

# **Die Partnerschaftsgesellschaft**

Recht, Steuer, Betriebswirtschaft

Von

**Prof. Dr. Michael Wehrheim**

Steuerberater

4., neu bearbeitete Auflage

---

ERICH SCHMIDT VERLAG

**Bibliografische Information der Deutschen Bibliothek**

Die Deutsche Bibliothek verzeichnet diese Publikation in der Deutschen Nationalbibliografie; detaillierte bibliografische Daten sind im Internet über [dnb.ddb.de](http://dnb.ddb.de) abrufbar.

**Weitere Informationen zu diesem Titel finden Sie im Internet unter**

[ESV.info/978 3 503 10033 4](http://ESV.info/978_3_503_10033_4)

1. Auflage 1997

2., überarbeitete Auflage 1998

3., neu bearbeitete Auflage 2005

4., neu bearbeitete Auflage 2007

ISBN-13: 978 3 503 10033 4

ISSN 1439-7064

Alle Rechte vorbehalten

Erich Schmidt Verlag GmbH & Co., Berlin 2007

[www.ESV.info](http://www.ESV.info)

Dieses Papier erfüllt die Frankfurter Forderungen der Deutschen Bibliothek und der Gesellschaft für das Buch bezüglich der Alterungsbeständigkeit und entspricht sowohl den strengen Bestimmungen der US Norm Ansi/Niso Z 39.48-1992 als auch der ISO-Norm 9706

Satz: Andreas Quednau, Haan

Druck und Bindung: Danuvia, Neuburg/Donau

# Inhaltsverzeichnis

<b>Geleitwort</b> .....	V
<b>Vorwort zur 4. Auflage</b> .....	VII
<b>Abkürzungsverzeichnis</b> .....	XV

<b>Einleitung</b> .....	1
-------------------------	---

## Teil I

<b>Grundlagen: Wesen des Freien Berufs, Zugang zur Partnerschaftsgesellschaft und Entstehung des Partnerschaftsgesellschaftsgesetzes</b> .....	3
--	---

<b>1. Wesen des Freien Berufs in Deutschland und Zugang zur Partnerschaft</b> .....	3
---	---

1.1 Begriff des Freien Berufs .....	3
1.2 Partnerschaftsgesellschaftsfähige Katalogberufe (§ 1 Abs. 2 PartGG) .....	5
1.2.1 Die Heilberufe .....	5
1.2.2 Rechts-, wirtschafts- und steuerberatende Berufe .....	6
1.2.3 Technische und naturwissenschaftlich orientierte Berufe .....	7
1.2.4 Wissenschaftliche Bildungsberufe, Lehrer und Erzieher .....	8
1.2.5 Künstlerisch und publizistisch Schaffende und Nachschaffende .....	8
1.2.6 Die ‚ähnlichen‘ Berufe .....	9
1.3 Berufsrechtliche Einschränkungen des Zugangs zur Partnerschaft .....	10

<b>2. Entstehungsgeschichte des Gesetzes zur Schaffung von Partnerschaftsgesellschaften</b> .....	10
---	----

2.1 Anforderungsprofil einer Rechtsform für Angehörige der Freien Berufe ....	10
2.2 Forderungen in der Literatur und Praxis zur Schaffung einer neuen Gesellschaftsform für Freiberufler .....	11
2.3 Der erste Gesetzentwurf (1971) .....	12
2.4 Der zweite Gesetzentwurf (1975) .....	13
2.5 Das Gesetzgebungsverfahren bis 1976 .....	14
2.6 Das Gesetzgebungsverfahren bis zur Annahme des Gesetzes .....	16
2.6.1 Der Referentenentwurf des Bundesministeriums der Justiz vom Januar 1993 .....	17
2.6.2 Der Regierungsentwurf eines Partnerschaftsgesetzes vom 20. Juli 1993 .....	17
2.6.3 Inkrafttreten der Partnerschaftsregisterverordnung (PRV) .....	19

## Teil II

<b>Die Partnerschaftsgesellschaft im Zivilrecht</b> .....	21
---	----

<b>1. Stellung der Partnerschaftsgesellschaft im Rechtssystem</b> .....	21
---	----

1.1 Stellung des PartGG zwischen Berufs- und Gesellschaftsrecht .....	21
1.2 Vorrang des Berufsrechts .....	22

## Inhaltsverzeichnis

1.3	Verweisungen auf das Recht der oHG .....	23
1.4	Subsidiäre Anwendbarkeit der Vorschriften über die Gesellschaft bürgerlichen Rechts .....	24
1.5	Die Partnerschaftsgesellschaft – Eine neue Rechtsform? .....	25
<b>2.</b>	<b>Charakteristika der Partnerschaftsgesellschaft .....</b>	<b>26</b>
2.1	Voraussetzungen der Partnerschaftsgesellschaft .....	26
2.1.1	Zugangsvoraussetzungen für Partner .....	26
2.1.1.1	Natürliche Personen .....	26
2.1.1.2	Möglichkeiten des Zusammenschlusses in der Partnerschaftsgesellschaft .....	27
2.1.1.2.1	Zugang für Wirtschaftsprüfer .....	27
2.1.1.2.2	Zugang für Steuerberater .....	29
2.1.1.2.3	Zugang für Rechtsanwälte .....	30
2.1.2	Die Partnerschaftsgesellschaft als Berufsausübungsgesellschaft .....	31
2.2	Name der Partnerschaftsgesellschaft .....	33
2.2.1	Mindestbestandteile des Partnerschaftsgesellschaftsnamens .....	33
2.2.2	Exklusivität des Zusatzes ‚und Partner‘ für Partnerschafts- gesellschaften .....	35
2.2.3	Besonderheiten für Wirtschaftsprüfungs- und Steuerberatungs- gesellschaften .....	37
2.2.4	Entsprechende Anwendbarkeit handelsrechtlicher Vorschriften .....	38
2.3	Partnerschaftsgesellschaftsvertrag .....	42
2.3.1	Mindestinhalt .....	42
2.3.2	Notwendigkeit der Schriftform .....	43
2.3.3	Rechtsfolgen eines Verstoßes gegen die Formvorschriften und Mindestauflagen .....	44
2.4	Partnerschaftsregister .....	45
2.4.1	Funktionen des Registers .....	45
2.4.2	Inhalt der Eintragung .....	46
2.4.3	Angaben beim Register über die Vereinbarkeit eines Zusammen- schlusses mit dem Berufsrecht .....	47
2.4.4	Verweis auf handelsrechtliche Vorschriften .....	48
2.4.5	Kritische Würdigung .....	50
2.5	Rechtsverhältnis der Partner untereinander .....	50
2.5.1	Beschlussfassung durch die Gesellschafter .....	51
2.5.2	Verweis auf handelsrechtliche Vorschriften .....	52
2.5.3	Geschäftsführung in der Partnerschaft .....	54
2.5.4	Gewinn- und Verlustverteilung .....	57
2.6	Rechtsverhältnis der Partner zu Dritten .....	58
2.6.1	Wirksamkeit der Partnerschaftsgesellschaft im Verhältnis zu Dritten .....	58
2.6.2	Rechtliche Selbstständigkeit .....	60
2.6.3	Vertretung der Partnerschaftsgesellschaft .....	61

## Inhaltsverzeichnis

2.6.4	Haftung für Verbindlichkeiten .....	63
2.6.4.1	Grundsatz der gesamtschuldnerischen Haftung .....	63
2.6.4.2	Haftungskonzentration auf bestimmte Partner .....	65
2.6.4.2.1	Haftung für Schäden aus fehlerhafter Berufsausübung .....	65
2.6.4.2.2	Haftungskonzentration auf die auftragsbearbeitenden Partner .....	66
2.6.4.2.3	Berufsrechtliche Haftungskonzentration .....	67
2.6.4.3	Haftungsbeschränkung auf einen Höchstbetrag .....	69
2.6.4.4	Interner Haftungsausgleich .....	71
2.7	Ausscheiden eines Partners und Beendigung der Partnerschaftsgesellschaft .....	71
2.7.1	Ausscheiden eines Partners .....	71
2.7.1.1	Kündigung durch einen Partner .....	72
2.7.1.2	Ausschluss eines Partners durch gerichtlichen Entscheid ..	73
2.7.1.3	Ausscheiden eines Partners durch endgültigen Verlust der Berufszulassung .....	74
2.7.1.4	Abfindung ausgeschiedener Partner .....	75
2.7.2	Auflösung der Partnerschaftsgesellschaft .....	76
2.8	Liquidation der Partnerschaftsgesellschaft .....	77
2.8.1	Berufsrechtliche Besonderheiten .....	78
2.8.2	Nachhaftung der Gesellschafter .....	79
2.9	Nachfolgeregelungen .....	79
2.9.1	Unvererblichkeit der Beteiligung .....	79
2.9.2	Möglichkeit der Anteilsübertragung .....	81
2.10	Rechnungslegung und Buchführungspflicht .....	82
2.11	Umwandlung, Spaltung, Verschmelzung .....	83

### Teil III

#### **Die Partnerschaftsgesellschaft im Steuerrecht** .....

<b>1. Einführung</b> .....	87
1.1 Vorbemerkung .....	87
1.2 Besteuerungsgrundlagen .....	87
1.3 Steuerliche Abgrenzung zwischen Freiberuflern und Gewerbetreibenden ...	89
<b>2. Steuerliche Besonderheiten der Partnerschaftsgesellschaft</b> .....	90
2.1 Gewinnermittlung .....	90
2.2 Freiberufliche Mitunternehmerschaft in der Partnerschaftsgesellschaft .....	92
2.3 Betriebsvermögen der Partnerschaftsgesellschaft .....	93
2.4 Umklassifizierung der Einkünfte der Partnerschaftsgesellschaft in gewerbliche Einkünfte .....	94
2.4.1 Geringfügige gewerbliche Tätigkeiten .....	95
2.4.2 Beteiligung an einer gewerblichen Personengesellschaft .....	96
2.4.3 Beteiligung Berufsfremder .....	97

## Inhaltsverzeichnis

2.4.4	Beschäftigung fachlich qualifizierter Mitarbeiter .....	100
2.4.5	Steuerliche Konsequenzen der Einordnung der Partnerschafts- gesellschaft als Gewerbebetrieb .....	101
2.5	Folgen von Schadensersatzforderungen bei vereinbarter Haftungs- konzentration auf einen Partner .....	103
2.5.1	Ersatzanspruch der Partnerschaftsgesellschaft gegen den verursachenden Partner .....	103
2.5.2	Ersatzanspruch des den Schaden verursachenden Partners gegen die Partnerschaftsgesellschaft .....	104
2.5.3	Verlustverrechnung mit anderen Einkünften .....	104
2.6	Steuerfolgen bei Ausscheiden eines Partners .....	105
2.7	Umwandlungsbesteuerung .....	106
2.8	Steuerliche Belastung .....	108
2.8.1	Übersicht .....	108
2.8.2	Quantitativer Steuerbelastungsvergleich .....	110
2.8.2.1	Prämissen und Aufbau des Vergleichs .....	110
2.8.2.2	Veranlagungssimulation zur laufenden Besteuerung .....	111
2.8.3	Ergebnisse .....	119

### Teil IV

#### **Die Partnerschaftsgesellschaft im Rechtsformvergleich unter Berücksichtigung betriebswirtschaftlicher Kriterien bei der Wahl der Rechtsform .....**

123

<b>1. Die Wahl der Rechtsform als Entscheidungsproblem für Freiberufler .....</b>	123
1.1 Methodische Vorüberlegungen, Zielsystem für den Zusammenschluss von Freiberuflern .....	123
1.2 Die Eignung der bestehenden Rechtsformen für den Zusammenschluss von Freiberuflern und deren Auswahl für den Rechtsformvergleich .....	126
1.2.1 Personengesellschaften .....	126
1.2.2 Exkurs: Zur traditionellen Rechtsauffassung über die GbR .....	129
1.2.3 Kapitalgesellschaften .....	130
1.2.4 Sonstige Gesellschaftsformen .....	134
<b>2. Vergleich der für Freiberufler relevanten Rechtsformen GbR, GmbH und PartG .....</b>	135
2.1 Gewährleistung der unabhängigen freien Berufsausübung .....	135
2.1.1 Geschäftsführung .....	135
2.1.2 Vertretung .....	137
2.2 Rechtsformspezifische Aufwendungen .....	138
2.2.1 Gründungskosten .....	138
2.2.2 Rechnungslegung, Prüfung und Publizität .....	139
2.3 Gewinn- und Verlustverteilung, Entnahmen .....	140

## *Inhaltsverzeichnis*

2.4	Möglichkeiten der Kapitalaufbringung .....	142
2.4.1	Eigenfinanzierung .....	142
2.4.2	Fremdfinanzierung .....	144
2.5	Möglichkeiten der Risikobeschränkung .....	146
2.6	Flexibilität der Gesellschaft .....	150
2.6.1	Reaktionsfähigkeit auf interne Veränderungen .....	150
2.6.2	Beteiligungsfähigkeit, Aufnahme und Ausschluss von Gesellschaftern, Veräußerbarkeit der Gesellschaftsanteile .....	151
2.6.3	Eignung für interprofessionelle und überregionale Zusammen- schlüsse .....	153
2.6.4	Umwandlungsmöglichkeiten .....	154
2.7	Altersvorsorge der Gesellschafter .....	155
2.7.1	Beiträge zu Rentenversicherungen .....	155
2.7.2	Abfindungszahlungen .....	156
2.8	Kontinuität der Rechtsform und des Namens der Gesellschaft .....	156
2.8.1	Tod oder Ausscheiden eines Gesellschafters .....	156
2.8.2	Kontinuität des Namens bzw. der Firma der Gesellschaft .....	158
2.9	Image der Gesellschaften .....	159
<b>Zusammenfassung und Ergebnis des Rechtsformenvergleichs .....</b>		<b>161</b>
Literaturverzeichnis .....		165
Verzeichnis der zitierten Rechtsprechung und Verwaltungsanweisungen .....		181
Stichwortverzeichnis .....		187