

## KAPITELÜBERSICHT

Kapitel 1	Systematische Darstellung der Rechtsnatur einer GmbH & Co KG
Kapitel 2	Errichtung einer GmbH & Co KG und Gestaltung des Gesellschaftsvertrages
Kapitel 3	Die Besonderheiten der GmbH & Co KG
Kapitel 4	Besonderheiten des Eigenkapitalausweises bei der GmbH & Co KG
Kapitel 5	Die GmbH & Co KG und ihre Gesellschafter im Ertragsteuerrecht
Kapitel 6	Die arbeits-, steuer- und sozialversicherungsrechtliche Behandlung von Geschäftsführern der Komplementär-GmbH
Kapitel 7	Beendigung der GmbH & Co KG

## INHALTSVERZEICHNIS

Seite

<b>Vorwort</b>	<b>3</b>
<b>Kapitel 1 Systematische Darstellung der Rechtsnatur einer GmbH &amp; Co KG</b>	
1.1 Grundlagen .....	13
1.2 Vor- und Nachteile der GmbH & Co KG .....	19
1.3 Erscheinungsformen .....	22
1.3.1 Einführung .....	22
1.3.2 Einpersonen-GmbH & Co KG .....	23
1.3.3 Einheits-GmbH & Co KG .....	24
1.3.4 Personen- und beteiligungsgleiche GmbH & Co KG .....	25
1.3.5 Nichtpersonen- und beteiligungsgleiche GmbH & Co KG .....	26
1.3.6 Mehrstufige GmbH & Co KG .....	28
1.3.7 Publikumsgesellschaft .....	28
1.3.8 Betrieblicher Generationenwechsel .....	30
1.3.9 GmbH & Co KG mit abweichenden Beteiligungsverhältnissen .....	30
1.3.10 Doppelstöckige GmbH & Co KG .....	31
1.3.11 Sternförmige GmbH & Co KG .....	31
1.3.12 Reserve-GmbH & Co KG .....	32

	Seite
1.3.13 Unechte GmbH & Co KG .....	34
1.3.14 Sonstige Gestaltungsformen .....	35
1.4 Wann ist die Rechtsform der GmbH & Co KG sinnvoll? .....	35
1.4.1 Einführung .....	35
1.4.2 Verbindung von Management, Kapital und Haftung .....	36
1.5 Die Folgen der Rechtsformentscheidung pro GmbH & Co KG .....	37
1.5.1 Kapitalaufbringung anlässlich der Gesellschaftsgründung .....	37
1.5.2 Das Stammkapital .....	37
1.5.3 Die Stammeinlagen .....	39
1.5.3.1 Grundsätzliches .....	39
1.5.3.2 Gründungsprivilegierte Stammeinlagen .....	40
1.5.4 Die Geschäftsführerhaftung für die Aufbringung und Bewertung der Stammeinlagen .....	41
1.5.5 Gründungsformen und ihre Rechtsfolgen .....	42
1.5.5.1 Bargründung .....	42
1.5.5.2 Sachgründung .....	43
1.5.5.3 Verdeckte Sacheinlagen .....	46
1.5.5.4 Die Differenzhaftung der Gründer bei Leistung von Sacheinlagen .....	47
1.5.6 Haftung .....	48

## **Kapitel 2 Errichtung einer GmbH & Co KG und Gestaltung des Gesellschaftsvertrages**

2.1 Die verschiedenen Wege zur GmbH & Co KG – Übersicht .....	52
2.2 Neugründung .....	53
2.2.1 Grundlagen .....	53
2.2.2 Vorgründungsgesellschaft .....	54
2.2.3 Vor-GmbH .....	56
2.2.4 Differenzhaftung .....	60
2.2.5 Handelndenhaftung .....	60
2.2.5.1 Grundlagen .....	60
2.2.6 Die im Außenverhältnis tätige GmbH – das werbende Stadium .....	62
2.2.7 Errichtung der Kommanditgesellschaft .....	63
2.2.8 Entstehen der KG .....	63
2.2.9 Ist die gleichzeitige Errichtung beider Gesellschaften zulässig und zweckmäßig? .....	63
2.3 Firma .....	63

	Seite
2.4 Firmenzeichnung .....	65
2.5 Unternehmensgegenstand .....	65
2.6 Dauer und Wirtschaftsjahr .....	66
2.7 Leitung und Überwachung der GmbH & Co KG .....	67
2.8 Vinkulierung und Verknüpfung der Gesellschaftsanteile .....	71
2.8.1 Grundlagen zur Verfügung eines GmbH-Geschäftsanteiles .....	71
2.8.1.1 Systematik .....	71
2.8.1.2 Teilung eines Geschäftsanteiles .....	73
2.8.1.3 Vinkulierung .....	73
2.8.1.4 Vorkaufs- und Aufgriffsrecht .....	75
2.8.1.5 Anbietersrecht .....	77
2.8.1.6 Mitverkaufsrecht .....	78
2.8.1.7 Call-Option .....	78
2.8.1.8 Put-Option .....	78
2.8.1.9 Mitverkaufspflicht .....	78
2.8.1.10 Mitnahmerecht/Mitgehrecht .....	80
2.8.2 Die konkrete Ausgestaltung in den Gesellschaftsverträgen .....	81
2.9 Ableben eines Gesellschafters .....	82
2.10 Willensbildung der Gesellschafter .....	88
2.11 Kündigung des Gesellschaftsverhältnisses .....	89
2.12 Wettbewerbsverbot .....	89
2.13 Informations- und Einsichtsrechte der Kommanditisten .....	89

### **Kapitel 3 Die Besonderheiten der GmbH & Co KG**

3.1 Eine behutsame Einführung ... ..	91
3.2 Anwendung der Business Judgement Rule .....	92
3.2.1 Begriff und Wesen .....	92
3.2.2 Voraussetzungen für die Haftungsprivilegierung .....	93
3.2.3 Unternehmerische Entscheidung .....	94
3.2.4 Beachtung gesetzlicher und gesellschaftsvertraglicher Bestimmungen .....	96
3.2.5 Kein Vorliegen von Eigeninteressen, Interessenkonflikten und sachfremden Einflüssen .....	98
3.2.6 Wohl des Unternehmens .....	98
3.2.7 Angemessene Information .....	98
3.2.8 Gutgläubigkeit .....	100

	Seite
3.2.9 Eingeschränkte Überprüfbarkeit unternehmerischer Entscheidungen ....	101
3.3 Pflichtangaben auf Geschäftspapieren und Bestellscheinen (§ 14 Abs 1 UGB)	102
3.4 Die Anwendung des Eigenkapitalersatzrechtes auf GmbH & Co KG .....	102
3.4.1 Systematische Einführung .....	102
3.4.2 Vom Eigenkapitalersatzgesetz erfasste Gesellschafter und Dritte .....	108
3.4.2.1 Grundlagen .....	108
3.4.2.2 Stimmrechtsmehrheit .....	110
3.4.2.3 Recht zur Organbestellung .....	111
3.4.2.4 Sonderrecht auf Mitgliedschaft im Leitungsorgan .....	112
3.4.2.5 Kontrollierende Beteiligung aufgrund eines Syndikatsvertrages .....	113
3.4.2.6 Beherrschender Einfluss .....	113
3.4.3 Beteiligungsquote von zumindest 25% .....	114
3.4.4 Beherrschender Einfluss eines Minderheitsgesellschafters oder von Dritten .....	114
3.4.5 Abgestimmtes oder abgesprochenes Kreditgeberverhalten .....	116
3.4.6 Konsortialkredite .....	116
3.4.7 Absprache und abgestimmtes Verhalten .....	117
3.4.8 Treuhandschaft .....	117
3.4.9 Mittelbare Beteiligungen – Verbundene Unternehmen .....	117
3.4.9.1 Mittelbar kontrollierende Beteiligung .....	117
3.4.9.2 Mittelbare unternehmerische Beteiligung von 33% .....	118
3.4.9.3 Kontrolle einer zu wenigstens 25% kapitalmäßig beteiligten Gesellschaft .....	118
3.5 Aufsichtsrat .....	119
3.6 Rechnungslegung .....	120
3.7 Haftung bei Reorganisationsbedarf (§ 22 Abs 2 URG) .....	121
3.7.1 Allgemeines .....	121
3.7.2 Eigenmittelquote .....	121
3.7.3 Fiktive Schuldentilgungsdauer .....	122
3.8 Insolvenzantragspflicht bei Überschuldung .....	124
3.8.1 Grundlagen .....	124
3.8.2 Zweistufige Überschuldungsprüfungsmethode .....	126
3.8.3 Behandlung Eigenkapital ersetzender Gesellschafterdarlehen bei der Überschuldungsprüfung .....	129
3.8.4 Die praktische Anwendung der zweistufigen Überschuldungsprüfungs- methode .....	130

	Seite
3.9 Geltung der Kapitalerhaltungsvorschriften .....	134
3.9.1 Einführung .....	134
3.9.2 Zweck und systematische Stellung der Kapitalerhaltung .....	137
3.9.3 Konzept des Ausschüttungsverbots .....	139
3.9.4 Das Ausschüttungsverbot .....	139
3.9.4.1 Allgemeines .....	139
3.9.4.2 Sonstige Ausnahmen .....	140
3.9.4.3 Rechtsfolgen bei Verstößen .....	141
3.9.5 Kapitalbindung bei der GmbH & Co KG .....	142
3.9.5.1 Grundlagen .....	142
3.9.5.2 Dem Gesellschafter nahestehende Personen .....	143
3.9.6 Ausfallhaftung .....	143
3.9.7 Verdeckte Ausschüttungen .....	146
3.9.7.1 Grundlagen .....	146
3.9.7.2 Beurteilungskriterien für die Zulässigkeit .....	149
3.9.8 Sicherheiten der Gesellschaft für einen Kredit des Gesellschafters .....	151
3.9.9 Kapitalherabsetzung .....	152
3.9.10 Abfindungsansprüche ausscheidender Gesellschafter .....	154
3.9.11 Realteilung .....	155
3.10 Bestellung des gewerberechlichen Geschäftsführers .....	156
3.11 Anwendung des Liquidationsrechtes .....	156

## **Kapitel 4 Besonderheiten des Eigenkapitalausweises bei der GmbH & Co KG**

4.1 Gesellschaftsrechtliche Grundlagen .....	162
4.2 Darstellung der Einlage des Komplementärs .....	164
4.3 Darstellung des Kapitalanteils des Kommanditisten .....	165
4.4 Kapital- und Gewinnrücklagen .....	168
4.5 Entnahmen der Gesellschafter .....	168
4.6 Zurechnung von Gewinnen und Verlusten .....	169
4.7 Darstellung von Gewinnanteilen in Folgejahren .....	173
4.8 Notwendige Angaben im Anhang des Jahresabschlusses .....	174

## **Kapitel 5 Die GmbH & Co KG und ihre Gesellschafter im Ertragsteuerrecht**

5.1	Die GmbH & Co KG als Mitunternehmerschaft .....	175
5.2	Gewinnermittlung und Gewinnverteilung bei der betrieblich tätigen GmbH & Co KG .....	176
5.3	Ausgewählte Aspekte der Gesellschaftervergütungen .....	177
5.4	Die vermögensverwaltende (außerbetrieblich tätige) GmbH & Co KG .....	179
5.5	Das Abzugsverbot des § 20 Abs 1 Z 7 EStG .....	181
5.5.1	Einführung .....	181
5.5.2	Wieso gibt es eine betragsmäßige Begrenzung von Managervergütungen? .....	181

## **Kapitel 6 Die arbeits-, steuer- und sozialversicherungsrechtliche Behandlung von Geschäftsführern der Komplementär-GmbH**

6.1	Grundsätzliches zur arbeitsrechtlichen Qualifikation des GmbH-Geschäftsführers .....	186
6.2	Die steuerliche Qualifikation des Geschäftsführers der Komplementär-GmbH .....	196
6.2.1	Grundsätzliches .....	196
6.2.1.1	Maßgebliche Unterscheidungskriterien .....	196
6.2.1.2	Zufluss der Geschäftsführervergütung .....	200
6.2.1.3	Drittanstellung .....	207
6.2.1.4	Betriebsausgabenpauschalierung .....	208
6.2.1.5	Gewerberechtlicher Geschäftsführer .....	211
6.2.2	Kurzcharakteristik der möglichen Vertragsverhältnisse .....	211
6.2.2.1	Echter Dienstvertrag .....	212
6.2.2.2	Freier Dienstvertrag .....	216
6.2.2.3	Auftragsverhältnis .....	217
6.2.2.4	Werkvertrag .....	217
6.2.3	Fremdgeschäftsführer .....	219
6.2.3.1	Mit Einkünften aus nichtselbständiger Arbeit .....	219
6.2.3.2	Andere Einkünfte .....	221
6.2.4	Gesellschafter-Geschäftsführer mit nicht wesentlicher Beteiligung .....	221
6.2.5	Gesellschafter-Geschäftsführer mit wesentlicher Beteiligung .....	222
6.2.5.1	Begriff „Wesentliche Beteiligung“ .....	222
6.2.5.2	Einkünfte aus sonstiger selbständiger Arbeit .....	223

	Seite
6.2.5.3 Einkünfte aus sonstiger selbständiger Arbeit in Form von vermögensverwaltender Tätigkeit .....	225
6.2.5.4 Einkünfte aus selbständiger Arbeit in Form von freiberuflicher Tätigkeit .....	225
6.2.6 Einkommensteuerpflicht mit Dienstgeberbeitrag und Kommunalsteuerpflicht .....	226
6.2.7 Einkommensteuerpflicht ohne Dienstgeberbeitrag und Kommunalsteuerpflicht .....	226
6.3 Sozialversicherungsrechtliche Behandlung von Geschäftsführern .....	226
6.3.1 Einführung .....	226
6.3.2 Keine oder nicht wesentliche Beteiligung .....	227
6.3.2.1 Fehlende Weisungsbindung .....	227
6.3.2.2 Weisungsbindung .....	229
6.3.2.3 Sozialversicherungsverhältnis bei wesentlicher Beteiligung .....	230
6.4 Zusammenfassung .....	231

## Kapitel 7 Beendigung der GmbH & Co KG

7.1 Allgemeines .....	240
7.2 Gesetzliche Auflösungsgründe der GmbH & Co KG .....	241
7.3 Fortsetzung der Gesellschaft .....	243
7.4 Einzelfragen zur Abwicklung und zu den Liquidatoren .....	243

## Anhang

Stichwortverzeichnis .....	245
Paragrafenverzeichnis .....	250
Downloadverzeichnis .....	254



Zusätzlich stehen Ihnen die im Downloadverzeichnis auf Seite 254 angeführten Muster und Übersichten auf unserer Webseite unter [www.dbv.at/downloads/](http://www.dbv.at/downloads/) im Menüpunkt „Ergänzungen zu dbv-Werken“ als Download zur Verfügung.  
Passwort: 0817