

# **GmbH & Co. KG und Betriebsaufspaltung in der Besteuerungspraxis**

Stand: Mai 2011

Referent: **RiFG Dr. Christian Levedag**

ASW Akademie für Steuerrecht und Wirtschaft  
des Steuerberaterverbandes Westfalen-Lippe e.V.  
Gasselstiege 33, 48159 Münster  
Tel.: 02 51 / 5 35 86 - 20  
Fax: 02 51 / 5 35 86 - 70  
Internet: [www.asw-stbv.de](http://www.asw-stbv.de)  
eMail: [info@asw-stbv.de](mailto:info@asw-stbv.de)

# Inhaltsverzeichnis

|   |            |
|---|------------|
| <b>INHALTSVERZEICHNIS</b> .....   | <b>2</b>   |
| <b>A. BESTEUERUNGSFRAGEN RUND UM DIE GMBH &amp; CO. KG</b> .....  | <b>5</b>   |
| <b>I. EINLEITUNG</b> .....  | <b>5</b>   |
| 1. Gründe für die Nutzung der GmbH & Co. KG .....   | 5          |
| 2. Steuerlich zu unterscheidende Ausprägungen der GmbH & Co. KG .....   | 5          |
| <b>II. AKTUELLES AUS GESETZGEBUNG/RECHTSPRECHUNG/VERWALTUNG</b> .....   | <b>7</b>   |
| 1. Die grenzüberschreitende Behandlung gewerblicher Personengesellschaften .....                                    | 7          |
| 2. Änderung des § 7 Abs. 1 Satz 5 EStG durch das JStG 2010.....   | 15         |
| 3. Rechtsprechung zur Abfärbung und zur Zebragesellschaft .....   | 32         |
| 4. Neuere Rechtsprechung zum Vorsteuerabzug.....  | 41         |
| 5. Neuere Rechtsprechung zur steuerrechtlichen Behandlung von Anlegern bei<br>Publikums-GmbH & Co. KGs .....        | 44         |
| <b>III. ERTRAGSTEUERRECHTLICHE EINZELFRAGEN BEI DER GMBH &amp; CO. KG</b> .....                                     | <b>49</b>  |
| 1. Betriebsausgabenabzug bei Darlehen an eine Angehörigen-GmbH & Co. KG .....                                       | 49         |
| 2. Die GmbH & Co. KG im Konzern.....  | 61         |
| 3. Neuere Rechtsprechung zur Behandlung der Geschäftsführervergütung des GF der<br>Komplementär-GmbH.....           | 76         |
| 4. Übertragung eines Einzel-WG zwischen Schwester-GmbH & Co. KGs.....   | 86         |
| <b>IV. WEGE IN DIE GMBH &amp; CO. KG UND WEGE AUS DER GMBH &amp; CO. KG HERAUS</b> .....                            | <b>93</b>  |
| 1. Einbringung eines Einzelunternehmens in eine GmbH & Co. KG nach dem<br>UmwStG 2006 .....                         | 93         |
| 2. Formwechsel von GmbH in die GmbH & Co. KG.....   | 100        |
| 2. Wege aus der GmbH & Co. KG heraus .....  | 110        |
| <b>V. NACHFOLGE IN DIE GMBH &amp; CO. KG</b> .....  | <b>127</b> |
| 1. Aktuelle Problemkreise bei vorweggenommener Erbfolge in einen<br>Mitunternehmeranteil bei der GmbH & Co. KG..... | 127        |
| 2. Aktuelle Problemkreise bei der Erbfolge in eine GmbH & Co. KG .....  | 138        |
| 3. Bewertung und Verschonungsregelungen bei der GmbH & Co. KG.....  | 146        |

|   |            |
|---|------------|
| 4. Verbliebene Einsatzfelder der gewerblich geprägten GmbH & Co. KG in der Nachfolgeplanung .....   | 161        |
| <b>B. BETRIEBSAUFSPALTUNG .....</b>   | <b>165</b> |
| <b>I. AKTUELLES AUS GESETZGEBUNG, RECHTSPRECHUNG UND VERWALTUNG .....</b>   | <b>165</b> |
| 1. Betriebsaufspaltung über die Grenze und § 16 Abs. 3a i.d.F. JStG 2010.....   | 165        |
| 2. Einheitsbetrachtung bei der kapitalistischen Betriebsaufspaltung .....   | 167        |
| <b>II. NEUE ENTWICKLUNGEN ZU § 3C EStG UND AUSWIRKUNGEN AUF DIE BETRIEBSAUFSPALTUNG.....</b>  | <b>170</b> |
| 1. Teilabzugsverfahren bei einnahmeloosen Anteilen an der Betriebs-GmbH .....   | 171        |
| 2. Das BMF-Schreiben vom 8.11. 2010 zur Anwendung des Teileinkünfteverfahrens in der steuerlichen Gewinnermittlung in der Betriebsaufspaltung ..... | 174        |
| <b>III. VERTRAGSGESTALTUNG IN DER KLASSISCHEN BETRIEBSAUFSPALTUNG.....</b>  | <b>189</b> |
| 1. Belastung der Einkommensströme .....   | 190        |
| 2. Absenkung des Pachtzinses .....  | 194        |
| 3. Erhöhung des Pachtanteils für die Geschäftswertüberlassung bei Überlassung von (Teil-)Betrieben in der Betriebsaufspaltung .....                 | 196        |
| <b>IV. WEGE IN DIE UND AUS DER BETRIEBSAUFSPALTUNG UNTER DEM UMWSTG 2006 .....</b>  | <b>197</b> |
| 1. Wege in die klassische Betriebsaufspaltung.....  | 197        |
| 2. Keine Regelungen in den Vorarbeiten des Umwandlungssteuererlasses.....   | 201        |
| <b>V. UMSATZSTEUER IN DER BETRIEBSAUFSPALTUNG .....</b>   | <b>202</b> |
| 1. Geänderte Rechtsprechung zu den organschaftlichen Eingliederungs-voraussetzungen und Betriebsaufspaltung.....                                    | 202        |
| 2. Geschäftsveräußerung im Ganzen bei bestehender Organschaft .....   | 213        |
| 3. Ausstieg aus der Betriebsaufspaltung als Geschäftsveräußerung im Ganzen .....  | 215        |
| 4. Einstieg in die Betriebsaufspaltung durch Zurückbehalt von Grundstücken.....   | 215        |
| <b>VI. DIE BETRIEBSAUFSPALTUNG IN DER VWG ERBfolge UND NACHfolge .....</b>  | <b>218</b> |
| 1. Vorweggenommene Erbfolge in ein Besitzunternehmen in der klassischen Betriebsaufspaltung .....   | 218        |
| 2. Entstehen einer mitunternehmerischen Betriebsaufspaltung im Rahmen der Nachfolgeplanung .....  | 221        |
| 3. Bewertung des Betriebsvermögens im Besitzunternehmen bei der Nachfolge .....   | 226        |
| 4. Verwaltungsvermögenstest in der Betriebsaufspaltung .....  | 226        |

|  |            |
|--|------------|
| <b>C. DIE GMBH &amp; STILL</b> .....   | <b>230</b> |
| <b>I. AKTUELLES AUS GESETZGEBUNG/RECHTSPRECHUNG UND VERWALTUNG</b> .....                     | <b>230</b> |
| 1. Die GmbH & (typisch) Still.....   | 230        |
| 2. Neuere Rechtsprechung zur GmbH & atypisch Still.....                                      | 232        |
| <b>II. DIE GMBH &amp; ATYPISCH STILL IN DER NACHFOLGE</b> .....                              | <b>235</b> |
| 1. Übergabe einer bestehenden atypisch stillen Beteiligung gegen Versorgungsleistungen ..... | 236        |
| 2. Erbschaftsteuerrechtliche Behandlung der atypisch stillen Beteiligung .....               | 236        |