

Michael Preißer | Matthias von Rönn

# Die KG und die GmbH & Co. KG

Recht, Besteuerung, Gestaltungspraxis

4. Auflage

SCHÄFFER  
POESCHEL

Michael Preißer/Matthias von Rön

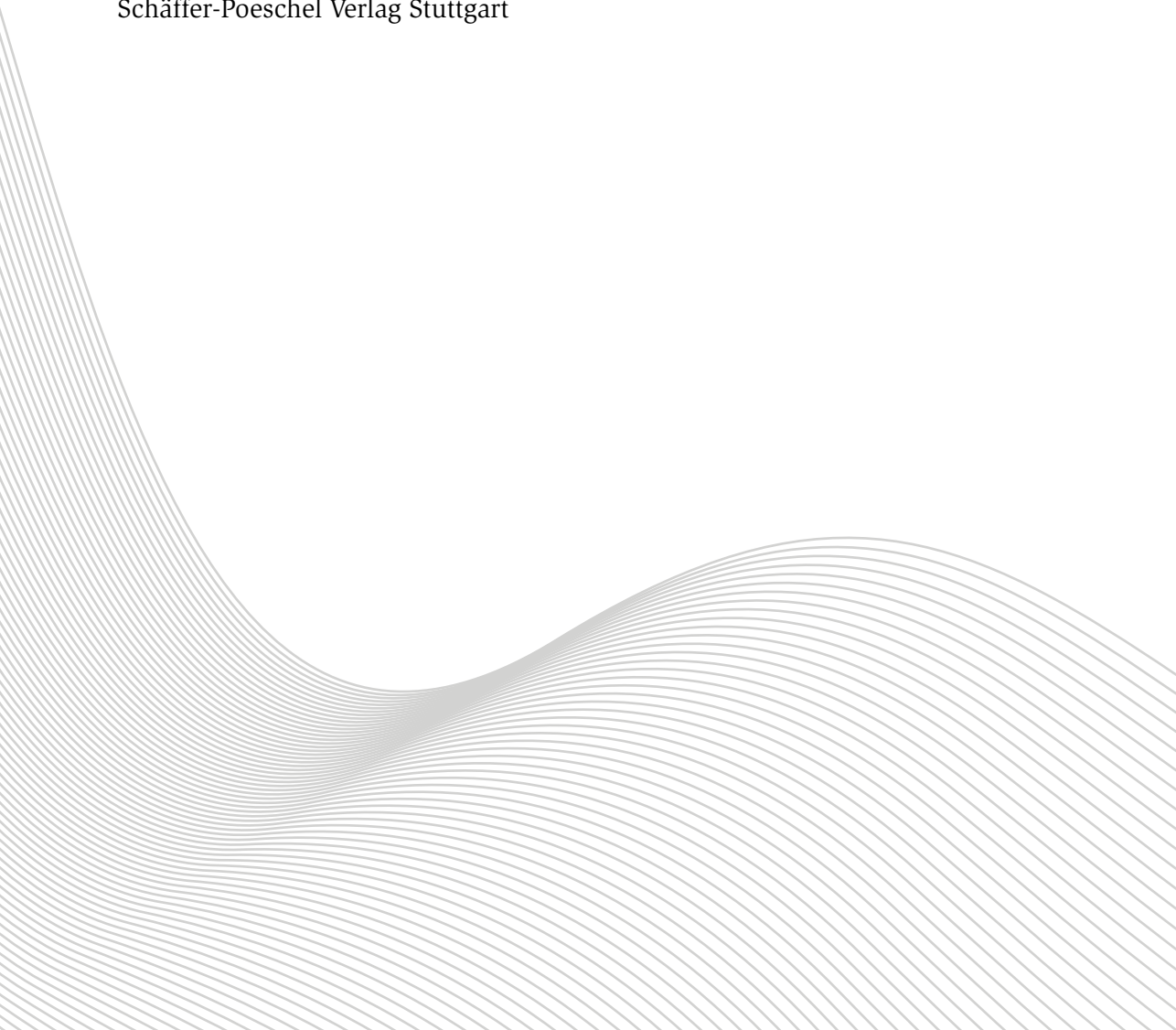
# **Die KG und die GmbH & Co. KG**

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](http://www.schaeffer-poeschel.de)  
[service@schaeffer-poeschel.de](mailto: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
<b>1 Einführung .....</b>	<b>1</b>
<b>2 Wesen der KG .....</b>	<b>3</b>
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

<b>3</b>	<b>Gründung der KG – Der Gesellschaftsvertrag</b> .....	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
<b>4</b>	<b>Der laufende Betrieb der KG</b> .....	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
<b>5</b>	<b>Umwandlung</b> .....	<b>273</b>
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
<b>6</b>	<b>Gesellschafterwechsel</b> .....	<b>301</b>
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
<b>7</b>	<b>Beendigung der KG</b> .....	<b>369</b>
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
<b>8</b>	<b>Die GmbH &amp; Co. KG und andere Doppelgesellschaften (UG &amp; Co., Ltd. &amp; Co., KGaA &amp; Co., Stiftung &amp; Co.)</b> .....	<b>399</b>
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 Unternehmergeellschaft & 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
<b>9</b>	<b>Die Betriebsaufspaltung</b> .....	<b>443</b>
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
<b>Literaturverzeichnis</b> .....		469
<b>Anhang</b> .....		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
<b>Stichwortverzeichnis</b> .....		493