

Michael Preißer | Matthias von Rön

Die KG und die GmbH & Co. KG

Recht, Besteuerung, Gestaltungspraxis

4. Auflage

SCHÄFFER
POESCHEL

Michael Preißer/Matthias von Rön

Die KG und die GmbH & Co. KG

Recht, Besteuerung, Gestaltungspraxis

4., aktualisierte und überarbeitete Auflage

2019

Schäffer-Poeschel Verlag Stuttgart



Bearbeiterübersicht:

Preißer: Kapitel 1–5, 7.4, 8, Anhang 4
von Rönn: 6, 7.1–3, Anhang 1–3, 5

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

Print: ISBN 978-3-7910-4291-6 Bestell-Nr. 20468-0002
ePDF: ISBN 978-3-7910-4292-3 Bestell-Nr. 20468-0151
ePub: ISBN 978-3-7910-4293-0 Bestell-Nr. 20468-0100

Dieses Werk einschließlich aller seiner Teile ist urheberrechtlich
geschützt. Jede Verwertung außerhalb der engen Grenzen
des Urheberrechtsgesetzes ist ohne Zustimmung des Verlages
unzulässig und strafbar. Das gilt insbesondere für Vervielfältigungen,
Übersetzungen, Mikroverfilmungen und die
Einspeicherung und Verarbeitung in elektronischen Systemen.

© 2019 Schäffer-Poeschel

Verlag für Wirtschaft · Steuern · Recht GmbH
www.schaeffer-poeschel.de
service@schaeffer-poeschel.de

Umschlagentwurf: Goldener Westen, Berlin
Umschlaggestaltung: Kienle gestaltet, Stuttgart
Satz: Claudia Wild, Konstanz

Dezember 2018

Schäffer-Poeschel Verlag Stuttgart
Ein Unternehmen der Haufe Group

Inhaltsverzeichnis

Vorwort zur 4. Auflage	VII
Vorwort zur 1. Auflage	IX
Abkürzungsverzeichnis	XVII
1 Einführung	1
2 Wesen der KG	3
2.1 Gesellschaftsrechtliche Struktur	3
2.1.1 Die KG in Historie und Gegenwart	3
2.1.2 Grundbegriffe	3
2.1.3 Die Entstehung der KG	4
2.1.4 Der Gesellschaftsvertrag und andere Gründungsakte	5
2.1.5 Die Funktionsweise der KG (Überblick zum Innen- und Außenverhältnis)	6
2.1.6 Die Beteiligung an einer KG	6
2.1.7 Beendigung der KG	7
2.1.8 Sonstiges (Arbeits-, Sozialversicherungs- und Insolvenzrecht) ...	8
2.1.9 Zusammenfassung	8
2.2 Handelsrechtliche Fragen	8
2.2.1 Die Kaufmannseigenschaft	8
2.2.2 Der Jahresabschluss	9
2.2.3 Publizitätserfordernis	28
2.2.4 Prüfungserfordernis	30
2.2.5 Firma und Sitz	30
2.2.6 Zusammenfassung	30
2.3 Steuerrechtliche Grundentscheidung	31
2.3.1 Die KG im Verfahrensrecht	31
2.3.2 Die KG im System der einkommensteuerlichen Mitunternehmerschaft	32
2.3.3 Die steuerliche Gewinnermittlung der KG	33
2.3.4 Die KG und die Gesellschafter in der Gewerbesteuer	36
2.3.5 Umsatzsteuer bei der KG	37
2.3.6 Die übrigen Real- und Verkehrssteuern	37
2.3.7 Sonstiges (§ 35 EStG und Solidaritätszuschlag)	37
2.3.8 Zusammenfassung	38
2.4 Rechtsformwahl: Gründe für die KG	38
2.4.1 Außersteuerliche Motive	38
2.4.2 Steuerliche Motive	39

3	Gründung der KG – Der Gesellschaftsvertrag	41
3.1	Gesellschaftsrechtliche Grundbegriffe und interdisziplinäres Vorverständnis	41
3.1.1	Die KG als Gesamthandsgemeinschaft	41
3.1.2	Die KG als Personenhandelsgesellschaft im System der Personengesellschaften	42
3.1.3	Die Beteiligung an der KG – Technische Fragen	42
3.2	Gründungsvorgang und Gesellschaftsvertrag einer KG	44
3.2.1	Das Gründungsstadium	44
3.2.2	Der Unterschied zwischen »Vor-Kapitalgesellschaft« und »Vor-KG«	45
3.2.3	Der Gesellschaftsvertrag (= Überblick zum Recht der KG)	45
3.3	Einlagen und Beiträge – Gesellschafterleistungen	64
3.3.1	Grundsätze	64
3.3.2	Steuerrechtliche Beurteilung der Einlagen	69
3.3.3	Der Sonderfall: Die Einbringung nach § 24 UmwStG	79
3.3.4	(Sach-)Einlage und Einbringung in den Verkehrsteuern	101
3.4	Besondere Erscheinungsformen der KG (inkl. der ausländischen KG)	102
3.4.1	Atypische Gebilde auf nationaler Ebene	102
3.4.2	Die »internationale« KG	102
3.5	Steuerlich motivierte KG – Sonderformen	103
4	Der laufende Betrieb der KG	105
4.1	Gesellschaftsrecht	105
4.1.1	Organe der KG – Überblick	105
4.1.2	Status der Gesellschafter im Außenverhältnis	105
4.1.3	Die Gesellschafterversammlung und die Beschlussfassung	111
4.1.4	Der Beirat	112
4.2	Handelsrecht, insbesondere die Haftung	113
4.2.1	Allgemeines zur Haftung – Gemeinsamkeiten	113
4.2.2	Die Haftung der Komplementäre	116
4.2.3	Die Haftung der Kommanditisten im Einzelnen	121
4.2.4	Haftungsbeschränkungen (bzw. -freizeichnungen)	128
4.2.5	Die Haftung, das negative Kapitalkonto und das Steuerrecht	129
4.2.6	Anteilverpfändung und sonstige Belastung des Gesellschaftsanteils	129
4.3	Steuerrecht – Die KG in der Einkommensteuer	130
4.3.1	Die Besteuerung des laufenden Gewinns	130
4.3.2	Die Technik der Gewinnermittlung: Die Gewinnkomponenten der Mitunternehmer einer KG	154
4.3.3	Das steuerliche Betriebsvermögen als Grundlage des Gewinns ...	160
4.3.4	Sonderfrage der Gewinnermittlung: Die Übertragung von betrieblichen Wirtschaftsgütern auf die KG und umgekehrt .	177
4.3.5	Verluste bei der KG, insbesondere das negative Kapitalkonto und § 15 a EStG	181
4.3.6	Die Beteiligung an einer KG und ihre bilanzmäßige Behandlung .	206
4.3.7	Die Thesaurierungsbegünstigung des § 34 a EStG	213
4.4	Steuerrecht – Die KG in den sonstigen Steuern	234

4.4.1	Die KG in der Gewerbesteuer und in den sonstigen Realsteuern .	234
4.4.2	Die KG in der Umsatzsteuer und in den sonstigen Verkehrsteuern (GrErwSt)	262
5	Umwandlung	273
5.1	Überblick	273
5.2	Handelsrechtlich relevante Regelungen	273
5.2.1	Die Verschmelzung nach UmwG	273
5.2.2	Die Spaltung	277
5.2.3	Fallstudie	279
5.3	Die Steuern bei der Verschmelzung	281
5.3.1	Motive für die Umwandlung	281
5.3.2	Verschmelzungen von Kapitalgesellschaften auf Personen- gesellschaften (KG)	282
5.3.3	Der Formwechsel von einer Kapitalgesellschaft in eine KG	297
6	Gesellschafterwechsel	301
6.1	Überblick	301
6.2	Eintritt eines Gesellschafters	301
6.2.1	Gesellschaftsrechtliche Fragen	301
6.2.2	Steuerrechtliche Fragen	304
6.3	Übertragung der Gesellschafterstellung	306
6.3.1	Übertragungsvertrag	307
6.3.2	Haftung	310
6.3.3	Steuerliche Folgen der Übertragung	313
6.4	Umwandlung der Gesellschafterstellung	329
6.4.1	Vereinbarung der Gesellschafter	330
6.4.2	Haftung	330
6.4.3	Steuerliche Folgen	330
6.5	Ausscheiden eines Gesellschafters	331
6.5.1	Austrittsvereinbarung	331
6.5.2	Kündigung	331
6.5.3	Ausschluss eines Gesellschafters	333
6.5.4	Tod eines Gesellschafters	338
6.6	Rechtsfolgen des Ausscheidens	359
6.6.1	Nachhaftung des ausgeschiedenen Gesellschafters	359
6.6.2	Abfindung	359
7	Beendigung der KG	369
7.1	Auflösung	369
7.1.1	Gesetzliche Auflösungsgründe	369
7.1.2	Gesellschaftsvertragliche Regelungen	372
7.1.3	Durchführung der Abwicklung (Liquidation)	372
7.2	Insolvenz	376
7.2.1	Insolvenzgründe	376
7.2.2	Antragsberechtigung	377
7.2.3	Rechtsfolgen der Eröffnung des Insolvenzverfahrens	377
7.2.4	Verwertung des Gesellschaftsvermögens	378
7.3	Steuerliche Folgen der Beendigung	378

7.3.1	Einkommensteuer	378
7.3.2	Gewerbsteuer	382
7.3.3	Umsatzsteuer	383
7.3.4	Grunderwerbsteuer	383
7.3.5	Erbschaft- oder Schenkungsteuer	383
7.4	Die Realteilung der KG	384
7.4.1	Grundzüge der Realteilung	384
7.4.2	Exkurs: Realteilung – KG und Erbauseinandersetzung (unter Einbeziehung des PV)	392
8	Die GmbH & Co. KG und andere Doppelgesellschaften (UG & Co., Ltd. & Co., KGaA & Co., Stiftung & Co.)	399
8.1	Handelsrecht	399
8.1.1	Der Unterschied zwischen Publikums-KG und GmbH & Co. KG ..	399
8.1.2	Vorweg: Die Publikums-KG (geschlossene Kurzdarstellung)	400
8.1.3	Die GmbH & Co. KG im Handels- und Gesellschaftsrecht	403
8.2	Steuerrecht – Die GmbH & Co. KG (inkl. UG & Co. KG)	415
8.2.1	Grundsatzverständnis und Erscheinungsformen	415
8.2.2	Die Gewinnermittlung bei der GmbH & Co. KG	417
8.2.3	Das Betriebsvermögen bei der GmbH & Co. KG	419
8.2.4	Besonderheiten	423
8.3	Private Equity Fonds	430
8.3.1	Begriffsbestimmung und rechtliche Ausgestaltung von Private-Equity-Strukturen	430
8.3.2	Besteuerung auf Fondsebene	431
8.3.3	Besteuerung auf Investorenebene	432
8.3.4	Carried Interest	433
8.3.5	Die Unternehmersgesellschaft & Co. KG	434
8.4	Die Limited & Co. KG	434
8.4.1	Allgemeines	434
8.4.2	Rechnungslegung der Limited (& Co. KG)	435
8.4.3	Ertragsteuerliche Behandlung der Limited (& Co. KG) in Deutschland	435
8.5	Die Kapitalgesellschaft – KGaA bzw. die GmbH & Co. KGaA	437
8.6	Die Stiftung & Co. KG	438
8.6.1	Allgemeines	438
8.6.2	Ertragsteuerliche Behandlung der Stiftung & Co. KG	438
8.6.3	Die Stiftung & Co. KG im Vergleich zu anderen Doppelgesellschaften	440
9	Die Betriebsaufspaltung	443
9.1	Phänomenologie und Motivation der Betriebsaufspaltung	443
9.1.1	Grundstruktur und Erscheinungsformen	443
9.1.2	(Betriebs-)Wirtschaftliche Gründe für die verschiedenen Formen	445
9.1.3	Die Abgrenzung zu verwandten Formen	445
9.1.4	Die wichtigste Rechtsfolge	446
9.1.5	Die (fehlende) gesetzliche Regelung	446

9.2	Die sachliche Verflechtung (als erste Voraussetzung der einheitlichen geschäftlichen Betätigung)	447
9.2.1	Die Grundaussage (der Rspr.)	447
9.2.2	Einzelfälle (wesentlicher Betriebsgrundlagen)	447
9.3	Die personelle Verflechtung	450
9.3.1	Die Grundaussage der Rechtsprechung	450
9.3.2	Die Gruppentheorie unter Beachtung der Stimmrechte	451
9.3.3	Die Ehegatten- (und Familien-) Betriebsaufspaltung.....	454
9.4	Die steuerlichen Folgen der (klassischen) Betriebsaufspaltung ...	455
9.4.1	Begründung der Betriebsaufspaltung (der Weg in die Betriebsaufspaltung)	455
9.4.2	Das Betriebsvermögen bei der Betriebsaufspaltung.....	457
9.4.3	Besonderheiten bei der Ermittlung des laufenden Gewinns	458
9.4.4	Gewerbesteuerliche Konsequenzen	460
9.5	Die Beendigung der Betriebsaufspaltung.....	461
9.6	Besondere Erscheinungsformen der Betriebsaufspaltung	463
9.6.1	Die umgekehrte Betriebsaufspaltung	463
9.6.2	Die kapitalistische Betriebsaufspaltung	463
9.6.3	Die mitunternehmerische Betriebsaufspaltung	464
9.6.4	Sonstige Fälle (Wiesbadener Modell; überlagerte Betriebsaufspaltung)	465
9.6.5	Die unerkannte Betriebsaufspaltung (bzw. die Betriebsaufspaltung in der Außenprüfung)	466
9.6.6	Betriebsaufspaltung über die Grenze	466
9.6.7	Der Weg aus der Betriebsaufspaltung.....	467
Literaturverzeichnis		469
Anhang		471
1	Aufnahmevertrag	471
2	KG-Gesellschaftsvertrag – einfach –	472
3	KG-Gesellschaftsvertrag – ausführlich –	476
4	Gesellschaftsvertrag einer GmbH & Co. KG	487
5	Checkliste zu den Grenzen der rechtlichen Zulässigkeit von Abfindungsklauseln	491
Stichwortverzeichnis		493