

Inhaltsverzeichnis

Rn. Seite

Vorwort	V
Literaturverzeichnis	XV
A. Grundlagen	1
I. Zivilrechtlicher Rahmen	1
II. Steuerrechtlicher Rahmen	6
1. Besteuerung im Insolvenzverfahren	6
2. Besteuerung von Sanierungsmaßnahmen	9
3. Einheit von Sanierungs- und Insolvenzsteuerrecht	12
III. Die steuerlichen Interessen von GmbH und GmbH-Gesellschafter	15
IV. Gang der Darstellung	18
B. Überblick über die Besteuerung der GmbH und ihrer Gesellschafter	19
I. Besteuerung der GmbH	19
1. Allgemeines	19
2. Umsatzsteuerliche Organschaft	21
3. Ertragsteuerliche Organschaft	25
II. Besteuerung der GmbH-Gesellschafter	31
1. Gesellschafter ist eine natürliche Person	32
a) Anteile werden im Privatvermögen gehalten	33
b) Anteile werden im Betriebsvermögen gehalten	36
c) Übersicht	40
d) Kapitalertragsteuer und Veranlagungswahl	41
2. Gesellschafter ist eine GmbH	42
C. Forderungsverzicht: Ertragsteuerliche Folgen auf Ebene der GmbH	48
I. Einlage und/oder Gewinnerhöhung	49
II. (Nicht-) Abziehbarkeit von Verlusten gemäß § 10d EStG und § 10a GewStG	57
III. Nichtabziehbarkeit von Verlusten gemäß § 8c KStG	62
1. Rechtsentwicklung	63
2. Verfassungswidrigkeit des § 8c KStG?	80

Inhaltsverzeichnis

	Rn.	Seite
a) Vorlagebeschluss des FG Hamburg zu § 8c KStG	80	29
b) Vorlagebeschluss des BFH zu § 10d EStG i. V. m. § 8c KStG	83	30
3. Persönlicher und sachlicher Anwendungsbereich	86	32
4. Schädlicher Beteiligungserwerb	88	32
a) Allgemeines	88	32
b) Gegenstände des schädlichen Beteiligungserwerbs und vergleichbare Sachverhalte	91	33
c) Kapitalerhöhung	94	34
d) Mittelbarer oder unmittelbarer schädlicher Beteiligungserwerb	95	34
e) Zeitpunkt des schädlichen Beteiligungserwerbs	101	35
f) Fünf-Jahres-Zeitraum	102	36
5. Erwerber	107	37
6. Rechtsfolgen	111	39
a) Zeitpunkt und Umfang der Nichtabziehbarkeit von nicht genutzten Verlusten	111	39
b) Unterjähriger schädlicher Beteiligungserwerb	112	39
c) Körperschaftliche Organschaft (§ 14 KStG)	114	40
d) Unternehmenssanierungen	116	40
e) Vermeidungsstrategien	117	40
IV. Sanierungserlass	121	41
1. Rechtsentwicklung	122	41
2. Rechtmäßigkeit	125	42
a) Verstoß gegen die Gesetzmäßigkeit der Verwaltung?	125	42
b) Verstoß gegen EU-Beihilfe-Verbot?	126	43
3. Voraussetzungen des Sanierungserlasses	128	44
a) Unternehmer- und unternehmensbezogene Sanierung	128	44
b) Sanierungsgewinn aufgrund Schuldenerlass	131	45
c) Sanierungsbedürftigkeit	136	47
d) Sanierungsfähigkeit	142	50
e) Sanierungseignung	143	50
f) Sanierungsabsicht	144	50
g) Sanierungsplan	145	51
h) Beurteilungszeitpunkt	147	52
i) Sanierungskosten	148	52
j) Schuldenerlass durch Gesellschafter	149	52
k) Zurechnung des Sanierungsgewinns	150	53
4. Rechtsfolgen des Sanierungserlasses	151	53
5. Gewerbesteuer	162	56
6. Nicht vom Sanierungserlass erfasste Steuern	167	58

	Rn.	Seite
D. Forderungsverzicht: Ertragsteuerliche Folgen auf Ebene des Gesellschafters	170	61
I. Allgemeines	171	61
II. Gesellschafter ist eine GmbH	172	61
1. Gewinnminderung	172	61
a) Rechtslage bis zum 31. Dezember 2007 (§ 8b Abs. 3 Satz 3 KStG)	173	61
b) Rechtslage ab dem 1. Januar 2008 (§ 8b Abs. 3 Satz 4 ff. KStG)	175	62
2. Darlehenszinsen	180	64
III. Gesellschafter ist eine natürliche Person – Anteile an der GmbH und Forderung gegen die GmbH im Privatvermögen	184	66
1. Zufluss	184	66
2. Zuordnung von Aufwendungen	188	67
3. § 20 EStG oder § 17 EStG?	190	67
4. Exkurs: Nachträgliche Anschaffungskosten bei § 17 EStG	198	70
a) Geltungsgrund für nachträgliche Anschaffungskosten bei § 17 EStG	199	70
b) Gesetzesänderungen	207	73
aa) Reaktion der Finanzverwaltung	208	75
bb) Überblick über die Meinungen in der Literatur	209	76
5. Darlehenszinsen	210	79
IV. Gesellschafter ist eine natürliche Person – Anteile an der GmbH und Darlehen im Betriebsvermögen	213	80
1. Gewinnminderung	213	80
2. Darlehenszinsen	220	82
E. Forderungsverzicht: Schenkungsteuerliche Folgen	222	83
I. Einleitung	222	83
II. Leistung	227	85
III. Vermögensverschiebung – Vermögensumschichtung	228	85
IV. Bereicherungsabsicht	233	87
V. Widersprüchliches Verhalten	239	89
VI. Insolvenzplan	240	89
VII. § 7 Abs. 1 Nr. 1 ErbStG	241	90
VIII. Fazit	242	90

	Rn.	Seite
F. Forderungsverzicht: Besonderheiten im Insolvenzplanverfahren	243	91
I. Zustimmung des Finanzamts	243	91
II. Wesen der Forderungen nach Verzicht	247	92
III. Masseverbindlichkeiten	249	92
G. Rangrücktritt	253	95
I. Einleitung	253	95
II. Rechtslage vor MoMiG	255	95
III. Rechtslage nach MoMiG	259	97
IV. Das dogmatische Konzept des IX. Senats des BFH für Rangrücktritte vor und nach MoMiG	261	99
1. Zivilrechtliche Aspekte	262	99
2. Steuerliche Aspekte	267	101
a) Kein Forderungsverzicht	269	101
b) Wirtschaftliche Belastung	270	102
aa) Allgemeine Grundsätze	270	102
bb) § 5 Abs. 2a EStG	277	104
c) Fazit	285	106
3. § 6 Abs. 1 Nr. 3 EStG	287	107
4. Formulierungsvorschlag	288	107
H. Rangrücktritt und Amtslöschung	289	109
I. Schuldübernahme	293	111
J. Einlage und Tilgung der Gesellschafterforderung	299	113
K. Debt Mezzanine Swap	303	115
L. Umwandlung	304	117
I. Einleitung	304	117
II. Umwandlung vor Insolvenzeröffnung	306	118
1. Verschmelzung	306	118
a) Verschmelzung überschuldete Gesellschaft auf gesunde Gesellschaft	306	118
aa) Zulässigkeit	306	118
bb) Sacheinlage	312	119
cc) Schutz der Minderheitsgesellschafter und der Gläubiger des übernehmenden Rechtsträgers	316	121

	Rn.	Seite
b) Verschmelzung gesunde Gesellschaft auf überschuldete Gesellschaft	318	121
aa) Zulässigkeit	318	121
bb) Sacheinlage	319	121
cc) Schutz der Minderheitsgesellschafter und der Gläubiger des (gesunden) übertragenden Rechtsträgers	320	122
2. Formwechsel	322	122
a) Personengesellschaft in Kapitalgesellschaft	322	122
b) Kapitalgesellschaft in Personengesellschaft	323	122
c) Kapitalgesellschaft in Kapitalgesellschaft	324	122
3. Spaltung	325	123
4. Insolvenzanfechtung	326	123
5. Strafrechtliche Aspekte	327	123
III. Umwandlung nach Insolvenzeröffnung – Schwerpunkt		
Ausgliederung	328	124
1. Rechtslage nach ESUG	328	124
2. Ausgliederung statt Asset Deal	339	129
a) Allgemeines	339	129
b) Voraussetzungen und Rechtsfolgen der Ausgliederung	342	130
aa) Gesamtrechtsnachfolge	342	130
bb) Keine Anwendung des § 133 UmwG	349	132
(1) Vorrang des Insolvenzrechts	350	132
(2) Gesamtwirkung des Erlasses	354	134
(3) Erlass nach allgemeinen Regeln	357	135
c) Reichweite des Insolvenzplans	359	135
aa) Ausgliederungsbeschluss	359	135
bb) Handelsregisteranmeldung	360	136
d) Steuerrechtliche Aspekte	361	136
aa) Keine Gesamtrechtsnachfolge im steuerlichen Sinne	361	136
bb) Ertragsteuern	362	137
(1) Aufdeckung stiller Reserven	362	137
(2) Weder Untergang noch Übergang von Verlustvorträgen	365	139
cc) Sanierungserlass	369	140
dd) Umsatzsteuer	370	140
ee) Grunderwerbsteuer	372	140
ff) Steuerhaftung	373	141
M. Aufrechnung	374	143
I. Wesen der Aufrechnung	374	143
II. Rechtsgrundlagen	379	144

Inhaltsverzeichnis

	Rn.	Seite
1. Gegenseitigkeit von Haupt- und Gegenforderung	382	145
2. Gleichartigkeit von Haupt- und Gegenforderung	384	145
3. Erfüllbarkeit der Hauptforderung	385	145
4. Fälligkeit der Gegenforderung	386	145
III. Insolvenzzrechtliche Aufrechnungsverbote	387	146
1. §§ 94, 95 InsO	387	146
2. § 96 Abs. 1 Nr. 1 InsO	390	147
3. § 96 Abs. 1 Nr. 2 InsO	392	147
4. § 96 Abs. 1 Nr. 3 InsO	393	148
5. § 96 Abs. 1 Nr. 4 InsO	395	148
6. Wegfall der Aufrechnungsverbote	396	148
N. Steuerhaftung gemäß § 69 AO	399	151
I. Einleitung	399	151
II. Überblick	400	151
III. Kreis der Vertreter	403	152
1. Vertreter einer GmbH	404	153
2. Insolvenzverwalter	406	153
3. (Vorläufiger) Sachwalter	409	155
IV. Ansprüche aus dem Steuerschuldverhältnis	416	157
V. Abgrenzung zu §§ 60, 61 InsO	419	158
VI. Pflichtenprogramm und Pflichtverletzung	421	158
1. Steuererklärungspflicht	422	159
2. Steuerentrichtungspflicht	423	159
a) Allgemeines – Mittelvorsorgepflicht	423	159
b) Insolvenzeröffnungsverfahren, insbesondere Eigenverwaltung	425	161
aa) Verwaltungs- und Verfügungsbefugnis des eigenverwaltenden Schuldners	426	161
bb) Pflichtenkollision: Steuerzahlungspflicht versus Massesicherungspflicht	427	162
cc) Auflösung der Pflichtenkollision: Vorrang der Massesicherungspflicht	431	163
(1) Rechtsprechung zu § 64 GmbH a. F. (heute § 15a InsO)	432	163
(2) Schaffung § 270 Abs. 3 InsO und Nichtanwendbarkeit § 55 Abs. 4 InsO	437	165
(3) Vergleich mit der Bestellung eines vorläufigen Insolvenzverwalters mit Zustimmungsvorbehalt	438	166
(4) Insolvenzanfechtung	441	167
dd) Fazit	445	168

Inhaltsverzeichnis

	Rn.	Seite
3. Pflicht zur anteiligen Tilgung	449	169
4. Beratungspflicht	454	171
5. Mitwirkungs- und Auskunftspflicht	455	172
6. Pflichten (-modifikation) bei Gesamtverantwortung	457	173
7. Ende der Pflichten	459	174
VII. Verschulden	461	174
VIII. Kausalität und Zurechnungszusammenhang zwischen Pflichtverletzung und Schaden	466	177
IX. Inanspruchnahme durch Haftungsbescheid	470	179
X. Verjährung und Erlass	474	181
XI. Beweisergebnisse anderer Gerichtsverfahren	477	182
XII. Auskunft und Akteneinsicht	478	182
O. Steuerhaftung gemäß § 73 AO	480	185
P. Steuerhaftung gemäß § 74 AO	482	187
Stichwortverzeichnis		189