

Inhaltsübersicht

Vorwort	V
Inhaltsverzeichnis	XI
Bearbeiterverzeichnis	XXV
Abkürzungs- und Literaturverzeichnis	XXVII

Teil A. Funktionelle und systematische Einordnung

§ 1 Grundlagen (<i>Beisel</i>)	1
§ 2 Due Diligence im Unternehmenskauf (<i>Andreas</i>)	12
§ 3 Due Diligence als Teil des Prozesses der Platzierung von Aktien (<i>Wirth</i>)	27
§ 4 Weitere Anlässe für die Durchführung einer Due Diligence (<i>Beisel</i>)	33

Teil B. Allgemeine Fragen des Mandats

§ 5 Grundlagen der Mandatsbearbeitung und Gewährleistungsfragen beim Unternehmenskauf (<i>Beisel/Andreas</i>)	45
§ 6 Haftung des Beraters (<i>Beisel</i>)	58
§ 7 Haftung des Vorstands im Spannungsfeld zwischen Offenlegung und Vertraulichkeit (<i>Beisel</i>)	71
§ 8 Organisation einer Due Diligence (<i>Andreas</i>)	93
§ 9 Durchführung und Koordination (<i>Andreas</i>)	104
§ 10 Dokumentation und Berichterstattung (<i>Andreas</i>)	109
§ 11 Verwertung der Ergebnisse (<i>Andreas</i>)	116

Teil C. Legal Due Diligence

§ 12 Vorbemerkungen (<i>Andreas</i>)	123
§ 13 Gesellschaftsrecht (<i>Andreas</i>)	126
§ 14 Gewerbliche Schutzrechte (<i>Hartmann</i>)	157
§ 15 Immobilien- und Mobiliarsachenrecht (<i>Lang</i>)	185
§ 16 Miete, Pacht und Leasing (<i>Disput</i>)	212
§ 17 Vertrags- und Vertriebsrecht (<i>Schroer</i>)	243
§ 18 Kartell-, Beihilfen- und Fusionskontrollrecht (<i>Hartmann-Rüppel</i>)	267
§ 19 Finanzierung und Kapitalmarktrecht (<i>Wirth</i>)	293
§ 20 Arbeitsrecht (<i>Sandmann</i>)	314
§ 21 Recht der Altersvorsorge (<i>Gimmy/Biester</i>)	339
§ 22 Versicherungsrecht (<i>Andreas</i>)	365
§ 23 Öffentliches Recht (insbesondere Umweltrecht) (<i>Lang</i>)	369
§ 24 Rechtsstreitigkeiten (<i>Andreas</i>)	428

Teil D. Tax Due Diligence

§ 25 Vorbemerkungen (<i>F. Schmidt</i>)	433
§ 26 Unternehmenskauf und Besteuerung (<i>F. Schmidt</i>)	438

IX

Inhaltsübersicht

§ 27 Inanspruchnahme und Haftung des Käufers für Steuern (<i>Holzhäuser</i>)	457
§ 28 Ertragsteuerliche Prüfungsschwerpunkte (<i>Holzhäuser/F. Schmidt</i>)	464
§ 29 Umsatzsteuerliche Prüfungsschwerpunkte (<i>F. Schmidt</i>)	518
§ 30 Grunderwerbsteuerliche Prüfungsschwerpunkte (<i>Holzhäuser</i>)	535
§ 31 Prüfungsschwerpunkte bei Abzugssteuern (<i>F. Schmidt</i>)	546
§ 32 Steuerklauseln (<i>Holzhäuser</i>)	553

Teil E. Financial Due Diligence

§ 33 Vorbemerkungen (<i>Störk/Hummitzsch</i>)	573
§ 34 Mandats- und Transaktionsmanagement (<i>Störk/Hummitzsch</i>)	575
§ 35 Ablauf einer zielorientierten Financial Due Diligence (<i>Störk/Hummitzsch</i>)	578
§ 36 Ausgewählte Kapitel (<i>Störk/Hummitzsch</i>)	607

Teil F. Commercial and Strategic Due Diligence

§ 38 Vorbemerkungen (<i>Römer/Groh</i>)	641
§ 39 Betriebswirtschaftliche Strategien und analytische Instrumente (<i>Römer/Groh</i>) ...	645
§ 40 Einzelne Prüfungsbestandteile (<i>Römer/Groh</i>)	659

Teil G. Anderweitige Due Diligence

§ 41 Compliance Due Diligence (<i>Störk/Goertz</i>)	669
§ 42 Weitere Bereiche der Due Diligence (<i>Andreas</i>)	676

Anhang: Zusammenfassende Checkliste (<i>Andreas</i>)	683
--	-----

Sachregister	735
--------------------	-----

Inhaltsverzeichnis

Teil A. Funktionelle und systematische Einordnung

§ 1 Grundlagen	1
I. Der Versuch einer Definition	1
1. Begriff der Due Diligence	1
2. Ziel der Durchführung einer Due Diligence	4
II. Betrachtungen der Herkunft des Begriffs „Due Diligence“ in historischer Hinsicht	5
III. Funktionen der Due Diligence	6
1. Die Due Diligence als Grundlage der Vertragsbeziehung	6
2. Due Diligence als „businessman’s review“	9
IV. Kurzeinführung: Arten der Due Diligence	9
§ 2 Due Diligence im Unternehmenskauf	12
I. Vorbemerkungen	12
II. Zur systematischen Struktur des Unternehmenskaufs	14
1. Der idealtypische strukturelle Rahmen	14
2. Auktionsverfahren	17
III. Die Arten der Due Diligence beim Unternehmenskauf	18
1. Der Normalfall der käuferseitigen Due Diligence	18
2. Die verkäuferseitige Due Diligence	19
3. Besondere Aspekte der Due Diligence beim Unternehmenskauf	21
IV. Die Funktionen der Due Diligence beim Unternehmenskauf	21
1. Grundsätzliches	21
2. Inhaltliche Hauptfunktionen	23
3. Funktionen für die Prozessgestaltung sowie Gestaltung und Präsentation des Zielunternehmens	24
4. Funktionen für Vertragsgestaltung und Risikozuordnung	24
5. Funktionen für die Implementierungsphase	25
V. Die Aufgabenstellung des beratenden Anwalts	26
§ 3 Due Diligence als Teil des Prozesses der Platzierung von Aktien	27
I. Einleitung	27
II. Die Platzierung von Aktien im Rahmen eines IPO oder SPO	28
III. Umplatzierung börsennotierter Aktien	30
§ 4 Weitere Anlässe für die Durchführung einer Due Diligence	33
I. Einführung	33
II. Ansprüche von Ehepartnern von Gesellschaftern auf Zugewinnausgleich	33
1. Ertrags- und Substanzwert einer freiberuflichen Praxis	34
2. Im Besonderen: „Good Will“	34
III. Die Durchführung der Due Diligence als Grundlage von Abfindungsansprüchen ausscheidender Gesellschafter bzw. eines Realteilungsvertrages	35
IV. Venture Capital-Beteiligungen	39
V. Erfolgsüberprüfung des Managements durch die Gesellschafter	40
VI. Bonitätsprüfung vor einer Kreditgewährung durch Finanzintermediäre	41

Inhaltsverzeichnis

VII. Publizitätspflicht von Informationen in Prospekten bei öffentlichen Übernahmeangeboten	41
--	----

Teil B. Allgemeine Fragen des Mandats

§ 5 Grundlagen der Mandatsbearbeitung und Gewährleistungsfragen beim Unternehmenskauf	45
I. Mandatsannahme durch den Rechtsanwalt	46
1. Grundlagen der Mandatierung	46
2. Auftragsschreiben	46
3. Gebührenaspekte und Budgets	47
4. Kollisionsaspekte insbesondere bei Auktionen	48
II. Mandatsgrundlagen der anderen Berater	49
III. Rechtsfolgen der Unterlassung bzw. Durchführung einer Due Diligence im Verhältnis der Vertragsparteien beim Unternehmenskauf	49
1. Problemstellung	49
2. Die Rechtsfolgen einer durchgeführten Due Diligence auf die Käuferrechte ..	49
3. Rechtsfolgen der Unterlassung einer Due Diligence für den Käufer	52
4. Einfluss auf die Aufklärungspflichten des Verkäufers	55
§ 6 Haftung des Beraters	58
I. Haftung des Beraters gegenüber seinem Auftraggeber	58
1. Überblick über die Gewährleistungsrechte des Käufers gegenüber dem Verkäufer im Anwendungsbereich des Unternehmenskaufs	58
2. Die Beraterhaftung wegen Pflichtverletzung gemäß § 280 BGB	59
II. Haftung des Beraters des Verkäufers bei der Vendor Due Diligence gegenüber dem Käufer	66
1. Haftung wegen Inanspruchnahme persönlichen Vertrauens	66
2. Haftung aus Reliance Letter	68
3. Ansprüche aus unerlaubter Handlung, §§ 823 Abs. 2, 826 BGB	69
III. Verjährungsfragen	69
§ 7 Haftung des Vorstands im Spannungsfeld zwischen Offenlegung und Vertraulichkeit	71
I. Einführung	72
II. Informationsgewinnung durch den Veräußerer bzw. das Zielunternehmen	73
1. Problemstellung	73
2. Informationsbeschaffung – abhängig von der Rechtsform des Zielunternehmens	73
III. Rechtsfolgen von Informationsdefiziten des Käufers beim Unternehmenskauf	80
1. Pflicht des Vorstands zur Durchführung einer Due Diligence	80
2. Schadensersatzverpflichtung aus Pflichtverletzung des Vorstands und des Aufsichtsrats bzw. der Geschäftsführung der Erwerber-Gesellschaft aus Pflichtverletzung wegen unterlassener oder nicht sorgfältig durchgeführter Due Diligence	81
3. Pflicht zum Abbruch von Vertragsverhandlungen bei tatsächlichen oder rechtlichen Restriktionen durch das Zielunternehmen?	83
4. Vertragliche Absicherungen im Falle des Unterbleibens oder der Beschränkung einer Due Diligence	86
IV. Vertragliche Ausgestaltung von Vertraulichkeitsvereinbarungen	88
§ 8 Organisation einer Due Diligence	93
I. Informationsquellen	93
1. Allgemeines	93
2. Der Mandant und andere Berater des Mandanten	93

Inhaltsverzeichnis

3. Öffentlich zugängliche Quellen	94
4. Informationsmemorandum, Vendor Due Diligence	95
5. Datenraummaterial, Management, Mitarbeiter und Berater der Zielgesellschaft(en)	95
6. Inaugenscheinnahme	96
II. Organisation und Vorbereitung	96
1. Allgemeines	96
2. Vorbereitung der Prüfer	97
3. Vorbereitung des Zielunternehmens	100
4. Organisation des Datenraumes	100
5. Virtuelle Datenräume	102
§ 9 Durchführung und Koordination	104
I. Start der Due Diligence	104
II. Ablauf und Prozesssteuerung	105
1. Projektmanagement	105
2. Koordination	106
3. Krisenmanagement	107
4. Der Abschluss der Tätigkeiten	108
§ 10 Dokumentation und Berichterstattung	109
I. Allgemeines	109
II. Die Dokumentation während der Prüfungshandlungen	109
1. Checklisten und Arbeitspapiere	109
2. Zwischenberichte/Due Diligence Memoranden	110
III. Der Due Diligence Bericht	110
1. Allgemeines	110
2. Adressaten	112
3. Berichtsgestaltung und Berichtsumfang	112
IV. Follow-up und Post-Closing Berichte	114
§ 11 Verwertung der Ergebnisse	116
I. Allgemeines; Entscheidungsfindung des Mandanten	116
II. Maßnahmen vor Transaktionsdurchführung, Transaktionsstruktur und -verfahren	117
1. Transaktionsstruktur- und -verfahren	117
2. Maßnahmen vor Transaktionsdurchführung	118
III. Transaktionsdokumentation und Vertragsgestaltung	118
1. Ansatzpunkte zur Verwertung	118
2. Due Diligence als gewährleistungsbeeinflussender Faktor	120
IV. Implementierung	120
1. Implementierungsbereiche	120
2. Verwertbarkeit der Due Diligence Ergebnisse	121

Teil C. Legal Due Diligence

§ 12 Vorbemerkungen	123
I. Überblick	123
II. Koordinationsaspekte	124
§ 13 Gesellschaftsrecht	126
I. Ziel und Zweck	126

Inhaltsverzeichnis

II. Gründung, Satzung und Kapital	128
1. Ordnungsmäßigkeit der Gründung	128
2. Kapital und Kapitalstruktur	130
3. Die Entwicklung von Satzung und Gesellschaftsvertrag im Übrigen	137
III. Anteile, Anteilsübertragung und Restrukturierung	137
1. Anteile und Anteilsübertragung	137
2. Restrukturierung	141
IV. Kapitalfragen jenseits des Gezeichneten Kapitals	143
1. Stille Gesellschaften	143
2. Wandelschuldverschreibungen und Genussrechte	144
3. Andere Anteilsgewährungsrechte Dritter	145
V. Rechtsgehalt und unbelastete Übertragbarkeit der Anteile	145
1. Rechtsinhaberschaft, Verpfändung und Belastung	145
2. Treuhandvereinbarungen und Unterbeteiligungen	145
3. Übertragbarkeit und Bindung von Rechten	146
4. Abspaltung von Rechten und Sonderrechte	146
VI. Organe und Kompetenzen	147
1. Bestand und Besetzung	147
2. Kompetenzen und Beschränkungen	147
3. Anderweitiges Engagement der Mitglieder	149
VII. Gesellschaft und Gesellschafter	149
1. Gesellschafter- und Beteiligungsvereinbarungen	149
2. Darlehen und Sicherheiten seitens der Gesellschafter	150
3. Liefer- und Dienstleistungsverträge	151
4. Haftungsaspekte	152
VIII. Corporate Governance	153
IX. Exemplarische Checkliste	154
 § 14 Gewerbliche Schutzrechte	 157
I. Überblick	158
II. Grundprinzipien der Due Diligence bei Schutzrechten	160
1. Vorbereitungen	160
2. Prüfungen (Datenraum)	160
III. Einzelne Schutzrechte	163
1. Marken	163
2. Geschäftliche Bezeichnungen	168
3. Domains	170
4. Urheberrechte	171
5. Geschmacksmuster	174
6. Patente und Gebrauchsmuster	176
7. Know-how	180
8. Lizenzen	182
 § 15 Immobilien- und Mobiliarsachenrecht	 185
I. Allgemeines	186
II. Immobiliarsachenrecht	188
1. Prüfungsgegenstand und -umfang	188
2. Eigentum und eigentumsähnliche Rechte an Grundstücken	191
3. Beschränkte dingliche Rechte an Grundstücken	193
4. Rang und Rangsisicherung: Vormerkung	199
5. Auflassungsanwartschaft	200
6. Verfügungsbeschränkungen	201

7. Sonstige Informationen über wertbildende Faktoren	202
8. Informationserhebung/Fragenkatalog	202
III. Mobiliarsachenrecht	205
1. Prüfungsgegenstand und -umfang	206
2. Eigentum und eigentumsähnliche Rechte an beweglichen Sachen	207
3. Belastungen beweglicher Sachen – Pfandrecht	209
4. Informationserhebung/Fragenkatalog	210
§ 16 Miete, Pacht und Leasing	212
I. Allgemeines	213
II. Gewerbliche Miete	214
1. Wirksamkeit des Mietvertrages	215
2. Miete	215
3. Mietanpassung	217
4. Laufzeit	219
5. Kündigung	223
6. Betriebskosten	223
7. Instandhaltung und Instandsetzung	224
8. Strukturelle Veränderungen	226
9. Mietsicherheit	226
10. Untermiete/Gebrauchsüberlassung	227
11. Sonderkonstellationen/Besondere Vereinbarungen	228
12. Besondere Gewerbeobjekte	230
III. Wohnraummiete	230
1. Miete und Mietanpassung	231
2. Laufzeit	231
3. Kündigung	232
4. Betriebskosten, Instandhaltung und Instandsetzung	232
5. Mietsicherheit	234
6. Untermiete/Gebrauchsüberlassung	234
7. Bauliche Maßnahmen	235
8. Besonderheiten bei Wohnungseigentum	235
IV. Weitere Arten der Gebrauchsüberlassung	235
1. Pacht	236
2. Leasing	236
V. Der Energieausweis bei Miete, Pacht und Leasing	237
VI. Versicherungs-, Versorgungs-, Wartungs- und Verwalterverträge	238
VII. Dokumentation	239
VIII. Gestaltung des Kaufvertrages	240
1. Vertragliche Gestaltung	240
2. Besonderheiten beim Asset-Deal	241
IX. Checkliste	241
§ 17 Vertrags- und Vertriebsrecht	243
I. Vertrags- und vertriebsrechtliche Beziehungen als Gegenstand der Legal Due Diligence	244
II. Generell prüfungsrelevante Punkte	245
1. Wirksamkeit des Vertrags und seiner Bestandteile	245
2. Verborgene Rechtspositionen Dritter	248
3. Vertragslaufzeiten	249
4. Haftungsregelungen	251
5. Beschränkungen der Handlungsfreiheit des Unternehmens	253

Inhaltsverzeichnis

6. Zahlungsmodalitäten	254
7. Erschwerte oder fehlende praktische Durchsetzbarkeit von Ansprüchen	254
III. Übergang vertraglicher Risiken, Vermeidung des Übergangs, Absicherungsinstrumente	254
1. Share Deal	254
2. Asset Deal	255
IV. Bestimmte Vertragstypen und wichtige Vertragsklauseln	256
1. Liefer- und Leistungsverträge/Einkaufs- und Beschaffungsverträge	256
2. Vertriebsmittler-, Logistik- und Lagerverträge	258
3. IT-Verträge und Softwarelizenzen	259
4. Dienstleistungs- und Beraterverträge	260
5. Forschungs-, Entwicklungs- und Know-how-Verträge	260
6. Bürgschaften, Garantieverprechen, Patronatserklärungen	261
7. Geheimhaltungsvereinbarungen	262
8. Qualitätssicherungsvereinbarungen	263
9. Allgemeine Geschäftsbedingungen	264
V. Checkliste	266
 § 18 Kartell-, Beihilfen- und Fusionskontrollrecht	267
I. Bedeutung des Kartell-, Beihilfen- und Fusionskontrollrechts im Rahmen der Due Diligence	268
II. Due Diligence und Kartellrecht	268
1. Zielsetzung der kartellrechtlichen Due Diligence	268
2. Überblick über das deutsche und europäische Kartellrecht	269
3. Die wichtigsten wettbewerbsbeschränkenden Klauseln	271
4. Wettbewerbsbeschränkende Klauseln in horizontalen Vereinbarungen	274
5. Wettbewerbsbeschränkende Klauseln in Vertikalvereinbarungen	278
6. Verhaltensbeschränkungen marktbeherrschender (und marktstarker) Unternehmen	282
III. Due Diligence und Beihilfenrecht	286
1. Zielsetzung der beihilfenrechtlichen Due Diligence	286
2. Überblick über das europäische Beihilfenrecht	286
3. Prüfung gewährter Beihilfen	288
IV. Due Diligence und Fusionskontrolle	289
1. Zielsetzung der fusionskontrollrechtlichen Due Diligence	289
2. Überblick über das deutsche, europäische und internationale Fusionskontrollrecht	290
3. Prüfung früherer Zusammenschlüsse im Hinblick auf Genehmigung sowie Auflagen und Bedingungen	290
4. Sammlung relevanter Daten	291
 § 19 Finanzierung und Kapitalmarktrecht	293
I. Kreditverträge	294
1. Kreditverträge mit Dritten	295
2. Kreditverträge mit Gesellschaftern	301
3. Exkurs: Zustimmung des Aufsichtsrats bei Kreditvergabe an Aufsichtsratsmitglieder	307
II. Kapitalmarktrecht	308
1. Prospektpflichten	308
2. Börsenrechtliche Regelungen	309
3. Verträge mit Finanzinstituten	311

§ 20 Arbeitsrecht	314
I. Ziel und Zweck der arbeitsrechtlichen Due Diligence	315
II. Individualarbeitsrechtliche Risiken	316
1. Personaldaten	316
2. Arbeitsverträge/Vertragsmuster	317
3. Abgrenzung Arbeitnehmer, freie Mitarbeiter, Leiharbeitnehmer und andere Beschäftigungsformen	321
4. Allgemeines Gleichbehandlungsgesetz	321
III. Vertragsverhältnisse mit Organen und Key-Arbeitnehmern	322
IV. Exkurs: Betriebsübergang	323
1. Individualrechtliche Folgen	324
2. Kollektivrechtliche Folgen	324
3. Unterrichtungspflichten des Arbeitgebers und Widerspruchsrecht des Arbeitnehmers	325
V. Kollektivrechtliche Risiken	326
1. Kollektivorgane und andere Mitarbeitervertretungen	326
2. Betriebsvereinbarungen, Gesamtzusagen, betriebliche Übungen	327
VI. Tarifverträge	330
1. Aktuelle oder frühere Tarifgebundenheit des Arbeitgebers	330
2. Feststellung der richtigen Tarifverträge	330
3. Anwendbarkeit von Tarifverträgen aufgrund Bezugnahme Klausel und betrieblicher Übung	330
4. Fortgeltung von Tarifverträgen	331
5. Inhalt der Tarifverträge	331
6. Arbeitskampfmaßnahmen	332
VII. Rechtsstreitigkeiten	332
VIII. Sozialversicherungsrecht	333
1. Unerkannte sozialversicherungspflichtige Vertragsverhältnisse	333
2. Nachzahlung von Sozialversicherungsbeiträgen durch das Unternehmen	334
3. Sozialversicherungsprüfungen	335
IX. Checkliste	335
§ 21 Recht der Altersvorsorge	339
I. Bedeutung der betrieblichen Altersversorgung für die Due Diligence	340
1. Die Feststellung von Verpflichtungen aus der betrieblichen Altersversorgung	342
2. Rechtliche Prüfung	342
3. Die Bewertung von Versorgungsverpflichtungen	343
II. Überblick über die Arten der betrieblichen Altersversorgung in privatwirtschaftlichen Unternehmen	344
1. Unmittelbare Versorgungszusage	344
2. Direktversicherung	344
3. Pensionskasse	345
4. Pensionsfonds	345
5. Unterstützungskasse	345
III. Rechtsgrundlagen der betrieblichen Altersversorgungszusagen	346
1. Individualrechtliche Rechtsgrundlagen	346
2. Kollektivrechtliche Rechtsgrundlagen	349
IV. Die Wirksamkeit, Anpassung, Änderung, Ablösung und der Fortfall von Versorgungsverpflichtungen	350
1. Die Wirksamkeit der Versorgungsverpflichtung	350
2. Die Anpassung	350
3. Die Abänderung der Versorgungszusage	351
4. Die Schließung eines Versorgungswerkes	355

Inhaltsverzeichnis

V. Betriebliche Altersversorgung im Rahmen eines Betriebsübergangs und einer Unternehmensumwandlung.....	357
1. Betriebsübergang.....	357
2. Die betriebliche Altersversorgung bei Umstrukturierungen nach dem Umwandlungsgesetz (UmwG).....	359
VI. Betriebliche Altersversorgung in Unternehmen der öffentlichen Hand	360
1. Grundlagen	360
2. Bedeutung der Due Diligence von Verpflichtungen aus der privaten Altersversorgung bei Privatisierungsvorhaben.....	361
VII. Checkliste	363
§ 22 Versicherungsrecht	365
I. Ziel und Zweck	365
II. Zum Prüfungsgegenstand	366
III. Planung und Durchführung	367
IV. Checkliste	368
§ 23 Öffentliches Recht (insbesondere Umweltrecht)	369
I. Allgemeines	370
II. Grundstücksbezogene öffentlich-rechtliche Due Diligence	372
1. Ausnutzbarkeit des Grundbesitzes	373
2. Haftungsrisiken aus dem Zustand des Grundbesitzes	388
3. Grundstücksbezogene Abgaben, Beiträge und Gebühren	395
III. Anlagenbezogene öffentlich-rechtliche Due Diligence	397
1. Genehmigungserfordernisse	398
2. Besondere Rechtmäßigkeitsanforderungen	414
IV. Personenbezogene öffentlich-rechtliche Due Diligence	418
1. Personenbezogene Genehmigungen	418
2. Verpflichtungen aus öffentlich-rechtlichen Verträgen	419
3. Personenbezogene Haftungstatbestände für die Vergangenheit	419
4. Durchgriffshaftung des Eigentümers der Zielgesellschaft	420
5. Zivilrechtliche Umwelthaftungstatbestände	421
6. Ordnungswidrigkeiten/Straftatbestände	421
V. Informationsquellen	421
1. Öffentliche Quellen	422
2. Beschränkt-öffentliche Quellen	422
3. Behördenakten und Behördenkontakte	423
VI. Checkliste	423
§ 24 Rechtsstreitigkeiten	428
I. Ziel und Zweck	428
II. Prüfungsvorgehen	428
III. Checkliste	430

Teil D. Tax Due Diligence

§ 25 Vorbemerkungen	433
I. Einleitung	433
II. Buy-Side Tax Due Diligence	434
1. Gegenstand und Grundlagen	434
2. Prüfungsvorbereitung und -methodik	434
3. Koordinationsaspekte	435
III. Sell-Side Tax Due Diligence	436

§ 26 Unternehmenskauf und Besteuerung	438
I. Allgemeines	439
1. Ziele des Veräußerers	441
2. Ziele des Erwerbers	441
II. Besteuerung aus Sicht des Unternehmensveräußerers	442
1. Veräußerung von Betrieben, Teilbetrieben, Mitunternehmeranteilen durch Steuerinländer	442
2. Veräußerung von Anteilen an Kapitalgesellschaften durch Steuerinländer	444
3. Veräußerung von Betrieben, Teilbetrieben, Mitunternehmeranteilen durch Steuerausländer	448
4. Veräußerung von Anteilen an Kapitalgesellschaften durch Steuerausländer	449
III. Besteuerung aus Sicht des Unternehmenserwerbers	450
1. Erwerb eines Betriebs, Teilbetriebs oder Mitunternehmeranteils (asset deal)	450
2. Erwerb von Anteilen an Kapitalgesellschaften	453
§ 27 Inanspruchnahme und Haftung des Käufers für Steuern	457
I. Einleitung	457
II. Inanspruchnahme für Steuern beim share deal	458
1. Erwerb von Anteilen an Personengesellschaften	458
2. Erwerb von Kapitalgesellschaftsbeteiligungen	459
III. Haftung für Steuern beim asset deal	460
1. Umfang der Haftung	460
2. Haftung des Betriebsübernehmers nach § 75 AO	461
3. Haftung bei Firmenfortführung nach § 25 HGB	462
§ 28 Ertragsteuerliche Prüfungsschwerpunkte	464
I. Organschaft	467
1. Einleitung	467
2. Körperschaftsteuerliche Organschaft	468
3. Gewerbesteuerliche Organschaft	468
4. Umsatzsteuerliche Organschaft	468
5. Besondere Prüfungsschwerpunkte	469
II. Verlustnutzung	472
1. Einleitung	472
2. Nutzung eigener Verluste	472
3. Nutzung fremder Verluste	476
III. Gesellschafter-Fremdfinanzierung (§ 8 a KStG a. F.) und Zinsschranke (§ 4 h EStG i.V. m. § 8 a KStG n. F.)	477
1. Einleitung	477
2. Regelung in § 8 a KStG a. F.	478
3. Regelung in § 4 h EStG und § 8 a KStG n. F.	482
IV. Einbringungsgeborene Anteile bzw. rückwirkende Besteuerung des Einbringungsvorgangs	487
1. Einleitung	487
2. Einbringungsgeborene Anteile	488
3. Rückwirkende Besteuerung des Einbringungsgewinns	489
4. Besondere Prüfungsschwerpunkte	489
V. Verdeckte Gewinnausschüttung und verdeckte Einlage	490
1. Verdeckte Gewinnausschüttung	490
2. Verdeckte Einlage	492
VI. Ausgewählte steuerbilanzielle und verwandte Themenbereiche	493
1. Übertragung stiller Reserven	494
2. Teilwertabschreibung und Wertaufholung	497

Inhaltsverzeichnis

3. Investitionszulagen, Investitionsabzugsbeträge und Sonderabschreibungen ...	499
4. Abzinsungsgebot bei Verbindlichkeiten und Rückstellungen	500
5. Latente Steuern	500
VII. Verrechnungspreise	502
1. Einleitung	502
2. Methoden der Ermittlung von Verrechnungspreisen	503
3. Besondere Prüfungsschwerpunkte	506
VIII. Funktionsverlagerung	512
1. Einleitung	512
2. Besondere Prüfungsschwerpunkte	513
IX. Hinzurechnungsbesteuerung	516
§ 29 Umsatzsteuerliche Prüfungsschwerpunkte	518
I. Vorbemerkung	519
II. Umsatzsteuerliche Organschaft	519
1. Grundlagen	519
2. Besondere Prüfungsschwerpunkte	520
III. Vorsteuerabzug	523
1. Grundlagen	523
2. Besondere Prüfungsschwerpunkte	523
IV. Vorsteuerberichtigung	526
1. Grundlagen	526
2. Besondere Prüfungsschwerpunkte	527
V. Geschäftsveräußerung	527
1. Grundlagen	527
2. Besondere Prüfungsschwerpunkte	528
VI. Nachweispflichten bei Ausfuhr- und innergemeinschaftlichen Lieferungen	530
1. Grundlagen	530
2. Besondere Prüfungsschwerpunkte	531
§ 30 Grunderwerbsteuerliche Prüfungsschwerpunkte	535
I. Einleitung	536
II. Reorganisationen im Allgemeinen	537
1. Veräußerungen von Grundstücken	537
2. Umwandlungen	537
3. Anwachsung	538
4. Einbringung	538
5. Privilegierung von Konzernumstrukturierungen nach § 1 Abs. 6 GrEStG	539
6. Ertragsteuerliche Behandlung der Grunderwerbsteuer	539
III. Grunderwerbsteuer und Anteile an Personengesellschaften	540
1. Allgemeine Ausführungen	540
2. Einzelfälle	541
3. Begünstigungsvorschriften	541
IV. Grunderwerbsteuer und Anteile an Kapitalgesellschaften	543
1. Allgemeine Ausführungen	543
2. Einzelfälle	543
§ 31 Prüfungsschwerpunkte bei Abzugssteuern	546
I. Kapitalertragsteuer	546
1. Einleitung	546
2. Kapitalerträge im Sinne des § 43 EStG	547

II. Steuerabzug nach § 50 a EStG	548
1. Einleitung	548
2. Tatbestände des § 50 a EStG	548
III. Lohnsteuer und Sozialversicherung	549
1. Einleitung	549
2. Prüfungsschwerpunkte	550
§ 32 Steuerklauseln	553
I. Einleitung	554
1. Allgemeines	554
2. Definition des Begriffs Steuer	554
II. Asset deal	555
1. Art und Umfang der Haftung	555
2. Freistellungen	556
3. Umsatzsteuer	557
III. Veräußerung von Anteilen an Personengesellschaften	561
1. Umfang der Inanspruchnahme	561
2. Garantien	562
3. Freistellung	563
4. Weitere Aspekte	563
IV. Veräußerung von Kapitalgesellschaftsbeteiligungen	564
1. Umfang der Inanspruchnahme	564
2. Garantien	564
V. Checkliste	569

Teil E. Financial Due Diligence

§ 33 Vorbemerkungen	573
§ 34 Mandats- und Transaktionsmanagement	575
I. Einordnung der Financial Due Diligence in den Transaktionsprozess	575
II. Auftragsinhalt und -annahme	575
III. Haftungsumfang	576
IV. Informationsquellen im Rahmen des Due Diligence Prozesses	576
§ 35 Ablauf einer zielorientierten Financial Due Diligence	578
I. Risiko-/Businessorientierte Unternehmensanalyse	578
II. Gegenstand der Financial Due Diligence	579
III. Kritische Durchsicht der Managementinformations- und Steuerungssysteme	580
IV. Zeitbezogene Analyse	581
1. Historische Entwicklung	582
2. Aktuelle Entwicklung und Jahresausblick	582
3. Budgetprozess und Planungsrechnung	583
V. Sachbezogene Analyse	585
1. Ertragslage	586
2. Finanzlage	592
3. Vermögenslage	596
VI. Berichterstattung	602
1. Buy Side-Bericht	603
2. Vendor-Bericht	605
VII. Berücksichtigung der Ergebnisse der Financial DD und Kaufvertragsberatung ...	605
VIII. Nachsorge und „Deal-Review“	606

Inhaltsverzeichnis

§ 36 Ausgewählte Kapitel	607
I. Due Diligence und Unternehmensbewertung	607
II. Due Diligence bei mittelständischen Unternehmen	607
III. Besonderheiten bei der Ausgliederung von rechtlich nicht selbständigen Geschäftsbereichen („carve out“) sowie bei Pro-Forma-Abschlüssen	608
IV. Bilanzierungs- und Bewertungsmethoden	610
V. Branchenspezifische Sonderfragen	610
§ 37 Checklisten und Übersichten	612
I. Einleitung	612
II. Übersicht: Betriebliche Kennzahlen	613
Anlage 1. Übersicht über gängig betriebliche Kennzahlen	613
III. Checkliste	616
Anlage 2: Anzufordernde Unterlagen bei der Financial Due Diligence	616

Teil F. Commercial and Strategic Due Diligence

§ 38 Vorbemerkungen	641
§ 39 Betriebswirtschaftliche Strategien und analytische Instrumente	645
I. Strategieempfehlungen von Porter	645
II. Ausnutzen von Synergiepotenzialen	647
III. Portfolio-Ansätze	648
1. Die BCG-Matrix	648
2. Die Branchen-Attraktivitäts-/Wettbewerbsstärke-Matrix	651
3. Das Lebenszyklus-Konzept	653
IV. Wertkettenanalyse	655
V. Erfahrungskurven-Konzept und PIMS-Studie	656
VI. SWOT-Analysen	657
VII. Prognose-Instrumente	657
§ 40 Einzelne Prüfungsbestandteile	659
I. Strategische Geschäftsfelder	659
II. Branchen- und Wettbewerbsumfeld	660
III. Marketing und Vertrieb	660
IV. Produktion	661
V. Beschaffung	662
VI. Forschung und Entwicklung	663
VII. Personal, Management, Organisation, Führung und Unternehmenskultur	663
VIII. Informationssysteme und Wissensmanagement	664
IX. Analyse der Unternehmensplanung	665
X. Zusammenfassung und Checklisten	666

Teil G. Anderweitige Due Diligence

§ 41 Compliance Due Diligence	669
I. Zur Einordnung	669
II. Zu Inhalt und Ablauf	670

Inhaltsverzeichnis

III. Compliance Due Diligence Checkliste	671
IV. Zusammenfassung	675
§ 42 Weitere Bereiche der Due Diligence	676
I. Überblick	676
II. Die Environmental Due Diligence	678
1. Zur Einordnung	678
2. Zu Inhalt und Ablauf	678
III. Die Technical Due Diligence	679
1. Zur Einordnung	679
2. Zu Inhalt und Ablauf	680
IV. Die Cultural und Human Resources Due Diligence	680
1. Zur Einordnung	680
2. Zu Inhalt und Ablauf	681
V. Ausblick	682
Anhang: Zusammenfassende Checkliste	683
Sachregister	735