

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	V
Verzeichnis der Autorinnen und Autoren	VII
Abkürzungsverzeichnis	XXV
Literaturverzeichnis	XXXI
1. Einleitende Bemerkungen zur FlexCo	1
1.1. Die FlexCo als neue Rechtsform in Österreich	1
1.2. Einordnung der FlexCo im Vergleich zu anderen Rechtsformen ...	2
1.2.1. Überblick über die österreichischen Rechtsformen ...	2
1.2.2. FlexCo im Vergleich zur GmbH und AG/SE	3
1.2.2.1. Die FlexCo – eine Schwester der GmbH	3
1.2.2.2. Die FlexCo – kein Bruder der AG	4
1.3. Merkmale der FlexCo	6
1.3.1. Juristische Person und Kapitalgesellschaft	6
1.3.2. Gesellschaftsvertrag	7
1.3.3. Stammkapital und Kapitalerhaltung	7
1.3.4. Organe	7
1.3.5. Wesentliche Abweichungen zum GmbH-Recht	8
1.3.5.1. Rechtsformzusatz	8
1.3.5.2. Stammkapital und übernommene Stammeinlagen	8
1.3.5.3. Geschäftsanteil: Zulässigkeit von Stückanteilen und unterschiedlichen Anteilsklassen	9
1.3.5.4. Aufsichtsrat	9
1.3.5.5. Vorhandensein von Unternehmenswert-Anteilen	9
1.3.5.6. Bestehende Geschäftsanteile können ohne Notar übertragen werden	10
1.3.5.7. Neue Geschäftsanteile können ohne Notar übernommen werden (§ 12)	11
1.3.5.8. Erwerb eigener Geschäftsanteile (§§ 15–18)	11
1.3.5.9. Bedingtes Kapital (§§ 19 f) und genehmigtes Kapital (§ 21)	11
1.3.5.10. Einziehung von Geschäftsanteilen (§ 23)	12
1.4. Generalverweis ins GmbH-Recht	12
1.5. Kein Verweis auf das AktG	13
2. Ablauf der Gründung	14
2.1. Grundsätzliches	14
2.2. Phasen vor der Gründung	14
2.2.1. Vorgründungsgesellschaft	14
2.2.2. Vorgesellschaft	15

2.3.	Der eigentliche Gründungsvorgang	16
2.3.1.	Wahl einer Firma und eines Sitzes	16
2.3.2.	Gesellschaftszweck und Unternehmensgegenstand	17
2.3.3.	Abschluss des Gesellschaftsvertrags	18
2.3.4.	Bestellung der ersten Geschäftsführer	18
2.3.5.	Eröffnung eines Bankkontos	18
2.3.6.	Leistung der Stammeinlagen	19
2.3.7.	Anmeldung zum Firmenbuch	19
2.3.8.	Eintragung durch das Firmenbuchgericht	20
2.3.9.	Weitere Punkte, die bei der Gründung zu beachten sind	21
2.3.9.1.	Anteilsbuch	21
2.3.9.2.	Gewerbeberechtigung	21
2.3.9.3.	Bestellung von Prokuristen	21
2.4.	Vereinfachte Gründung	21
2.5.	Sachgründung	22
2.5.1.	Allgemeines	22
2.5.2.	Arten der Sachgründung	23
2.5.2.1.	Hälfteregelung	23
2.5.2.2.	Ein seit fünf Jahren bestehendes Unternehmen	23
2.5.2.3.	Sacheinlageprüfung	23
3.	Gesellschaftsvertrag	25
3.1.	Rechtsnatur	25
3.2.	Formvorschriften	25
3.3.	Änderungen des Gesellschaftsvertrags	26
3.4.	Zwingender Mindestinhalt	27
3.4.1.	Firma	28
3.4.2.	Sitz	29
3.4.3.	Unternehmensgegenstand	30
3.4.4.	Stammkapital und Stammeinlagen	31
3.5.	Fakultativer Inhalt	33
3.5.1.	Übliche Bestimmungen	33
3.5.1.1.	Dauer und Geschäftsjahr	33
3.5.1.2.	Geschäftsanteile	33
3.5.1.3.	Geschäftsführer	34
3.5.1.4.	Aufsichtsrat	34
3.5.1.5.	Generalversammlung	35
3.5.1.6.	Jahresabschluss und Gewinn	35
3.5.1.7.	Gründungskosten	36
3.5.2.	Sonderbestimmungen gem FlexKapGG	36
3.5.2.1.	Schriftliche Abstimmung	36
3.5.2.2.	Stimmabgabe in Textform	37
3.5.2.3.	Unternehmenswert-Anteile	37

3.5.2.4.	Stückanteile	38
3.5.2.5.	Teilbarkeit von Geschäftsanteilen	38
3.5.2.6.	Bedingte Kapitalerhöhung	39
3.5.2.7.	Genehmigtes Kapital	39
3.5.2.8.	Zwangswise Einziehung von Geschäftsanteilen	39
3.6.	Zusammenfassung	40
4.	Gesellschaftervereinbarung	41
4.1.	Rechtsnatur	41
4.2.	Formvorschriften	42
4.3.	Regelungsinhalte	42
4.4.	Vor- und Nachteile	43
5.	Organisation	44
5.1.	Geschäftsführung	44
5.1.1.	Allgemeines	44
5.1.2.	Bestellung und Abberufung	44
5.1.2.1.	Bestellung der Geschäftsführer	44
5.1.2.1.1.	Bestellung im Gründungsstadium	44
5.1.2.1.2.	Bestellung nach Entstehen der FlexCo	45
5.1.2.1.3.	Gewerberechtlicher und faktischer Geschäftsführer ...	46
5.1.2.1.4.	Bestellung eines Notgeschäftsführers	46
5.1.2.2.	Abberufung	47
5.1.2.2.1.	Abberufung durch Gesellschafterbeschluss	47
5.1.2.2.2.	Einschränkung der Abberufung	48
5.1.2.2.3.	Gerichtliche Abberufung	48
5.1.2.3.	Rücktritt	49
5.1.2.4.	Anstellungsverhältnis	49
5.1.3.	Kompetenzen	50
5.1.3.1.	Geschäftsführung	50
5.1.3.2.	Weisungen durch die Gesellschafter	51
5.1.4.	Vertretung der FlexCo	51
5.1.4.1.	Gesetzliche Vertretungsregel	52
5.1.4.2.	Gesellschaftsvertragliche Vertretungsregel	52
5.1.4.3.	Gestaltungsmöglichkeiten der Vertretung	52
5.1.4.4.	Selbstkontrahieren	53
5.1.4.5.	Missbrauch der Vertretungsmacht	54
5.1.5.	Rechte und Pflichten	54
5.1.5.1.	Allgemeine Geschäftsführerpflichten	54
5.1.5.1.1.	Pflicht zur Unternehmensleitung	54
5.1.5.1.2.	Auskunftspflicht	54
5.1.5.1.3.	Pflicht zur Einberufung der Generalversammlung	55
5.1.5.1.4.	Treuepflicht	56
5.1.5.1.5.	Verschwiegenheitspflicht	56

Inhaltsverzeichnis

5.1.5.1.6.	Meldepflicht	56
5.1.5.1.7.	Buchführungspflicht	57
5.1.5.1.8.	Anmeldungen zum Firmenbuch	57
5.1.5.1.9.	Wettbewerbsverbot	57
5.1.5.2.	FlexCo-spezifische Geschäftsführerpflichten	58
5.1.5.2.1.	Anteilsbuch und Firmenbuchanmeldungen	58
5.1.5.2.2.	Erwerb eigener Geschäftsanteile	59
5.1.5.2.3.	Bedingte Kapitalerhöhung	59
5.1.5.2.4.	Ausübung des Bezugsrechts	60
5.1.5.2.5.	Genehmigtes Kapital	60
5.1.5.2.6.	Kapitalherabsetzung durch Einziehung von Geschäftsanteilen	60
5.1.6.	Haftung der Geschäftsführer	61
5.1.6.1.	Innenhaftung	61
5.1.6.1.1.	Business Judgement Rule (BJR)	61
5.1.6.1.2.	Haftung in der Insolvenz bei Fehlen von kosten- deckendem Vermögen	62
5.1.6.1.3.	Gründerhaftung	62
5.1.6.1.4.	Handelndenhaftung	63
5.1.6.2.	Außenhaftung den Gläubigern gegenüber	63
5.1.6.2.1.	Haftung nach dem GmbHG	63
5.1.6.2.2.	Deliktische Haftung	64
5.1.6.2.3.	Verletzung von vorvertraglichen Aufklärungs- pflichten	64
5.1.7.	Arbeitsrechtliche Aspekte der Geschäftsführer- anstellung	65
5.1.7.1.	Einleitung/Allgemeine Erläuterungen	65
5.1.7.1.1.	Anwendbarkeit arbeitsrechtlicher Normen	65
5.1.7.2.	Anstellung	66
5.1.7.2.1.	Gestaltung des arbeitsrechtlichen Anstellungsvertrags	67
5.1.7.2.2.	Beendigung des Anstellungsvertrags	69
5.1.7.3.	Fazit	71
5.2.	Aufsichtsrat	71
5.2.1.	Allgemeines	71
5.2.2.	Obligatorischer Aufsichtsrat der FlexCo	72
5.2.3.	Bestellung und Abberufung des Aufsichtsrats	74
5.2.3.1.	Bestellung	74
5.2.3.2.	Vorzeitige Beendigung	76
5.2.3.3.	Gerichtliche Abberufung	76
5.2.3.4.	Entsendung und Abberufung der Arbeitnehmer- vertreter	77
5.2.4.	Kompetenz	77
5.2.4.1.	Überwachungskompetenz des Aufsichtsrats und deren Intensität	79

5.2.4.2.	Berichte der Geschäftsführer	80
5.2.4.3.	Einsichtsrechte	80
5.2.4.4.	Einberufung der Generalversammlung durch den Aufsichtsrat	82
5.2.4.5.	Zustimmungsrechte	82
5.2.4.6.	Höchstpersönlichkeit des Mandats	84
5.2.5.	Haftung der Mitglieder des Aufsichtsrats	85
5.3.	Generalversammlung	86
5.3.1.	Kompetenz	86
5.3.2.	Einberufung	88
5.3.2.1.	Anlässe der Einberufung	88
5.3.2.2.	Einberufungskompetenz	89
5.3.3.	Beschlussfassung	90
5.3.3.1.	Präsenzversammlung	90
5.3.3.2.	Beschlussfassung im schriftlichen Wege	91
5.3.3.3.	Beschlussmehrheiten	92
5.3.3.4.	Stimmrecht	94
5.3.3.5.	Stimmverbote	95
5.3.3.6.	Fehlerhafte Beschlüsse und deren Anfechtung	96
6.	Mitgliedschaft	98
6.1.	Allgemeines	98
6.2.	Arten der Mitgliedschaft	98
6.2.1.	Beteiligung über (stimmberechtigte) Geschäftsanteile ...	98
6.2.1.1.	Allgemeines	98
6.2.1.2.	Besonderheiten bei der FlexCo	99
6.2.1.2.1.	Stückanteile und unterschiedliche Anteilklassen	100
6.2.1.2.2.	Teilbarkeit des Geschäftsanteils	101
6.2.1.3.	„Beteiligungsmöglichkeiten“ am Geschäftsanteil	102
6.2.1.3.1.	Unterbeteiligung	102
6.2.1.3.2.	Fruchtgenussrecht	103
6.2.1.3.3.	Treuhand	104
6.2.2.	Beteiligung über Unternehmenswert-Anteile	105
6.2.2.1.	Allgemeines	105
6.2.2.2.	Stammeinlage und Volleinzahlungsgebot	106
6.2.2.3.	Firmenbuchrechtliche Offenlegungspflichten und Anteilsbuch	107
6.2.2.4.	Besondere Bestimmungen für Unternehmenswert- Anteile von Mitarbeitern	109
6.2.2.5.	Umwandlung von Unternehmenswert-Anteilen in Geschäftsanteile	110
6.3.	Erwerb der Mitgliedschaft	111
6.4.	Übertragung und Verlust der Mitgliedschaft	112
6.4.1.	Übertragung durch Rechtsgeschäft	112
6.4.1.1.	Form der Übertragung	112

6.4.1.2.	Übertragungsbeschränkungen	114
6.4.1.2.1.	Vinkulierung	114
6.4.1.2.2.	Vorkaufsrecht	117
6.4.1.2.3.	Mitverkaufsrecht	118
6.4.1.2.4.	Mitverkaufspflicht	122
6.4.2.	Verlust der Mitgliedschaft	123
6.4.2.1.	Kaduzierung	123
6.4.2.2.	Gesellschafterausschluss nach dem GesAusG	125
6.4.2.3.	Kündigung	127
6.4.2.3.1.	Kündigung durch den Gesellschafter (Austritt)	127
6.4.2.3.2.	Kündigung durch die Gesellschaft (Ausschluss)	128
7.	Rechtsstellung der Gesellschafter	130
7.1.	Allgemeines	130
7.2.	Rechte der Gesellschafter	130
7.2.1.	Allgemeines	130
7.2.2.	Allgemeine Mitgliedschaftsrechte und Minderheitsrechte	131
7.2.3.	Vermögensrechte	132
7.2.4.	Verwaltungsrechte	132
7.2.5.	Informations- und Einsichtsrechte	133
7.3.	Pflichten der Gesellschafter	133
7.3.1.	Allgemeines	133
7.3.2.	Treuepflicht	134
7.3.3.	Vermögensbezogene Pflichten	136
8.	Finanzverfassung der FlexCo	138
8.1.	Allgemeines	138
8.2.	Kapitalerhaltung und Gewinnausschüttungen	138
8.2.1.	Zweck	139
8.2.2.	Inhalt der Kapitalerhaltungsvorschriften	139
8.2.2.1.	Verbotene Leistungen	139
8.2.2.2.	Folgen von Verstößen	140
8.2.2.3.	Verbotsadressaten	141
8.2.3.	EKEG	142
8.2.4.	Rechnungslegung und Rechnungswesen	142
8.2.5.	Gewinnausschüttung	144
8.3.	Erwerb, Veräußerung und Inpfandnahme eigener Geschäfts- anteile	145
8.3.1.	Erwerb eigener Anteile	146
8.3.1.1.	Erwerbstatbestände	147
8.3.1.2.	Beschlusserfordernisse und ergänzende Voraus- setzungen	148

8.3.1.2.1.	Form- und Inhaltserfordernisse für Beschlüsse der Generalversammlung gem den Erwerbstatbeständen des § 15 Abs 1 Z 4 und 5 (§ 15 Abs 2)	148
8.3.1.2.2.	Ergänzende Voraussetzungen des Abs 4	149
8.3.1.3.	Unwirksamkeit des Erwerbs	150
8.3.2.	Veräußerung eigener Geschäftsanteile	151
8.3.3.	Inpfandnahme eigener Geschäftsanteile	152
8.3.4.	Erwerb eigener Geschäftsanteile durch Dritte	152
8.4.	Kapitalmaßnahmen	153
8.4.1.	Kapitalerhöhung	154
8.4.1.1.	Allgemeines	154
8.4.1.2.	Ordentliche Kapitalerhöhung	155
8.4.1.3.	Nominelle Kapitalerhöhung	156
8.4.1.4.	Bedingte Kapitalerhöhung	157
8.4.1.5.	Genehmigtes Kapital	160
8.4.2.	Kapitalherabsetzung	162
8.4.2.1.	Allgemeines	162
8.4.2.2.	Ordentliche Kapitalherabsetzung	163
8.4.2.3.	Vereinfachte Kapitalherabsetzung	164
8.4.2.4.	Kapitalherabsetzung durch Einziehung von Geschäftsanteilen	165
8.4.2.4.1.	Einziehung nach dem Erwerb eigener Anteile – freiwillige Einziehung	166
8.4.2.4.2.	Zwangseinziehung	167
8.5.	Sonstige Finanzierungsformen	168
9.	Auflösung und Beendigung	170
9.1.	Allgemeines	170
9.2.	Auflösungsgründe	170
9.2.1.	Zeitablauf	170
9.2.2.	Im Gesellschaftsvertrag vorgesehene Gründe	171
9.2.3.	Gesellschafterbeschluss	171
9.2.4.	Eröffnung eines Konkursverfahrens	171
9.2.5.	Verfügung der Verwaltungsbehörde	172
9.2.6.	Beschluss des Handelsgerichts	172
9.3.	Abwicklung – Liquidation	173
9.3.1.	Allgemeines	173
9.3.2.	Bestellung der Liquidatoren	174
9.3.3.	Abberufung der Liquidatoren	175
9.3.4.	Gläubigerauftorderung	175
9.3.5.	Verteilung des Liquidationserlöses	176
9.3.6.	Ende des Liquidationsverfahrens	176
9.3.7.	Nachtragsliquidation	176
9.4.	Verstaatlichung	177
9.5.	Fortsetzung der aufgelösten Gesellschaft	177

Inhaltsverzeichnis

10. Umgründungen	178
10.1. Einleitung	178
10.2. Umwandlung	178
10.2.1. Umwandlung einer FlexCo in eine GmbH und vice versa	178
10.2.1.1. Beschluss der Generalversammlung	179
10.2.1.2. Besondere Zustimmungserfordernisse	179
10.2.1.3. Firmenbuch	180
10.2.1.4. Unternehmenswert-Anteile	181
10.2.2. Umwandlung einer FlexCo in eine AG und vice versa ...	182
10.2.2.1. Umwandlung einer FlexCo in eine AG	182
10.2.2.2. Umwandlung einer AG in eine FlexCo	183
10.2.3. Errichtende Umwandlung	183
10.2.4. Grenzüberschreitende Umwandlung – Sitzverlegung ...	184
10.2.4.1. Anwendbarkeit des EU-UmgrG	184
10.2.4.2. Sitzverlegung	185
10.2.5. Verschmelzende Umwandlung	185
10.3. Verschmelzung	186
10.3.1. Nationale Verschmelzung	186
10.3.2. Grenzüberschreitende Verschmelzung	186
10.4. Spaltung	187
10.4.1. Nationale Spaltung	187
10.4.2. Grenzüberschreitende Spaltung	187
11. Steuerrechtliche Aspekte der FlexCo	189
11.1. Gesellschaft	189
11.1.1. Besteuerung der FlexCo nach dem KStG	189
11.1.1.1. Allgemeines	189
11.1.1.2. Beginn und Ende der Steuerpflicht	189
11.1.1.3. Steuersatz	189
11.1.1.4. Mindeststeuer	189
11.1.1.5. Verlustverwertung	190
11.1.1.5.1. Verlustabzug	190
11.1.1.5.2. Mantelkauf	190
11.1.1.6. Beteiligungserträge	193
11.1.1.6.1. Allgemeine Beteiligungsertragsbefreiung	193
11.1.1.6.2. Internationales Schachtelpatent	194
11.1.1.7. Kapitalertragsteuer auf Gewinnausschüttungen	194
11.1.2. Sonstige abgabenrechtliche Aspekte	195
11.1.2.1. Umgründungen	195
11.1.2.2. Abkommensberechtigung und sonstige internationale Aspekte	195

11.2. Gesellschafter	195
11.2.1. Besteuerung bei natürlichen Personen als Gesellschafter	196
11.2.1.1. Besteuerung von Gewinnanteilen	196
11.2.1.2. Besteuerung von Veräußerungsgewinnen	196
11.2.2. Besteuerung bei juristischen Personen als Gesellschafter	197
11.2.2.1. Besteuerung von Gewinnanteilen	197
11.2.2.2. Besteuerung von Veräußerungsgewinnen	197
11.2.3. Sonstige abgabenrechtliche Aspekte	197
11.2.3.1. Steuerrechtliche Aspekte iZm Finanzierungsformen ..	197
11.2.3.2. Grunderwerbsteuer	198
11.2.3.3. Exkurs Rechtsgeschäftsgebühren: Abtretung von Anteilen	198
11.3. Geschäftsführer/Arbeitnehmer	199
11.3.1. Besteuerung der laufenden Vergütung	199
11.3.1.1. Gesellschafter-Geschäftsführer	199
11.3.1.2. Fremdgeschäftsführer	199
11.3.1.3. Arbeitnehmer	199
11.3.2. Mitarbeiterbeteiligung	200
11.3.2.1. Besteuerung ohne Option zur Start-Up-Mitarbeiterbeteiligung	201
11.3.2.1.1. Besteuerung des geldwerten Vorteils infolge der unentgeltlichen oder verbilligten Abgabe von Mitarbeiterbeteiligungen	201
11.3.2.1.2. Besteuerung von Gewinnanteilen	202
11.3.2.1.3. Besteuerung von Veräußerungsgewinnen	202
11.3.2.1.4. Exkurs: Steuerbefreiung von Mitarbeitergewinnbeteiligungen	203
11.3.2.2. Besteuerung bei Option zur Start-Up-Mitarbeiterbeteiligung	203
11.3.2.2.1. Allgemeines	203
11.3.2.2.2. Voraussetzungen für die Start-Up-Mitarbeiterbeteiligung	204
11.3.2.2.3. Besteuerungszeitpunkt („Trigger-Events“)	207
11.3.2.2.4. Besteuerungsregime der Start-Up-Mitarbeiterbeteiligung	209
11.3.2.2.5. Besteuerung von Gewinnanteilen	212
11.3.2.2.6. Besteuerung von Veräußerungsgewinnen	213
Stichwortverzeichnis	215