |
| a) Unmittelbare Beteiligungen an einer GmbH | 761 |
| b) Mittelbare Beteiligung an einer GmbH über eine Personen- gesellschaft | 762 |
| III. Behandlung der Kapitalertragsteuer | 763 |
| IV. Gewerbebesteuer | 764 |

§ 12 Die Ertragsbesteuerung der GmbH und ihrer Anteilseigner – international (Keller)

| | |
|--|------------|
| A. Einleitung und Überblick zu den Entwicklungen im internationalen Steuerrecht | 766 |
| B. Internationale Doppel- und Minderbesteuerung und deren Vermeidung | 770 |
| I. Problem der internationalen Doppel- und Minderbesteuerung | 770 |
| II. Vermeidung der Doppelbesteuerung durch unilaterale Maßnahmen bzw. DBA | 771 |
| 1. Unilaterale Entlastung von der Doppelbesteuerung | 772 |
| a) Methodik der direkten Anrechnung | 772 |
| b) Keine Anrechnung auf deutsche GewSt | 775 |
| 2. Bilaterale Entlastung von der Doppelbesteuerung durch DBA | 776 |
| a) Rechtsnatur und Aufbau der DBA | 776 |
| b) Die Bedeutung der Ansässigkeit | 778 |
| c) Die Zuordnung zu den DBA-Einkunftsarten | 780 |

| | |
|---|---------------------------|
| § 12 Die Ertragsbesteuerung der GmbH – international | Inhaltsverzeichnis |
| d) Die Anrechnungsmethode nach DBA | 783 |
| e) Die Freistellungsmethode nach DBA | 783 |
| C. Besteuerung der inländischen GmbH und ihrer ausländischen Anteilseigner (Inbound) | 785 |
| I. Besteuerung der inländischen GmbH | 785 |
| II. Besteuerung der im Ausland ansässigen Anteilseigner | 786 |
| 1. Beschränkte Steuerpflicht der ausländischen Anteilseigner | 786 |
| 2. Missbrauchsausschluss (Anti-Treaty Shopping) | 788 |
| D. Besteuerung der inländischen GmbH mit Auslandsaktivitäten (Outbound) | 789 |
| I. Arten der unternehmerischen Auslandsaktivitäten | 789 |
| II. Investitionen in ausländische Betriebsstätten | 789 |
| 1. Ermittlung und Zuordnung von Betriebsstättenergebnissen | 789 |
| 2. Entstrickung und Verstrickung | 791 |
| a) Überblick | 791 |
| b) Hauptanwendungsfälle | 794 |
| 3. Probleme der Verlustkompensation | 795 |
| III. Beteiligung an AuslandsKapGes | 797 |
| 1. Überblick | 797 |
| 2. Deutsche Holding GmbH als internationales Plattformvehikel | 798 |
| 3. Basisgesellschaften | 799 |
| 4. Grenzüberschreitende Organschaft | 800 |
| 5. Einlagenrückgewähr durch ausländische Tochtergesellschaft | 801 |
| IV. Hinzurechnungsbesteuerung | 802 |
| 1. Überblick | 802 |
| 2. Möglichkeit des Gegenbeweises (Motivtest) | 803 |
| 3. Dividenden und Veräußerungsgewinne | 804 |
| 4. Zwischeneinkünfte mit Kapitalanlagecharakter | 806 |
| 5. Rechtsfolgen der Hinzurechnungsbesteuerung | 806 |
| E. Wegzugs- und Zuzugsbesteuerung | 807 |
| I. Wegzug und Zuzug von KapGes | 807 |
| 1. Zivilrechtliche Beurteilung grenzüberschreitender Sitzverlegungen ... | 807 |
| 2. Steuerrechtliche Beurteilung grenzüberschreitender Sitzverlegungen | 808 |
| II. Wegzug natürlicher Personen mit KapGes-Beteiligung | 809 |
| III. Brexit: Ertragsteuerliche Aspekte für KapGes und Anteilseigner | 810 |
| F. Verrechnungspreiskorrekturen | 811 |
| I. Überblick und Grundsätze | 811 |
| 1. International | 811 |
| 2. National | 812 |
| II. Verrechnungspreisermittlung und -methoden | 815 |
| III. Funktionsverlagerung | 817 |
| 1. Überblick | 817 |
| 2. Funktionsverlagerung dem Grunde nach | 817 |
| 3. Bewertung als Transferpaket | 818 |
| IV. Dokumentationspflichten und Sanktionen | 819 |
| 1. Überblick | 819 |

Inhaltsverzeichnis

§ 13 Der Geschäftsanteil im Rechtsverkehr

| | |
|--|-----|
| 2. Dokumentationsanforderungen | 820 |
| a) Mitwirkungspflichten des § 90 Abs. 3 AO | 820 |
| b) Country-by-Country-Reporting | 821 |
| V. Sanktionen bei Nichteinhaltung | 822 |

G. Besondere Verfahrensvorschriften bei grenzüberschreitender

| | |
|--|-----|
| Besteuerung | 822 |
| I. Mitteilungspflichten für Auslandengagements nach §§ 138, 138b AO | 822 |
| II. Mitteilungspflichten für grenzüberschreitende Gestaltungen nach § 138d bis § 138k AO | 824 |
| III. (Erhöhte) Mitwirkungspflichten | 824 |
| 1. Überblick | 824 |
| 2. Buchführungspflichten | 825 |
| IV. Amts- und Rechtshilfe | 826 |
| V. Verständigungs- und Schiedsverfahren | 829 |
| 1. Überblick | 829 |
| 2. Verständigungsverfahren nach DBA | 830 |
| 3. Verfahren nach EU-Schiedskonvention | 831 |
| 4. EU-Streitbeilegungsverfahren | 832 |

§ 13 Der Geschäftsanteil im Rechtsverkehr (Schacht/Petersen)

| | |
|--|-----|
| A. Vorbemerkung | 835 |
| B. Veräußerung von GmbH-Geschäftsanteilen | 835 |
| I. Gesellschaftsrecht | 835 |
| 1. Überblick | 835 |
| 2. Die Verpflichtung zur Abtretung eines GmbH-Geschäftsanteiles (Verpflichtungsgeschäft) | 835 |
| a) Gesetzlich vorgeschriebene Form | 835 |
| b) Formbedürftige Verpflichtungsgeschäfte | 837 |
| c) Formfreie Abtretungsverpflichtungen | 838 |
| d) Formpflicht bei gesellschaftsrechtlichen Vorgängen | 839 |
| e) Umfang der Formpflicht | 840 |
| f) Heilung bei Verstoß gegen Formvorschriften | 840 |
| 3. Die Abtretung des GmbH-Geschäftsanteils (Dinglicher Vollzug) | 841 |
| a) Vertrag und Inhalt | 841 |
| b) Form und Umfang des Formzwangs | 842 |
| c) Formfreie Übertragungsvorgänge | 843 |
| d) Folge des Verstoßes gegen die Formvorschrift | 844 |
| e) Einschränkung der Abtretbarkeit (Vinkulierung) | 844 |
| f) Wirkung der Abtretung | 847 |
| g) Rechtswirkungen nichtiger Abtretungen | 849 |
| 4. Gutgläubiger Erwerb von Geschäftsanteilen | 849 |
| 5. Vollmacht/Genehmigung | 850 |
| 6. Aufnahme des Erwerbers in die Liste der Gesellschafter | 851 |
| 7. Veräußerung von Teilen an Geschäftsanteilen | 853 |
| 8. Zusammenlegung von Geschäftsanteilen | 854 |

| | |
|--|------------|
| 9. Einzelaspekte beim Kauf/Verkauf von Geschäftsanteilen | 854 |
| a) Vertragsanbahnung | 854 |
| b) Ansprüche aus Vertragsverhandlungen/Abbruch von Verhandlungen | 855 |
| c) Aufklärungspflicht/Schutzpflichten/Schadenersatz | 856 |
| d) Prüfung der Gesellschaft (Due Diligence)/Auskunftserteilung an den Käufer | 858 |
| e) Übertragung der Geschäftsanteile | 861 |
| f) Das gesetzliche System der Gewährleistungen beim Kauf von GmbH-Geschäftsanteilen | 862 |
| g) Das typische vertragliche System der Gewährleistungen beim Kauf von GmbH-Geschäftsanteilen | 863 |
| II. Steuerrecht | 864 |
| 1. Einkommensteuer/Körperschaftsteuer/Gewerbsteuer bei Verkauf/Kauf von Geschäftsanteilen | 864 |
| a) Besteuerung des Veräußerungsgewinns, steuerliche Erfassung der erworbenen Geschäftsanteile | 864 |
| b) Steuerliche Aspekte bei Gewährleistung | 865 |
| 2. Umsatzsteuer | 865 |
| 3. Grunderwerbsteuer | 866 |
| a) Vorbemerkung wegen beabsichtigter Gesetzesänderung betreffend den Share Deal | 866 |
| b) Anteilsvereinigung nach derzeit geltender Rechtslage | 866 |
| c) Anteilsvereinigung nach zukünftiger Rechtslage | 869 |
| d) Anteilsvereinigung im Organkreis | 869 |
| e) Änderung des Gesellschafterbestands von mehr als 90% innerhalb von zehn Jahren (§ 1 Abs. 2b GrEStG-E) | 870 |
| f) Rückgängigmachung bzw. Rückerwerb | 871 |
| 4. Erbschaftsteuer | 872 |
| C. Unterbeteiligung am GmbH-Geschäftsanteil | 872 |
| I. Zweck und gesellschaftsrechtliche Grundlagen | 872 |
| II. Beendigung der Unterbeteiligung | 873 |
| III. Ertragsteuerliche Behandlung | 874 |
| 1. Typische Unterbeteiligung | 874 |
| 2. Atypische Unterbeteiligung | 875 |
| IV. Sonstige Steuern | 876 |
| D. Treuhand- und Sicherungsabtretung von GmbH-Geschäftsanteilen | 877 |
| I. Gesellschaftsrechtliche Grundlagen | 877 |
| 1. Zulässigkeit | 877 |
| 2. Form von Verpflichtungsgeschäft und Abtretung | 877 |
| 3. Veräußerungsbeschränkungen | 878 |
| 4. Wirkung der Treuhandabtretung | 878 |
| 6. Insolvenz des Treugebers/Treuhänders | 879 |
| II. Steuerrechtliche Auswirkungen von Treuhandverhältnissen | 880 |
| 1. Zurechnung beim Treugeber | 880 |
| 2. Grunderwerbsteuer nach dem Treuhanderlass | 880 |
| E. Verpfändung von GmbH-Geschäftsanteilen | 881 |

Inhaltsverzeichnis

§ 14 Das Ausscheiden aus der GmbH

| | |
|---|-----|
| F. Transparenzregister | 883 |
| I. Grundzüge | 883 |
| II. (Mittelbare) Kontrolle | 884 |
| 1. Unterbeteiligung | 884 |
| 2. Treuhand | 884 |
| G. Besonderheiten bei Beteiligung Familienangehöriger | 885 |
| I. Beteiligung Minderjähriger | 885 |
| II. Eheliches Güterrecht | 886 |
| III. Steuerrechtliche Anforderungen bei Verträgen mit Familienangehörigen | 887 |
| H. Zwangsvollstreckung/Insolvenz | 888 |

§ 14 Das Ausscheiden aus der GmbH (Taetzner/Maul)

| | |
|--|-----|
| A. Übersicht | 893 |
| B. Einvernehmliches Ausscheiden | 895 |
| I. Begriffsbestimmung | 895 |
| II. Die Formen des Ausscheidens und die Auswahlkriterien | 895 |
| 1. Formen des Ausscheidens | 895 |
| 2. Auswahlkriterien | 895 |
| a) Zusammenfassung | 895 |
| b) Auswahlkriterien im Einzelnen | 896 |
| III. Ausscheiden durch Abtretung des Geschäftsanteils an Gesellschafter oder Dritte | 901 |
| 1. Übersicht | 901 |
| 2. Besonderheiten im Vergleich zu den übrigen Ausscheidensformen | 901 |
| IV. Ausscheiden durch Abtretung des Geschäftsanteils an die GmbH (Erwerb eigener Geschäftsanteile) | 901 |
| 1. Übersicht und Vergleich mit anderen Ausscheidensformen | 901 |
| 2. Gesetzliche Voraussetzungen des Kapitalschutzes | 902 |
| a) Kapitalaufbringung | 902 |
| b) Kapitalerhaltung | 903 |
| c) Umgehungsverbote | 906 |
| 3. Gesellschaftsvertragliche Voraussetzungen – Vertragsvorschläge | 907 |
| 4. Rechtsfolgen | 907 |
| 5. Bilanzielle Auswirkungen | 908 |
| 6. Kaufpreis | 909 |
| 7. Verfahrensfragen | 909 |
| 8. Verfahrenskosten | 909 |
| 9. Zeitdauer des Verfahrens | 910 |
| 10. Publizitätsfragen | 910 |
| 11. Rechte Dritter am Geschäftsanteil | 910 |
| 12. Der Erwerb aller eigenen Geschäftsanteile (sog. Kein-Mann-GmbH) | 910 |
| 13. Veräußerung eigener Anteile | 911 |
| 14. Steuerliche Folgen | 911 |
| a) Ertragsteuern | 911 |
| b) Erbschaft- und Schenkungsteuer | 912 |
| c) Grunderwerbsteuer beim Ausscheiden durch Anteilsvereinigung in einer Hand und ggf. neue Tatbestände | 912 |

| | |
|---|-----|
| V. Ausscheiden durch freiwillige Einziehung | 913 |
| 1. Übersicht und Vergleich mit anderen Ausscheidensformen | 913 |
| 2. Gesetzliche Anforderungen an den Gesellschaftsvertrag | 913 |
| 3. Gesetzliche Voraussetzungen des Kapitalschutzes | 914 |
| a) Kapitalaufbringung | 914 |
| b) Kapitalerhaltung | 914 |
| 4. Abfindung | 915 |
| 5. Gesellschaftsvertragliche Voraussetzungen – Vertragsvorschläge | 917 |
| 6. Rechtsfolgen | 917 |
| 7. Bilanzielle Auswirkungen | 918 |
| 8. Verfahrensfragen | 918 |
| 9. Verfahrenskosten | 919 |
| 10. Zeitdauer des Verfahrens | 919 |
| 11. Publizitätsfragen | 919 |
| 12. Rechte Dritter am Geschäftsanteil | 919 |
| 13. Die Einziehung aller Geschäftsanteile (sog. Kein-Mann-GmbH) | 919 |
| 14. Steuerliche Folgen | 920 |
| a) Ertragsteuern | 920 |
| b) Erbschaft- und Schenkungsteuer | 920 |
| c) Grunderwerbsteuer wegen Anteilsvereinigung zu 95% in einer Hand | 920 |
| VI. Ausscheiden durch Kapitalherabsetzung | 920 |
| 1. Übersicht | 920 |
| 2. Besonderheiten im Vergleich zu den übrigen Ausscheidensformen | 920 |
| VII. Steuerfolgen beim Ausscheiden von „lästigen Gesellschaftern“ | 921 |
| 1. Leistungen durch die GmbH | 921 |
| a) Nachweis der Lästigkeit des Gesellschafters | 922 |
| b) Nachweis der Erbringung von Abfindungsleistungen | 922 |
| c) Betriebliche Veranlassung der Zuzahlung | 923 |
| 2. Leistungen durch andere Gesellschafter | 923 |
| 3. Besteuerung des „lästigen Gesellschafters“ | 923 |
| C. Streitiges Ausscheiden | 924 |
| I. Begriffsbestimmung | 924 |
| II. Ausscheiden auf Initiative der anderen Gesellschafter oder der GmbH | 924 |
| 1. Ausschluss aus der GmbH | 924 |
| a) Kein allgemeines Ausschlussrecht | 924 |
| b) Ausschluss aus wichtigem Grund | 924 |
| c) Ausschlussrecht durch Gesellschaftsvertrag, insbesondere zwangsweise Einziehung | 927 |
| 2. Ausschluss des mit der Einlage säumigen Gesellschafters (§§ 21 ff. GmbHG) | 929 |
| 3. Ausschluss des mit einer unbeschränkten Nachschusspflicht säumigen Gesellschafters (§ 27 GmbHG) | 930 |
| III. Ausscheiden auf Initiative des Gesellschafters | 930 |
| 1. Austritt aus der GmbH (Kündigung) | 930 |
| a) Austritt (Kündigung) aus wichtigem Grund | 930 |
| b) Austrittsrecht durch Gesellschaftsvertrag | 932 |
| 2. Zurverfügungstellung des Geschäftsanteils bei unbeschränkter Nachschusspflicht (§ 27 GmbHG) | 932 |

Inhaltsverzeichnis

§ 15 Umwandlungen – national

| | |
|--|------------|
| IV. Beschränkung der Abfindung im Gesellschaftsvertrag | 932 |
| 1. Der gesetzliche Abfindungsanspruch | 932 |
| 2. Zulässigkeit der Abfindungsbeschränkung im Gesellschafts- vertrag | 933 |
| a) Sittenwidrigkeit | 933 |
| b) Mittelbare Einschränkung des Austrittsrechts | 935 |
| c) Änderung der Geschäftsgrundlage | 935 |
| 3. Abfindungsausschluss | 936 |
| V. Steuerfolgen des streitigen Ausscheidens | 936 |
| D. Gesellschaftsvertragliches Ausscheiden (sog. Automatik Klauseln) | 936 |
| E. Erbschaft- und Schenkungsteuerprobleme durch Abfindungsklauseln | 937 |
| I. Erbschaft- und schenkungsteuerliche Vorgänge | 937 |
| II. Verschonungsregelung | 939 |
| F. Grunderwerbsteuer bei Anteilsvereinigung zu 95 % in einer Hand durch Ausscheiden | 940 |
| § 15 Umwandlungen – national (Otto/Scholz) | |
| A. GmbH als übernehmender Rechtsträger | 945 |
| I. Verschmelzung auf die GmbH | 945 |
| 1. Kapitalgesellschaft auf GmbH | 945 |
| a) Zivilrecht | 945 |
| b) Steuerrecht | 958 |
| 2. Personengesellschaft auf GmbH | 966 |
| a) Zivilrecht | 966 |
| b) Steuerrecht | 969 |
| II. Spaltung auf eine GmbH | 970 |
| 1. Zivilrecht | 970 |
| a) Einleitung | 970 |
| b) Kapitalgesellschaft auf GmbH | 971 |
| c) Personengesellschaft auf GmbH | 982 |
| d) Ausgliederung eines Einzelunternehmens auf eine GmbH | 984 |
| 2. Steuerrecht | 987 |
| a) Spaltung iSd § 15 UmwStG | 987 |
| b) Rechtsfolgen bei Fehlen der Teilbetriebsvoraussetzungen | 989 |
| c) Missbrauchsregelungen des § 15 Abs. 2 UmwStG | 990 |
| d) Auswirkungen auf bestehende Verlustvorträge | 991 |
| e) Auswirkungen auf Organschaften | 992 |
| III. Einbringung in eine GmbH (§§ 20ff. UmwStG) | 992 |
| 1. Zivilrechtliche Anwendungsfälle | 992 |
| 2. Steuerrecht | 995 |
| a) Einbringung Betrieb/Teilbetrieb | 995 |
| b) Anteilstausch gem. § 21 UmwStG | 998 |
| c) Einbringungsgewinn I | 999 |
| d) Nachweispflichten, § 22 Abs. 3 UmwStG | 1002 |
| e) Einbringungsgewinn II | 1003 |
| f) Auswirkungen auf Organschaften | 1003 |

§ 16 Die GmbH im Internationalen Umwandlungssteuerrecht **Inhaltsverzeichnis**

| | |
|---|-------------|
| IV. Formwechsel in die GmbH | 1004 |
| 1. Formwechsel aus einer Kapitalgesellschaft | 1004 |
| a) Zivilrecht | 1004 |
| b) Steuerrecht | 1009 |
| 2. Formwechsel aus einer Personengesellschaft | 1010 |
| a) Zivilrecht | 1010 |
| b) Steuerrecht | 1013 |
| B. GmbH als übertragender Rechtsträger | 1013 |
| I. Verschmelzung einer GmbH | 1013 |
| 1. Zivilrecht | 1013 |
| a) Verschmelzung auf eine AG | 1013 |
| b) Verschmelzung auf eine Personenhandelsgesellschaft | 1020 |
| 2. Steuerrecht | 1021 |
| a) Verschmelzung auf eine Kapitalgesellschaft | 1021 |
| b) Verschmelzung auf eine Personengesellschaft | 1021 |
| II. Spaltung einer GmbH | 1024 |
| 1. Zivilrecht | 1024 |
| a) Spaltung auf eine AG | 1025 |
| b) Spaltung auf eine Personenhandelsgesellschaft | 1027 |
| 2. Steuerrecht | 1029 |
| III. Formwechsel einer GmbH | 1029 |
| 1. Zivilrecht | 1029 |
| a) Formwechsel GmbH in AG | 1029 |
| b) Formwechsel GmbH in Personenhandelsgesellschaft | 1033 |
| 2. Steuerrecht | 1036 |
| a) Formwechsel GmbH in AG | 1036 |
| b) Formwechsel in Personenhandelsgesellschaft | 1037 |

§ 16 Die GmbH im Internationalen Umwandlungssteuerrecht (Prinz)

| | |
|--|-------------|
| A. Internationale Umstrukturierungen mit GmbHs: Bedeutung, Rechtsstand, Systematik | 1040 |
| B. Grenzüberschreitende Verschmelzungen mit GmbHs | 1042 |
| I. Hinausverschmelzung einer deutschen GmbH auf eine ausländische Kapitalgesellschaft | 1042 |
| 1. Gesellschaftsrecht | 1043 |
| 2. Steuerrecht | 1044 |
| a) Beteiligtentest: EU/EWR Kapitalgesellschaft | 1045 |
| b) Grenzüberschreitende Verschmelzung als „vergleichbarer ausländischer Vorgang“ | 1046 |
| c) Schlussbilanz der übertragenden GmbH: Steuersubstrat- und Entstrickungstest | 1046 |
| d) Funktionale inhaltliche/zeitliche Zuordnung der übergehenden Wirtschaftsgüter zu einer Betriebsstätte | 1050 |
| e) Besteuerung beim übernehmenden ausländischen Rechtsträger | 1053 |
| f) Besteuerung der Gesellschafter der übertragenden GmbH | 1053 |
| g) Grenzen rückwirkender Hinausverschmelzung | 1054 |
| h) Sonderproblem: Organschaft | 1055 |
| i) Keine Anwendbarkeit des UmwStG | 1056 |

Inhaltsverzeichnis § 16 Die GmbH im Internationalen Umwandlungssteuerrecht

| | |
|--|-------------|
| II. Hereinverschmelzung einer ausländischen Kapitalgesellschaft auf eine deutsche GmbH | 1057 |
| 1. Gesellschaftsrecht | 1057 |
| 2. Steuerrecht | 1058 |
| a) Übertragende ausländische Gesellschaft | 1058 |
| b) Übernehmende inländische GmbH | 1060 |
| c) Anteilseigner der übertragenden ausländischen Kapitalgesellschaft | 1061 |
| d) Grenzen rückwirkender Hereinverschmelzung | 1062 |
| e) Keine Anwendbarkeit des UmwStG | 1063 |
| C. Grenzüberschreitende Spaltung/Einbringung/Anteilstausch bei der GmbH | 1063 |
| I. Spaltung | 1063 |
| 1. Gesellschaftsrecht | 1064 |
| 2. Steuerrecht | 1065 |
| II. Einbringung durch Sacheinlage | 1066 |
| 1. Gesellschaftsrecht | 1067 |
| 2. Steuerrecht | 1067 |
| a) Abstrakt: Auslandsbezug der beteiligten Rechtsträger | 1067 |
| b) Konkret: Konstellationen bei auslandsbezogenen Einbringungen ... | 1068 |
| III. Anteilstausch | 1070 |
| 1. Gesellschaftsrecht | 1070 |
| 2. Steuerrecht | 1071 |
| a) Abstrakt: Auslandsbezug der beteiligten Rechtsträger | 1072 |
| b) Konkret: Konstellationen bei auslandsbezogenem Anteilstausch | 1073 |
| D. Grenzüberschreitender Formwechsel mit GmbHs | 1078 |
| I. Grundlagen: Typuswahrender/typusändernder grenzüberschreitender Formwechsel | 1078 |
| II. Typuswahrender Hinaus- und Hereinformwechsel einer GmbH | 1080 |
| III. Typusändernder Hinaus- und Hereinformwechsel einer GmbH | 1081 |
| 1. „Formwechsel“ hinaus aus Deutschland (Wegzug) | 1081 |
| 2. „Formwechsel“ herein nach Deutschland (Zuzug) | 1083 |
| E. Inländische Umstrukturierung von GmbHs mit Auslandsbezug | 1084 |
| I. Verschmelzung von inländischen GmbHs | 1084 |
| 1. Side stream Verschmelzung | 1084 |
| a) Auslandsgesellschafter | 1085 |
| b) Auslandsvermögen | 1086 |
| 2. Downstream Verschmelzung | 1086 |
| II. Formwechsel einer Personengesellschaft in eine GmbH | 1088 |
| III. Formwechsel einer GmbH in eine Personengesellschaft | 1089 |
| F. Auslandsumstrukturierung von Kapitalgesellschaften mit Inlandsbezug | 1090 |
| I. Vergleichbarkeitstest als umwandlungssteuerliche Grundlage | 1090 |
| II. Auslandsverschmelzung von KapGes mit Inlandsgesellschafter | 1092 |
| III. Auslandsverschmelzung von Kapitalgesellschaften mit Inlandsbetriebsstätte | 1094 |
| IV. Auslandsformwechsel | 1095 |
| G. Grenzüberschreitende Sitzverlegung einer GmbH | 1096 |

| | |
|---|------|
| H. Steuerplanerische Beratungsüberlegungen für GmbH-bezogene Umstrukturierungen mit Auslandsbezug | 1098 |
| I. Missbrauch rechtlicher Gestaltungsmöglichkeiten (§ 42 AO), schädlicher Gesamtplan und „aggressive“ internationale Umwandlungsplanung | 1098 |
| II. Treaty Override | 1100 |
| III. Internationale Absicherungsmöglichkeiten | 1102 |
| | |
| § 17 Die GmbH in der Krise (Rieser) | |
| A. Krisenentstehung und Krisenverlauf | 1106 |
| B. Zahlungsunfähigkeit und Überschuldung | 1108 |
| I. Zahlungsunfähigkeit und drohende Zahlungsunfähigkeit | 1108 |
| II. Überschuldung | 1111 |
| C. Krise, Krisenfrüherkennung und Stabilisierung | 1113 |
| I. Krisen | 1113 |
| II. Krisenfrüherkennung | 1115 |
| III. Stabilisierung | 1117 |
| D. Sanierungsfähigkeit und Sanierungswürdigkeit | 1118 |
| I. Allgemeines | 1118 |
| II. Beurteilung der Sanierungsfähigkeit | 1119 |
| 1. Wirtschaftliche Ausgangslage | 1119 |
| 2. Konzeptinhalte | 1122 |
| a) Leistungswirtschaftliche Sanierung | 1125 |
| b) Finanzielle Sanierung | 1126 |
| 3. Planverprobungsrechnung | 1129 |
| 4. Umsetzung | 1130 |
| 5. Absicherung des Sanierungserfolgs | 1132 |
| 6. Integrierter Unternehmensplan | 1132 |
| III. Beurteilung der Sanierungswürdigkeit | 1133 |
| IV. Sanierungsprozess im formellen Verfahren | 1133 |
| E. Steuerliche Behandlung der Sanierung | 1135 |
| I. Allgemeines | 1135 |
| II. Zinsschranke | 1136 |
| III. Beteiligungserwerb zum Zweck der Sanierung | 1137 |
| IV. Forderungsverzicht | 1137 |
| V. Debt/Equity Swap | 1139 |
| VI. Debt Push Up | 1140 |
| VII. Schenkungssteuerliche Folgen | 1140 |
| F. Pflichten der Geschäftsführer in der Unternehmenskrise | 1141 |
| I. Allgemeines | 1141 |
| II. Einberufung der Gesellschafterversammlung | 1142 |
| III. Keine Zahlungen an die Gesellschafter vor Insolvenzreife | 1143 |
| IV. Pflichten bei Eintritt der Insolvenzreife | 1144 |
| V. Antrag auf Eröffnung des Insolvenzverfahrens und Haftungsfragen | 1144 |
| VI. Jahresabschluss | 1146 |
| 1. Aufstellungsfrist | 1146 |
| 2. Ansatz und Bewertung | 1146 |

Inhaltsverzeichnis

§ 18 Auflösung und Liquidation

| | |
|--|-------------|
| 3. Angaben im Anhang | 1149 |
| 4. Berichterstattung im Lagebericht | 1150 |
| G. Pflichten des Aufsichtsrats und der Gesellschafter | 1150 |
| I. Aufsichtsrat | 1150 |
| II. Gesellschafter | 1151 |

§ 18 Auflösung und Liquidation (Helm/Haaf)

| | |
|---|-------------|
| A. Vorbemerkungen | 1154 |
| B. Die Auflösung der GmbH | 1155 |
| I. Auflösungsgründe | 1155 |
| 1. Auflösungsgründe, die zur Liquidation führen | 1156 |
| a) Auflösungsbeschluss der Gesellschafter | 1156 |
| b) Auflösung durch gerichtliches Urteil oder Verwaltungsakt | 1157 |
| c) Auflösung mit Rechtskraft einer Verfügung des Registergerichts | 1158 |
| d) Auflösung durch Nichtigkeitsklärung der Gesellschaft | 1158 |
| e) Auflösung durch Eröffnung des Insolvenzverfahrens oder Ablehnung der Eröffnung mangels Masse | 1159 |
| f) Erwerb oder Einziehung aller eigenen Anteile | 1160 |
| g) Sitzverlegung ins Ausland | 1160 |
| h) Statutarische Auflösungsgründe | 1161 |
| 2. Auflösungsgründe, die nicht zur Liquidation führen | 1162 |
| a) Löschung der Gesellschaft wegen Vermögenslosigkeit | 1162 |
| b) Umwandlungssachverhalte | 1163 |
| II. Rechtsfolgen der Auflösung | 1163 |
| 1. Auswirkungen auf die Gesellschaft | 1163 |
| 2. Firma und anwendbares GmbH-Recht | 1164 |
| 3. Stellung der Gesellschafterversammlung | 1164 |
| III. Fortsetzung der aufgelösten Gesellschaft | 1164 |
| 1. Fortsetzungsvoraussetzungen | 1164 |
| 2. Der Fortsetzungsbeschluss | 1165 |
| C. Das Liquidationsverfahren | 1165 |
| I. Träger der Liquidation | 1165 |
| II. Aufgaben des Liquidators | 1166 |
| 1. Gerichtliche und außergerichtliche Vertretung der Gesellschaft | 1166 |
| 2. Anmeldung der Auflösung | 1167 |
| 3. Bekanntgabe der Auflösung und Aufforderung an die Gläubiger | 1167 |
| 4. Beendigung der laufenden Geschäfte und Eingehung neuer Geschäfte | 1168 |
| 5. Erfüllung der Verpflichtungen der Gesellschaft | 1168 |
| 6. Einziehen der Forderungen der Gesellschaft | 1169 |
| 7. Versilbern des Vermögens der Gesellschaft | 1170 |
| 8. Steuerrechtliche Pflichten des Liquidators | 1171 |
| 9. Haftung und Entlastung des Liquidators | 1171 |
| III. Sperrjahr | 1171 |
| IV. Unzulässigkeit der Gewinnausschüttung während der Liquidation | 1172 |

| | |
|--|---------------------------|
| § 19 Nachfolgeplanung | Inhaltsverzeichnis |
| V. Vermögensverteilung | 1173 |
| 1. Der Anspruch auf Verteilung des Liquidationsüberschusses | 1173 |
| 2. Der Verteilungsmaßstab | 1174 |
| D. Beendigung | 1175 |
| I. Zeitpunkt der Löschung im Handelsregister | 1175 |
| II. Aufbewahrung der Bücher und Schriften | 1176 |
| E. Rechnungslegung in der Liquidation | 1176 |
| I. Besonderer Sorgfaltsmaßstab | 1176 |
| II. Schlussbilanz der werbenden GmbH | 1177 |
| III. Liquidationseröffnungsbilanz und Erläuterungsbericht | 1177 |
| 1. Aufstellungszeitpunkt | 1177 |
| 2. Bilanzierungsgrundsätze | 1178 |
| 3. Erläuterungspflicht | 1178 |
| 4. Prüfung und Offenlegung | 1179 |
| IV. Jahresabschlüsse und Lageberichte im Liquidationsverfahren | 1179 |
| V. Weitere Rechnungslegungswerke | 1180 |
| 1. Einnahmen-/Ausgabenrechnung | 1180 |
| 2. Liquidationsschlussbilanz | 1180 |
| 3. Liquidationsschlussrechnung | 1180 |
| F. Besteuerung in der Liquidation | 1181 |
| I. Ertragsteuern der Gesellschaft | 1181 |
| 1. Besteuerungszeitraum | 1181 |
| 2. Abwicklungsgewinn | 1182 |
| a) Allgemeines | 1182 |
| b) Abwicklungsanfangsvermögen | 1183 |
| c) Abwicklungsendvermögen | 1183 |
| d) Schema | 1183 |
| 3. Auswirkungen der Vermögensverteilung auf die Körperschaftsteuer .. | 1184 |
| 4. Besonderheiten der Gewerbesteuer | 1184 |
| II. Umsatzsteuer | 1184 |
| III. Grunderwerbsteuer | 1185 |
| IV. Besteuerung der Anteilseigner in der Liquidation | 1186 |
| 1. Anteile im Privatvermögen | 1186 |
| 2. Anteile im Betriebsvermögen | 1187 |
| a) Anteile im Betriebsvermögen eines Einzelunternehmens oder einer Personengesellschaft | 1187 |
| b) Anteile im Betriebsvermögen einer unbeschränkt steuerpflichtigen Körperschaft | 1188 |
| 3. Kapitalertragsteuer | 1188 |
| 4. Erbschaftsteuer | 1188 |
| G. Liquidation und Auflösung bei einer Unternehmergesellschaft | 1189 |
| | |
| § 19 Nachfolgeplanung (Braun/Siemers) | |
| A. Einleitung | 1193 |
| I. Überblick | 1193 |
| II. Besonderheiten der Rechtsform | 1194 |

| | |
|--|------|
| B. Vorweggenommene Erbfolge | 1195 |
| I. Gründe für eine vorweggenommene Erbfolge | 1195 |
| II. Gestaltungsvarianten und zivilrechtliche Rahmenbedingungen | 1197 |
| 1. Übertragung des Geschäftsanteils (Teilgeschäftsanteils) | 1197 |
| a) Vertragstypen | 1197 |
| b) Formalia | 1199 |
| c) Teilgeschäftsanteile | 1200 |
| d) Verfügungsbeschränkungen | 1200 |
| 2. Treuhand und Unterbeteiligung | 1202 |
| a) Abgrenzungen und Gemeinsamkeiten | 1202 |
| b) Unterbeteiligung | 1203 |
| 3. GmbH & Still, Genussrechte | 1204 |
| 4. Kapitalerhöhungen | 1206 |
| 5. Einziehung, „Spaltungen zu Null“ | 1207 |
| 6. Zuwendungsnißbrauch, Betriebsverpachtung | 1208 |
| III. Besonderheiten auf Erwerberseite | 1208 |
| 1. Minderjährige | 1208 |
| 2. Ausländer | 1210 |
| 3. Überschuldete Nachfolger | 1210 |
| 4. Stiftungen | 1210 |
| a) Stiftungen zur Unternehmensnachfolge? | 1210 |
| b) Stiftungen als Mitgesellschafter | 1213 |
| IV. Die weichenden Erben | 1214 |
| 1. Gestaltungsvarianten | 1214 |
| 2. Gleichstellungsgelder | 1215 |
| 3. Pflichtteilsrechte weichender Erben | 1215 |
| a) Überblick über das Pflichtteilsrecht | 1215 |
| b) Lebzeitige Gestaltungsmöglichkeiten | 1217 |
| V. Sinnvolle Satzungsregelungen im Zusammenhang mit vorweggenom- mener Erbfolge | 1220 |
| 1. Führung und Kontrolle | 1221 |
| a) Ebene der Geschäftsführung | 1221 |
| b) Ebene der Gesellschafterversammlung | 1222 |
| c) Beirat, Aufsichtsrat | 1222 |
| d) Familienholding | 1224 |
| 2. Perpetuierung innerhalb der Familie | 1226 |
| a) Verfügungsbeschränkungen | 1226 |
| b) Beschränkungen der Vererbbarkeit | 1227 |
| c) Bindung an die Gesellschaft | 1227 |
| d) Güterstands- und Pflichtteilklauseln | 1227 |
| e) Weitere Einziehungsgründe | 1228 |
| 3. Vorbehalt von Erträgen | 1228 |
| VI. Zuwendungen unter Lebenden | 1229 |
| 1. Gestaltung von Schenkungs- und Zuwendungsverträgen | 1229 |
| a) Stichtag, Abgrenzung von Gewinnansprüchen | 1229 |
| b) Rückförderungsrechte des Schenkers | 1230 |
| c) Familien- und erbrechtliche Anrechnungsbestimmungen | 1233 |
| d) Steuerklauseln | 1233 |
| e) Nießbrauch | 1234 |
| f) Übergabe gegen Versorgungsleistungen | 1234 |

| | |
|--|-------------|
| 2. Ertragsteuerliche Auswirkungen | 1235 |
| a) Entgeltliche und teilentgeltliche Übertragungen | 1235 |
| b) Unentgeltliche Übertragungen | 1235 |
| c) Übergabe gegen Versorgungsleistungen | 1235 |
| d) Geschäftsanteil im Betriebsvermögen | 1238 |
| e) Auswirkungen auf Verlust- und Zinsvorträge | 1238 |
| 3. Erbschaftsteuerliche Auswirkungen | 1238 |
| a) Reform des ErbStG ab 2009 | 1238 |
| b) Persönliche Steuerpflicht | 1239 |
| c) Sachliche Steuerpflicht | 1240 |
| d) Entstehung der Steuer, Besteuerungsstichtag | 1241 |
| e) Bewertung von Geschäftsanteilen | 1242 |
| f) Steuerverschonung für Betriebsvermögen | 1248 |
| g) Berechnung der Steuer | 1256 |
| h) Erhebung der Steuer | 1257 |
| i) Besteuerung von Renten und Nutzungen | 1257 |
| 4. Sonstige Steuern | 1257 |
| VII. Nießbrauch | 1258 |
| 1. Gestaltungsvarianten und zivilrechtliche Rahmenbedingungen | 1259 |
| a) Formerfordernisse beim Nießbrauch an GmbH-Anteilen | 1259 |
| b) Vorbehaltsnießbrauch | 1259 |
| c) Zuwendungs- und Vermächtnisnießbrauch | 1260 |
| d) Stimmrechtsvorbehalte und -beschränkungen | 1261 |
| e) Umfang der Nutzungen und Surrogate | 1262 |
| 2. Ertragsteuerliche Auswirkungen | 1263 |
| a) Auswirkungen der Nießbrauchsbestellung | 1263 |
| b) Zurechnung der laufenden Einkünfte | 1264 |
| c) Ablösung von Nießbrauchsrechten | 1265 |
| 3. Erbschaftsteuerliche Auswirkungen | 1266 |
| a) Schenkungsvollzug und wirtschaftliches Eigentum | 1267 |
| b) Bewertung | 1268 |
| c) Abzugsfähigkeit | 1269 |
| d) Lebzeitiger Verzicht und § 25 ErbStG aF | 1270 |
| C. Nachfolge von Todes wegen | 1270 |
| I. Gesetzliche Erbfolge | 1270 |
| II. Gewillkürte Erbfolge | 1272 |
| 1. Grundsätzliches | 1272 |
| 2. Erbengemeinschaft und Erbauseinandersetzung | 1273 |
| a) Zivilrechtliche Grundlagen | 1273 |
| b) Ertragsteuerliche Auswirkungen | 1275 |
| c) Erbschaftsteuerliche Auswirkungen | 1277 |
| 3. Teilungsanordnung und Vermächtnis | 1279 |
| a) Zivilrechtliche Bedeutung und Abgrenzung | 1279 |
| b) Ertragsteuerliche Auswirkungen | 1280 |
| c) Erbschaftsteuerliche Auswirkungen | 1281 |
| 4. Testamentsvollstreckung in den Geschäftsanteil | 1282 |
| 5. Abfindung weichender Erben | 1283 |
| III. Satzungsrechtliche Beschränkungen der Vererbbarkeit von Geschäftsanteilen | 1284 |

Inhaltsverzeichnis

§ 20 Compliance in der GmbH

| | |
|---|-------------|
| 1. Einziehungsklauseln | 1284 |
| a) Zivilrechtliche Ausgestaltung | 1284 |
| b) Steuerliche Auswirkungen | 1284 |
| 2. Abtretungsklauseln | 1285 |
| a) Zivilrechtliche Ausgestaltung | 1285 |
| b) Steuerliche Auswirkungen | 1285 |
| D. Sachverhalte mit Auslandsberührung | 1286 |
| I. Grundzüge des Internationalen Privatrechts (IPR) | 1286 |
| II. Erbschaftsteuerliche Problemkreise | 1287 |
| III. Ertragsteuerliche Hindernisse | 1290 |
| | |
| § 20 Compliance in der GmbH (Reichert/Ullrich) | |
| A. Einleitung | 1294 |
| I. Allgemeiner Entwicklungsstand | 1294 |
| II. Herausforderungen in der GmbH | 1295 |
| B. Rechtsgrundlagen | 1296 |
| I. Einordnung der Compliance-Pflichten | 1296 |
| II. Reichweite und Grenzen | 1297 |
| C. Compliance als Geschäftsführungsaufgabe | 1298 |
| I. Compliance-Verantwortung | 1298 |
| 1. Gesamtverantwortung und Delegation | 1298 |
| 2. Compliance-Pflichten und Ermessen | 1299 |
| II. Systematische Prävention von Verstößen | 1301 |
| 1. Risikoanalyse als Grundlage | 1301 |
| 2. Ableitung von Compliance-Maßnahmen | 1303 |
| 3. Monitoring der Risiken und Anpassung | 1304 |
| III. Repressive Verfolgung von Verstößen | 1304 |
| 1. Aufklären, Abstellen, Ahnden | 1305 |
| 2. Remediation und Dokumentation | 1306 |
| 3. Kooperation mit Behörden | 1307 |
| D. Einwirkungsmacht der Gesellschafter | 1308 |
| I. Weisungsbefugnisse | 1308 |
| II. Kontroll- und Überwachungsrechte | 1310 |
| III. Entscheidung über Ersatzansprüche | 1311 |
| E. Aufsichtsratskontrolle und Reichweite | 1312 |
| I. Beratungspflichten | 1312 |
| II. Kontroll- und Überwachungspflichten | 1314 |
| III. Vorlagepflichten bei Ersatzansprüchen | 1315 |
| F. Haftungsrisiken bei Non Compliance | 1316 |
| I. Geschäftsführerhaftung | 1316 |
| II. Gesellschafterhaftung | 1317 |
| III. Aufsichtsratshaftung | 1318 |
| G. Besonderheiten im Konzern | 1319 |
| I. Pflichtenlage in der herrschenden GmbH | 1319 |
| II. Pflichtenlage in der abhängigen GmbH | 1320 |

§ 21 Die GmbH im Konzern (Vogt)

| | |
|---|------|
| A. Überblick | 1327 |
| I. Rechtstatsachen/Rechtsquellen | 1327 |
| II. Grundlagen/Grundbegriffe | 1328 |
| 1. §§ 15 ff. AktG | 1328 |
| a) Geltungsbereich | 1328 |
| b) Verbundene Unternehmen | 1328 |
| 2. Mehrheitsbeteiligung (§ 16 AktG) | 1328 |
| a) Anteilsmehrheit (§ 16 Abs. 2 AktG) | 1328 |
| b) Stimmenmehrheit (§ 16 Abs. 3 AktG) | 1329 |
| c) Zusammenrechnung von Anteilen (§ 16 Abs. 4 AktG) | 1329 |
| 3. Abhängige Unternehmen (§ 17 AktG) | 1329 |
| 4. Konzern (§ 18 AktG) | 1330 |
| 5. Wechselseitig beteiligte Unternehmen (§ 19 AktG) | 1332 |
| a) Einfache und qualifizierte wechselseitige Beteiligungen | 1332 |
| b) Beschränkung der Rechte (§ 328 AktG) | 1333 |
| c) Einfache wechselseitige Beteiligungen zwischen GmbHs | 1333 |
| 6. Mitteilungspflichten (§§ 20–22 AktG) | 1333 |
| 7. Unternehmensverträge (§§ 291, 292 AktG) | 1336 |
| B. Der Vertragskonzern | 1337 |
| I. Begründung eines Vertragskonzerns | 1337 |
| 1. Abschluss eines Unternehmensvertrages | 1338 |
| 2. Zustimmungsbeschlüsse | 1339 |
| a) GmbH als Untergesellschaft | 1339 |
| b) Obergesellschaft | 1340 |
| c) Unternehmensvertragsbericht/Unternehmensvertragsprüfung | 1340 |
| d) Satzungsklauseln | 1341 |
| 3. Anmeldung zum Handelsregister und Eintragung | 1342 |
| 4. Fehlerhafte Unternehmensverträge | 1344 |
| II. Rechtsstellung und Haftung der GmbH im Vertragskonzern | 1345 |
| 1. Weisungsrecht | 1345 |
| 2. Angemessener Ausgleich, Abfindung | 1349 |
| 3. Verlustübernahme | 1351 |
| 4. Gewinnabführung | 1353 |
| 5. Wechselseitige Beteiligung | 1354 |
| 6. Stimmverbot | 1355 |
| III. Die körperschaftsteuerliche Organschaft | 1355 |
| 1. Jüngere Rechtsentwicklung im Überblick | 1355 |
| 2. Voraussetzungen der körperschaftsteuerlichen Organschaft | 1356 |
| a) Die Organgesellschaft | 1356 |
| b) Der Organträger | 1359 |
| c) Finanzielle Eingliederung der Organgesellschaft in den Organträger | 1362 |
| d) Abschluss und Durchführung des Gewinnabführungsvertrages zwischen Organträger und Organgesellschaft | 1365 |
| 3. Rechtsfolgen der körperschaftsteuerlichen Organschaft | 1377 |
| a) Ermittlung des Einkommens der Organgesellschaft | 1377 |
| b) Minder- oder Mehrabführungen bei Organgesellschaften | 1381 |

Inhaltsverzeichnis

§ 21 Die GmbH im Konzern

| | |
|--|-------------|
| c) Ermittlung des Einkommens des Organträgers | 1381 |
| d) Ausweitung der Verlustabzugsbeschränkung | 1384 |
| 4. Verunglückte Organschaft | 1384 |
| 5. Haftung für Steuern des Organträgers | 1385 |
| IV. Die gewerbesteuerliche Organschaft | 1386 |
| 1. Voraussetzungen der gewerbesteuerlichen Organschaft | 1386 |
| 2. Rechtsfolgen der gewerbesteuerlichen Organschaft | 1386 |
| a) Ermittlung des Gewerbeertrags im Fall der Organschaft | 1387 |
| b) Steuerbetragsermäßigung nach § 35 Abs. 1 EStG | 1392 |
| c) Zerlegung des Steuermessbetrages | 1392 |
| V. Die umsatzsteuerliche Organschaft | 1393 |
| 1. Voraussetzungen der umsatzsteuerlichen Organschaft | 1393 |
| a) Anerkennung einer Gesellschaft als Organträger | 1393 |
| b) Anerkennung einer Gesellschaft als Organgesellschaft | 1394 |
| c) Eingliederungsvoraussetzungen | 1394 |
| 2. Rechtsfolgen der umsatzsteuerlichen Organschaft | 1399 |
| 3. Ausblick | 1401 |
| VI. Die grunderwerbsteuerliche Organschaft | 1401 |
| 1. Allgemeine Voraussetzungen der grunderwerbsteuerlichen Organschaft | 1402 |
| 2. Begründung eines Organschaftsverhältnisses | 1404 |
| 3. Veränderung der Anteilsverhältnisse bei bestehendem Organschaftsverhältnis, Umstrukturierung im Organkreis | 1404 |
| 4. Erweiterung des bestehenden Organkreises | 1405 |
| 5. Verschmelzung des Organträgers | 1405 |
| 6. Organschaftsverhältnis innerhalb einer Beteiligungskette | 1406 |
| 7. Zwischengeschaltete Personengesellschaften | 1406 |
| 8. Steuerschuldnerschaft | 1406 |
| 9. Örtliche Zuständigkeit | 1407 |
| 10. Vorrang gegenüber § 1 Abs. 3a GrEStG | 1407 |
| VII. Änderung und Beendigung von Unternehmensverträgen | 1408 |
| 1. Änderung | 1408 |
| 2. Beendigung | 1409 |
| a) Aufhebung | 1409 |
| b) Kündigung | 1411 |
| c) Hinzutreten außenstehender Anteilseigner (§ 307 AktG) | 1415 |
| d) Umwandlung | 1415 |
| e) Sonstige Beendigungsgründe | 1417 |
| f) Handelsregisteranmeldung und -eintragung | 1417 |
| 3. (Anteilige) Gewinnabführung oder Verlustübernahme bis zum Beendigungsstichtag | 1418 |
| 4. Sicherheitsleistung (§ 303 AktG) | 1418 |
| 5. Kein weiterer Schutz der außenstehenden Gesellschafter | 1419 |
| C. Der faktische Konzern | 1420 |
| I. Begründung eines faktischen Konzerns | 1420 |
| 1. Abhängige GmbH | 1421 |
| a) Abhängigkeitspräventive Satzungsklauseln | 1421 |
| b) Inhaltskontrolle abhängigkeitsbegründender Beschlüsse | 1423 |
| c) Fehlen oder Nichteingreifen satzungsmäßiger Regelungen | 1424 |

| | |
|--|---------------------------|
| § 22 Die Unternehmergeellschaft (haftungsbeschränkt) | Inhaltsverzeichnis |
| d) Konzernierung der abhängigen GmbH | 1425 |
| 2. Herrschende GmbH | 1425 |
| a) Gesellschaftsvertraglich begründete Zuständigkeiten der Gesell- schafterversammlung | 1426 |
| b) Gesetzlich zwingende Zuständigkeiten der Gesellschafterver- sammlung | 1426 |
| c) Zuständigkeit der Gesellschafterversammlung aufgrund der „Holzmüller-/Gelatine“-Grundsätze | 1428 |
| d) Rechtsfolgen einer Missachtung der Zuständigkeitsverteilung | 1430 |
| e) Schutz der Minderheitsgesellschafter | 1430 |
| f) Nachträglicher Zustimmungsbeschluss | 1430 |
| II. Rechtsstellung und Haftung der GmbH im faktischen Konzern | 1430 |
| 1. Herrschende GmbH | 1430 |
| a) Zuständigkeitsverteilung | 1430 |
| b) Anteilserwerb durch das abhängige Unternehmen | 1431 |
| c) Pflichten aus der Konzernleitung | 1431 |
| 2. Abhängige GmbH | 1432 |
| a) Schädigungsverbot | 1432 |
| b) Cash-Pooling | 1434 |
| c) Stimmverbot nach § 47 Abs. 4 GmbHG | 1441 |
| d) Gleichbehandlungsgrundsatz | 1441 |
| e) Austritt | 1441 |
| f) Existenzvernichtender Eingriff | 1442 |
| g) Freiwillige Verlustübernahme | 1446 |
| III. Steuerliche Behandlung des faktischen Konzerns | 1447 |
| 1. Der faktische Konzern im Körperschaftsteuerrecht | 1447 |
| a) Das steuerliche Teileinkünfteverfahren | 1447 |
| b) Die Zinsschrankenregelung | 1450 |
| c) Verlustabzugsbeschränkung bei schädlichem Beteiligungs- erwerb | 1452 |
| 2. Der faktische Konzern im Gewerbesteuerrecht | 1453 |
| a) Mehrfachbelastung durch gewerbesteuerliche Hinzurechnung | 1453 |
| b) Die gewerbesteuerlichen Schachtelprivilegien | 1454 |
| 3. Der faktische Konzern im Umsatzsteuerrecht | 1454 |
| 4. Der faktische Konzern im Grunderwerbsteuerrecht | 1454 |

§ 22 Die Unternehmergeellschaft (haftungsbeschränkt) (Vögt)

| | |
|---|------|
| A. Einleitung | 1456 |
| B. Rechtsnatur/gesetzliche Grundlagen der Unternehmergeellschaft | 1457 |
| C. Einsatzmöglichkeiten | 1458 |
| I. Dienstleistungs-Unternehmergeellschaft | 1458 |
| II. Unternehmergeellschaft als persönlich haftende Gesellschafterin | 1458 |
| III. Die Unternehmergeellschaft als Konzernbaustein | 1459 |
| IV. Freiberufler-Unternehmergeellschaft | 1460 |
| V. Gemeinnützige oder Stiftungs-Unternehmergeellschaft | 1461 |
| VI. Sonstiges | 1461 |

Inhaltsverzeichnis

§ 23 Die „öffentlich-rechtliche“ GmbH

| | |
|---|------|
| D. Gründung, Firmierung und Kapitalaufbringung | 1461 |
| I. Gründungsvorgang | 1461 |
| II. Mindeststammkapital | 1462 |
| III. Firmierung | 1462 |
| 1. Zulässige Firmierungen | 1462 |
| 2. Rechtsscheinhaftung | 1463 |
| IV. Volleinzahlungsgebot | 1464 |
| V. Sacheinlagenverbot | 1464 |
| 1. Offene Sacheinlagen | 1464 |
| 2. Verdeckte Sacheinlagen | 1465 |
| 3. Heilung | 1466 |
| VI. Hin- und Herzahlen | 1466 |
| E. Gesetzliche Rücklage (§ 5a Abs. 3 GmbHG) | 1466 |
| I. Pflicht zur Bildung der Rücklage und Verwendungsmöglichkeiten | 1466 |
| 1. Thesaurierungsgebot | 1466 |
| 2. Verwendung der gesetzlichen Rücklage | 1467 |
| II. Rechtsfolgen bei Verstößen | 1468 |
| III. Gefahr der Gewinnmanipulation | 1468 |
| F. (Drohende) Zahlungsunfähigkeit und Überschuldung | 1469 |
| I. Pflicht zur unverzüglichen Einberufung der Gesellschafterversammlung | 1469 |
| II. Übernahme der Gründungskosten und Überschuldung der Vor-Unternehmergesellschaft | 1469 |
| III. Mittelzuführung durch Gesellschafterdarlehen | 1470 |
| IV. Überschuldung der eingetragenen Unternehmergesellschaft | 1470 |
| G. Kapitalerhöhung | 1471 |
| I. Bareinlagen oder Gesellschaftsmittel | 1471 |
| II. Reichweite des Sacheinlagenverbotes | 1471 |
| III. Reichweite des Volleinzahlungsgebotes | 1472 |
| IV. Erreichen oder Überschreiten des GmbH-Mindeststammkapitals | 1473 |
| H. Umwandlungen unter Beteiligung einer Unternehmergesellschaft | 1473 |
| I. Übergang von der Unternehmergesellschaft zur GmbH und umgekehrt | 1473 |
| II. Umwandlungen nach dem UmwG | 1474 |
| I. Die Unternehmergesellschaft im Steuerrecht | 1475 |
| J. Ausblick | 1475 |

§ 23 Die „öffentlich-rechtliche“ GmbH (Otto)

| | |
|--|------|
| A. Einführung | 1478 |
| I. Begriffsbestimmung | 1478 |
| II. Stand der Diskussion | 1479 |
| III. Zulässigkeitsvoraussetzungen für die wirtschaftliche Betätigung von Gemeinden | 1480 |
| 1. Öffentlicher Zweck | 1480 |

| § 23 Die „öffentlich-rechtliche“ GmbH | Inhaltsverzeichnis |
|---|---------------------------|
| 2. Relationsklausel | 1480 |
| 3. Subsidiaritätsklausel | 1480 |
| 4. Örtlichkeitsprinzip | 1481 |
| IV. Digitalisierung der Energiewende | 1481 |
| V. Neuentdeckung der öffentlich-rechtlichen Anstalt | 1482 |
| B. Die öffentlich-rechtliche Anstalt (Das Kommunalunternehmen) | 1482 |
| I. Begriffsbestimmung | 1482 |
| II. Situation in einzelnen Bundesländern | 1484 |
| 1. Bayern: Art. 89 Bayerische Gemeindeordnung (BayGO) | 1484 |
| 2. Berlin: § 1 des Berliner Betriebe-Gesetzes (BerlBG) | 1484 |
| 3. Brandenburg: Art. 94 Kommunalverfassung des Landes Brandenburg (BbgKVerf) | 1484 |
| 4. Hessen: § 126a Hessische Gemeindeordnung (HGO) | 1485 |
| 5. Hamburg: Gesetz über die Stadtreinigung Hamburg (9. März 1994) | 1485 |
| 6. Mecklenburg-Vorpommern: § 70 Kommunalverfassung für das Land Mecklenburg-Vorpommern (KV M-V) | 1485 |
| 7. Niedersachsen: §§ 141 ff. Niedersächsisches Kommunalverfassungsgesetz (NKomVG) | 1485 |
| 8. Nordrhein-Westfalen: § 114a Gemeindeordnung für das Land Nordrhein-Westfalen (GO NRW) | 1486 |
| 9. Rheinland-Pfalz: § 86a Gemeindeordnung Rheinland-Pfalz (GemO) | 1486 |
| 10. Sachsen-Anhalt: Gesetz über die kommunalen Anstalten des öffentlichen Rechts (AnstG) | 1487 |
| 11. Schleswig-Holstein: § 106a Gemeindeordnung für Schleswig- Holstein (GO SH) | 1487 |
| C. Die GmbH in öffentlicher Hand | 1487 |
| I. Besonderheiten bei der Organisation | 1487 |
| II. Besonderheiten bei der Ausübung von Einflüssen auf den Aufsichtsrat | 1488 |
| III. Möglichkeit der Entsendung von Arbeitnehmervertretern in die Aufsichtsräte von kommunalen Gesellschaften in Nordrhein- Westfalen | 1489 |
| 1. Gesetzeswortlaut | 1489 |
| 2. Gesetzgeberische Zielsetzung | 1491 |
| a) Unternehmen und Einrichtungen iSd § 108a GO NRW | 1491 |
| b) Arbeitnehmerbeteiligung als Gestaltungsoption | 1492 |
| c) Drittelparität | 1492 |
| D. Die Besteuerung der öffentlichen Hand | 1493 |
| I. Allgemeines | 1493 |
| II. Die Besteuerung nach dem KStG | 1493 |
| 1. Die Anstalten des öffentlichen Rechts | 1493 |
| a) Steuerpflicht und Steuersubjekt | 1493 |
| b) Befreiungen | 1494 |
| c) Ermittlung des Einkommens und vGA | 1495 |
| 2. Die GmbH in öffentlicher Hand | 1495 |
| a) Steuerpflicht und Steuersubjekt | 1495 |
| b) Ermittlung des Einkommens und vGA | 1496 |

Inhaltsverzeichnis

§ 24 Die gemeinnützige GmbH

§ 24 Die gemeinnützige GmbH (Helm/Haaf)

| | |
|---|------|
| A. Sonderstatus einer gemeinnützigen GmbH | 1498 |
| B. Gesellschaftsrechtliche Zulässigkeit einer gemeinnützigen GmbH | 1499 |
| C. Die Besonderheiten bei der Gründung und die Bedeutung des Gesellschaftsvertrags | 1500 |
| I. Besonderheiten bei der Gestaltung des Gesellschaftsvertrags | 1500 |
| 1. Verwendung der Mustersatzungen und Gestaltungshinweise | 1501 |
| 2. Firmierung der gemeinnützigen GmbH | 1502 |
| II. Bestimmung eines steuerbegünstigten Unternehmenszwecks | 1502 |
| 1. Gemeinnützige Zwecke | 1503 |
| 2. Mildtätige Zwecke | 1503 |
| 3. Kirchliche Zwecke | 1504 |
| III. Verdeutlichung der Zweckrichtung | 1504 |
| IV. Anerkennung als steuerbegünstigte Körperschaft und Handelsregistereintragung | 1507 |
| V. Verstöße gegen die formelle Satzungsmaßigkeit | 1508 |
| VI. Wechsel einer GmbH in den Status der Gemeinnützigkeit | 1508 |
| D. Besonderheiten bei der laufenden Tätigkeit einer gemeinnützigen GmbH | 1509 |
| I. Gemeinnützigkeitsrechtliche Einteilung der Tätigkeiten – die vier Sphären | 1509 |
| 1. Der ideelle Bereich | 1510 |
| 2. Wirtschaftlicher Geschäftsbetrieb | 1510 |
| 3. Zweckbetrieb | 1510 |
| a) Einzelne Zweckbetriebe | 1511 |
| b) Wohlfahrtspflege | 1511 |
| c) Krankenhäuser | 1512 |
| 4. Vermögensverwaltung | 1513 |
| II. Geschäftsführung der gemeinnützigen GmbH | 1513 |
| III. Gemeinnützige Mittelverwendung | 1514 |
| 1. Grundsatz der satzungsmäßigen und zeitnahen Mittelverwendung | 1514 |
| 2. Rücklagenbildung und weitere Ausnahmen | 1515 |
| 3. Angemessenheit der Geschäftsführerdotierung | 1516 |
| IV. Rechnungslegung | 1517 |
| V. Betätigungen mit Auslandsbezug | 1518 |
| VI. Verstöße gegen das Gemeinnützigkeitsrecht im Rahmen der laufenden Tätigkeit | 1519 |
| E. Steuerliche Begünstigungen | 1519 |
| I. Körperschaftsteuer | 1519 |
| II. Gewerbesteuer | 1521 |
| III. Umsatzsteuer | 1522 |
| IV. Erbschaftsteuer | 1522 |
| V. Grunderwerbsteuer | 1523 |
| VI. Grundsteuer | 1523 |
| VII. Spendenrecht und Sponsoring | 1524 |
| F. Ende der Steuerbefreiungen | 1525 |
| I. Ausstieg aus der Gemeinnützigkeit | 1525 |

| | |
|---|---------------------------|
| § 24 Die gemeinnützige GmbH | Inhaltsverzeichnis |
| II. Eintritt in das Insolvenz-/Liquidationsverfahren | 1525 |
| III. Liquidation | 1526 |
| G. Besonderheiten bei der Konzernierung und der Unternehmersellschaft (UG) | 1526 |
| I. Betriebsaufspaltung | 1526 |
| II. Aufrechterhaltung der Gemeinnützigkeit in einer Holdingstruktur | 1527 |
| III. Besonderheiten im Hinblick auf die umsatzsteuerliche Organschaft | 1528 |
| H. Die gemeinnützige Unternehmersgesellschaft als alternative Rechtsform | 1529 |
| I. Reformhorizont für das Gemeinnützigkeitsrecht | 1529 |
| Stichwortverzeichnis | 1531 |

