

Abschreibungsgesellschaften

Anlegerprobleme bei Sanierung - Konkurs - Vergleich

Dr. jur. Wilhelm Uhlenbruck
Richter am Amtsgericht Köln

TECHNISCHE HOCHSCHULE DARMSTADT	
Fachbereich 1	
Gesamtbibliothek	
Betriebswirtschaftslehre	
Inventar-Nr. :	32.232
Abstell-Nr. :	A01/806
Sachgebiete:	1.1.2
	9.4.2/9.4.6

Werner-Verlag · Düsseldorf

Inhaltsübersicht

Vorwort	XII
Abkürzungsverzeichnis	XIV
Einführung	1
I Die Funktion des Insolvenzrechts in der Marktwirtschaft	1
II Die notwendige Neuorientierung der Konkurs- und Vergleichsgerichte	2
III Verlagerung von Verfahrensschwerpunkten	2
IV Die Grenzen des Anlegerschutzes	4
V Besondere Abwicklungsschwierigkeiten	4
VI Die gesamtwirtschaftliche Bedeutung der Insolvenzsünden	6
§ 1: Der Begriff der Abschreibungsgesellschaft	7
1. Die Abschreibungsgesellschaft als Publikums-KG	7
2. Die Abschreibungsgesellschaft als GmbH & Co. KG	8
3. Grundformen der Investition	9
4. Wesen und Zweck steuerbegünstigter Kapitalanlagen	10
5. Hohe Verlustzuweisungen und Einkommensteuer	12
§ 2: Insolvenzrechtliche Besonderheiten der Abschreibungs-KG	15
1. Das Problem des Anlegerschutzes	15
2. Das gestörte Verhältnis von Eigen- und Fremdkapital	16
3. Gefährliche Nachschußklauseln	16
4. Probleme der Auslandsinvestitionen	17
5. Undurchsichtige Unternehmensverflechtungen und Treuhandschaften	18
6. Illiquidität und Massekostenvorschuß	20
7. Die besondere Verantwortung des Staates	21
8. Das Unternehmerrisiko des Kommanditisten	22
§ 3: Das besondere Insolvenzrisiko bei Abschreibungsgesellschaften	24
1. Anlageberatung und Anlegerschutz im Vorfeld der Insolvenz ..	24
2. Umfang der Abschreibungsinvestitionen, Insolvenzstatistik und Schadensrisiko für Gläubiger und Investoren	25
a) Der Boom steuerbegünstigter Investitionen und seine Ursachen	25
b) Das allgemeine Insolvenz- und Schadensrisiko der Kapitalanleger in der Abschreibungsbranche	27
c) Das spezifische Insolvenzrisiko einer Kommanditbeteiligung an Verlustzuweisungsgesellschaften	29
aa) Das Branchenrisiko	29

	bb) Das Risiko der „latenten Insolvenz“	31
	cc) Eingeschränktes Schadensrisiko bei Großprojekten?	33
3.	„Pleiteboom“ bei Abschreibungsgesellschaften?	34
	a) Bedarfsluftverkehr	34
	b) Schiffahrtsbeteiligungen	35
	c) Kliniken und Diagnosezentren	36
	d) Entwicklungshilfeprojekte und Auslandsinvestitionen	37
§ 4:	Die Ursachen der Insolvenzanfälligkeit von Abschreibungsgesellschaften	40
	1. Primärursachen für Abschreibungsinsolvenzen	41
	a) Exogener Ursachenbereich	41
	aa) Änderung der Investitionsgesetze	41
	bb) Der Konkurrenzdruck	42
	b) Endogener Ursachenbereich	43
	aa) Mängel im Management	43
	bb) Gesteuerte Fehlinvestitionen als Insolvenzursache	46
	cc) Fehlende Standortqualität und Rendite	47
	dd) Falsche Finanzierung	48
	ee) Überhöhte Kosten	50
	2. Sekundäre und tertiäre Insolvenzursachen	51
§ 5:	Methoden frühzeitiger Erkennung von Unternehmenskrisen	53
	1. „Bilanzielle Indikatoren“	53
	2. Äußere Anzeichen für die Insolvenz einer Abschreibungsgesellschaft	55
	3. Besondere Merkmale einer Insolvenzanfälligkeit	56
	a) Insolvenz und Branche	56
	b) Insolvenz und Rechtsform	56
	c) Insolvenz und Unternehmensgröße	57
	d) Insolvenz und Unternehmensalter	58
§ 6:	Der Konkursgrund als rechtliches und bilanzielles Problem bei der Abschreibungs-KG	60
	1. Die Zahlungsfähigkeit der Abschreibungs-KG	60
	2. Die Überschuldung der Abschreibungs-KG	60
	3. Die Überschuldung der Komplementär-GmbH	61
	a) Bilanzierung und Sonderabschreibung	61
	b) Bilanzierung der Komplementärhaftung nach §§ 161 Abs. 2, 128 HGB	63
§ 7:	Insolvenzursachenanalyse und Sanierung	65
	1. Nachzahlen oder ganz abschreiben?	67
	2. Insolvenzursachen und Projektverwirklichung	68
	a) Fehler im Management	69
	b) Haftung des Managements	69
	c) Haftung sonstiger Dritter	71
	d) Tatsächliche und rechtliche Durchführbarkeit des Steuer- und Finanzierungskonzepts	72

A. Die tatsächliche Durchführbarkeit	72
B. Die rechtliche Durchführbarkeit	74
e) Neuberechnung der Rentabilität	75
f) Checkliste einer Neuprüfung	77
3. Einzelne Sanierungsmaßnahmen	79
a) Faktische Nachschußpflicht und Gesellschafterdarlehen	79
b) Die Umwandlung von Gesellschafterdarlehen in haftendes Eigenkapital	82
c) Sanierung durch Kapitalerhöhung	83
d) Sanierung durch eine Auffanggesellschaft	84
aa) Der Begriff der Auffanggesellschaft	85
bb) Die Auffanggesellschaft zur Abwendung des Konkurses ..	86
cc) Auffanggesellschaft und außergerichtlicher Treuhandliqui- dationsvergleich zwecks Abwendung des Konkurses	87
dd) Die Rechtsstellung der Auffanggesellschaft im Konkurs der Abschreibungsgesellschaft	88
ee) Gründung der Auffanggesellschaft nach Konkurseröff- nung	88
ff) Die Auffanggesellschaft im gerichtlichen Vergleich	90
e) Sanierung durch fusionsähnliche Unternehmensverbindung ..	91
f) Der gerichtliche Vergleich als letzter Ausweg	93
4. Steuerfragen bei außergerichtlicher Sanierung	93
§ 8: Rechtzeitiges Abstoßen von Kommanditanteilen als Problem man- gelnder Fungibilität	95
1. Die mangelnde Fungibilität von Abschreibungsbeteiligungen	95
2. Fungibilität und Treuhandbeteiligung	96
3. Die Rechtsfolgen einer zulässigen Übertragung von Kommandit- anteilen	96
4. Steuerliche Folgen der Übertragung	98
a) Veräußerung an Dritte	98
b) Die Beteiligung Minderjähriger an Abschreibungsgesellschaften	99
c) Ausscheiden gegen Abfindung	100
5. Die Haftung des ausgeschiedenen Kommanditisten im nachfolgen- den Konkurs der KG	101
§ 9: Die Abschreibungs-KG im Prozeß und in der Einzelzwangsvollstrek- kung	103
§ 10: Exkurs: Die Zwangsvollstreckung in den Kommanditanteil und Kommanditistenkonkurs	105
1. Die Zwangsvollstreckung in den Kommanditanteil	105
2. Der Konkurs des Kommanditisten	106
§ 11: Massekostenvorschuß als Kommanditistenproblem	107
1. Wie Konkursmasse geschaffen werden kann	107
2. Gerichtliche Ermittlungspflichten	110
3. Massekostenvorschuß und Steuervorteil	111
a) Konkurs und Steuer	111

b) Das Problem der Teilwertabschreibung	112
c) Die Buchführungspflicht des Konkursverwalters	114
§ 12: Die Rechtsstellung der Anleger-Kommanditisten und der Gesellschaftsorgane im Konkursöffnungsverfahren	117
1. Gleichzeitiger Konkursantrag für Komplementär-GmbH und KG?	117
2. Konkursantragspflicht der Kommanditisten	117
3. Konkursantrag mehrerer Geschäftsführer	118
a) Antragstellung durch einen Teil der Berechtigten	118
b) Pflichten der Geschäftsführung bei streitigem Konkursgrund	118
4. Der Trick: „Abberufung von Geschäftsführern“	120
§ 13: Die Rechtsstellung der Anleger-Kommanditisten im eröffneten Konkurs der Abschreibungs-KG	122
1. Die schwache Rechtsposition der Investoren bei der Verfahrensabwicklung	122
2. Kommanditistenhaftung bei Beteiligungen an Vorgesellschaften, fehlerhaften oder „fehlgeschlagenen“ Abschreibungsgesellschaften	123
3. Die steuerliche Behandlung einer „fehlgeschlagenen Mitunternehmerschaft“	128
4. Die Rechtsstellung des getäuschten Kommanditisten im Konkurs der betrügerischen Abschreibungsgesellschaft	129
a) Die fehlerhafte Beteiligung infolge Täuschung oder Wuchers	129
b) Schadensersatzansprüche des betrogenen Kommanditisten ..	133
c) Schadenshöhe	134
§ 14: Konkursrechtliche Probleme treuhänderischer Beteiligung	135
1. Die Bedeutung der Treuhand für steuerbegünstigte Kapitalanlagen	135
2. Die Rechtsstellung des Investors im Konkurs des Treuhänders wegen dessen Privatschulden	137
3. Die Rechtsstellung des Investors im Konkurs des Treuhänders wegen Gesellschaftsschulden und im Konkurs der Abschreibungsgesellschaft	138
4. Exkurs: Treuwidrige Verfügungen des Treuhänders	138
§ 15: Die konkursrechtliche Behandlung der „gesplitteten“ Einlage	140
1. Der Begriff der „gesplitteten“ Einlage	140
2. Stille Beteiligung und Konkurs	140
3. Die konkursrechtliche Behandlung des Kommanditanteils	141
4. Die konkursrechtliche Behandlung der stillen Beteiligung	141
5. Das passive Einlagenkonto des Stillen	143
6. Die Sonderanfechtung nach § 342 HGB	143
7. Kommanditistendarlehen im Konkurs	144
8. Die Haftung der „gesplitteten“ Beteiligung bei Unterkapitalisierung	145
a) Der Begriff der Unterkapitalisierung	145
b) Die unterkapitalisierte GmbH & Co. KG	146

9. Die Forderungsanmeldung im Konkurs der Abschreibungs-KG ..	148
10. Die steuerliche Behandlung der atypischen stillen Beteiligung im Konkurs	149
§ 16: Die Kommanditistenhaftung im Konkurs der Abschreibungsgesellschaft	151
1. Die Konkurswirkung	151
2. Rechtsstellung der Organe	151
a) Die Komplementär-GmbH	151
b) Die Abschreibungs-KG	152
3. Die Haftung der Anlegerkommanditisten	152
4. Die Kommanditistenhaftung bei Strukturmißbrauch	156
5. Die rechtliche Behandlung der Investoren-Kapitalkonten im Konkurs der Abschreibungs-KG	159
a) Das Gesellschafter-Kapitalkonto	159
b) Die Kommanditistenhaftung bei Minderung des Kapitalanteils durch Sonderabschreibungen	162
c) Die steuerliche Behandlung des negativen Kapitalkontos im Konkurs der Abschreibungs-KG	164
aa) Begriff und Bedeutung des negativen Kapitalkontos	164
bb) Konkurs und steuerliche Behandlung des negativen Kapitalkontos	165
cc) Negatives Kapitalkonto des stillen Gesellschafters	175
§ 17: Freistellungsklauseln und Kommanditistenhaftung	176
§ 18: Die Unterbeteiligung als Konkursproblem der Abschreibungsgesellschaft	178
1. Der Begriff der Unterbeteiligungsgesellschaft	178
2. Die steuerliche Behandlung der Unterbeteiligung	179
a) Atypische stille Unterbeteiligung	179
b) Typische stille Unterbeteiligung	180
3. Die Rechtsstellung des Unterbeteiligten im Konkurs der Abschreibungsgesellschaft	180
§ 19: Sonstige steuerliche Auswirkungen des Konkurses einer Abschreibungsgesellschaft	181
1. Nachversteuerung wegen Nichterreichens des steuerbegünstigten Zwecks	181
2. Wegfall der Abschreibungsvergünstigungen wegen Nichteinhaltung der Sperrfrist	182
3. Einkommenbesteuerung der Kommanditisten im Konkurs der Abschreibungsgesellschaft	183
4. Die Bedeutung des Konkurses für Verlustausgleich und Verlustabzug	190
§ 20: Die Abschreibungsgesellschaft in Liquidation	192
1. Handelsrechtliche Folgen einer Liquidation	192
2. Steuerliche Folgen einer Liquidation	193

§ 21: „Asset-stripping“ und Massekostenvorschüsse der Gläubiger	195
§ 22: Abschreibungsgesellschaft und außergerichtlicher Vergleich	198
1. Die außergerichtliche Schuldenbereinigung	198
2. Der Begriff des außergerichtlichen Vergleichs	199
3. Der außergerichtliche Sanierungsvergleich	200
4. Die Haftung des ausgeschiedenen Gesellschafters	200
5. Der „Stufenvergleich“	201
§ 23: Abschreibungsgesellschaft und gerichtlicher Vergleich	203
1. Notwendige Neuorientierung des Vergleichsrechts	203
2. Die Vergleichsfähigkeit der Abschreibungs-KG	204
3. Die schwache Rechtsposition der Kommanditisten	205
4. Anleger-Kommanditist in den Gläubigerbeirat	206
5. Interessengemeinschaft und Anlegerschutz	207
6. Der Vorrang des gerichtlichen Vergleichs aus Gründen wirtschaftlicher Vernunft	208
7. Formen des gerichtlichen Vergleichs	209
§ 24: Die Rechtsstellung des Anleger-Kommanditisten im eröffneten Vergleichsverfahren	211
1. Die Geschäftsführer der Komplementär-GmbH als Träger der Vergleichsschuldnerrolle	211
2. Die Haftung der Anleger-Kommanditisten im Vergleich der Abschreibungs-KG	211
a) Die unmittelbare Haftung der Kommanditisten gegenüber Gesellschaftsgläubigern	211
b) Die Gefahr einer Haftung nach § 172 Abs. 4 HGB	212
3. Die Anleger-Kommanditisten als Gläubiger der Abschreibungsgesellschaft	213
a) Die Behandlung der Kapitalanteile im Vergleich	213
b) Die Behandlung der Gesellschafterdarlehen im Vergleich	214
4. Die Beschränkung der Kommanditistenhaftung durch den Vergleich der Abschreibungs-KG	214
§ 25: Vergleichsverfahren über das Vermögen eines Anleger-Kommanditisten	217
§ 26: Die stille Beteiligung im Vergleich der Abschreibungsgesellschaft ..	218
§ 27: Vergleich und Steuern	221
1. Steuerverfahrensrechtliche Auswirkungen des Vergleichs	221
2. Steuerliche Pflichten des Vergleichsverwalters	222
3. Die ertragsteuerliche Behandlung des Sanierungsgewinns	224
4. Besonderheiten beim Liquidationsvergleich	226
5. Sanierungsgewinn und Schuldverlass durch einen Gesellschafter-Gläubiger	227
6. Mehrere Unternehmen und abweichendes Wirtschaftsjahr	227
7. Die Auswirkungen des Schuldverlasses auf die vermögensabhängigen Steuern	228

a) Vermögensteuer	228
b) Gewerbekapitalsteuer	228
c) Schenkungsteuer	228
8. Sanierungsgewinn und Umsatzsteuer	229
9. Sonstige einkommensteuerliche Auswirkungen des Vergleichs für die Kapitalanleger	229
Schlußbetrachtung	231
Anlage 1	237
Anlage 2	239
Anlage 3	240
Anlage 4	241
Anlage 5	242
Anlage 6	243
Anlage 7	244
Literaturverzeichnis	246
Stichwortverzeichnis	250