

# Inhaltsverzeichnis

Rz. Seite

Vorwort .....	V
Literaturverzeichnis .....	XIX
A. Vorbemerkung .....	1 .....
B. Vor- und Nachteile von inkorporierten Joint Ventures .....	1 .....
I. Begriff .....	1 .....
II. Vor- und Nachteile .....	7 .....
C. Der Weg in ein Joint Venture .....	12 .....
I. Vorüberlegungen, Planung und Prozessverlauf .....	12 .....
1. Gestaltungsvarianten von Gemeinschaftsunternehmen ...	12 .....
a) Operative Joint Ventures .....	13 .....
b) Joint Venture als Holding .....	14 .....
c) Mischformen .....	15 .....
2. Doppelstufigkeit von inkorporierten Joint Ventures .....	16 .....
3. Ausrichtung von Inkorporierten Joint Ventures .....	17 .....
4. Planung und Prozessverlauf .....	23 .....
a) Einleitung .....	23 .....
b) Projektphasen .....	26 .....
aa) Planungsphase .....	31 .....
(1) Interne Strategie- und Strukturüber-	
legungen .....	31 .....
(2) Geheimhaltungsvereinbarung .....	32 .....
(3) Absichtserklärung .....	36 .....
(4) Due Diligence .....	40 .....
bb) Verhandlungsphase .....	41 .....
(1) Interne Reorganisation .....	42 .....
(2) Eigentliche Verhandlungen .....	45 .....
cc) Genehmigungsphase .....	47 .....
dd) Abschlussphase .....	59 .....
(1) Unterzeichnung der Verträge .....	59 .....
(2) Aufschiebende Bedingungen;	
Genehmigungen .....	60 .....
(3) Completion .....	62 .....
II. Gesellschaftsrecht (Errichtung der Joint-Venture-	
Gesellschaft) .....	63 .....
1. Rechtsform .....	64 .....

VII

	Rz.	Seite
a) GmbH .....	66	18
b) GmbH & Co. KG .....	67	18
c) (Kleine) Aktiengesellschaft .....	71	18
d) (Reine) Personengesellschaft .....	75	19
e) SE (Societas Europaea) .....	76	19
f) Rolle des Steuerrechts .....	77	19
2. Grundstrukturen der Vertragsgestaltung .....	79	20
a) Grundlagenvereinbarung .....	80	20
aa) Bedeutung .....	80	20
bb) Inhalt .....	83	21
b) Satzung/Gesellschaftsvertrag .....	90	23
aa) Zwingende Regelungen (GmbH) .....	94	24
bb) Vorrang der Grundlagenvereinbarung .....	96	24
cc) Sonderfall GmbH & Co. KG und Personen- gesellschaften? .....	97	25
c) Beteiligungsverträge .....	98	25
d) Ergänzende Verträge .....	99	26
3. Formfragen .....	101	26
a) Offensichtliche Formerfordernisse .....	102	27
aa) Gründung der Joint-Venture-Gesellschaft .....	102	27
(1) GmbH .....	102	27
(2) GmbH & Co. KG .....	103	27
(3) Entbehrlichkeit der Form .....	104	27
bb) Veräußerung von Anteilen .....	105	27
(1) GmbH-Geschäftsanteile .....	105	27
(2) Anteile an GmbH & Co. KG .....	107	28
(3) Heilung nach § 15 Abs. 3 GmbHG .....	110	28
cc) Übertragung von Grundeigentum .....	111	29
b) „Versteckte“ Formerfordernisse .....	112	29
c) Rechtsfolgen .....	115	29
d) Beurkundung im Ausland .....	119	30
e) Exkurs: Änderung von beurkundeten Verträgen ....	121	30
aa) Grundsatz .....	122	30
bb) Rechtsgrundlagen .....	123	31
(1) Formzwang des obligatorischen Rechtsgeschäftes nach § 15 Abs. 4 GmbHG .....	123	31
(2) Wirksamkeit nicht formgerechter Nebenabreden aufgrund § 139 BGB .....	129	32
(3) Formzwang des dinglichen Geschäftes nach § 15 Abs. 3 GmbHG ....	131	33
4. Einbringung von Wirtschaftsgütern/Beteiligungen .....	136	33
a) Hintergrund .....	136	33
b) Einbringung durch Sacheinlage bzw. Sachkapitalerhöhung .....	139	34

	Rz.	Seite
c) Regelungsbedürftige Bereiche/Typische		
Fallstricke .....	140	34
aa) Bestimmtheitsgrundsatz .....	141	34
bb) Interne Restrukturierung .....	145	35
cc) Formvorschriften .....	146	36
dd) Übertragung von geistigem Eigentum .....	148	36
(1) Vorüberlegungen .....	149	36
(2) Einbringung von geistigem Eigentum .....	151	37
(a) Eigentum oder Lizenz .....	151	37
(b) Rücklizenz .....	152	37
(c) Pflege .....	154	37
(d) „Neue“ IP-Rechte .....	155	38
(e) Beendigung des Joint Ventures und IP-Rechte .....	156	38
(f) Kartellrechtliche Fragen .....	158	38
ee) Einbringung von Verträgen .....	159	39
(1) Unmittelbare Einbringung .....	160	39
(2) „Mittelbare“ Einbringung .....	164	39
ff) Sonderfall Vertriebs-Joint Venture .....	165	40
(1) Andienungs- und Abnahmepflichten .....	166	40
(2) Preisfindung und Nachprüfungsrechte ....	168	40
(3) Interessenausgleich .....	169	41
(4) Rechtsfolgen bei Verletzung .....	170	41
5. Absicherung der Partner: Due Diligence –		
Bewertung – Garantien .....	171	41
a) Due Diligence .....	171	41
aa) Einleitung .....	171	41
bb) Funktionen der Due Diligence .....	173	41
(1) Fortsetzung oder Abbruch der Gespräche .....	174	42
(2) Blaupause der Garantie- und Gewährleistungskataloge .....	175	42
(3) Bewertung .....	177	43
(4) Übrige Vertragsgestaltung und Transaktionsstruktur .....	178	43
(5) Finanzierung .....	180	43
(6) Exkulpation .....	182	44
cc) Zeitpunkt der Due Diligence .....	183	44
(1) Regelfall: Vorher .....	183	44
(2) Nachträgliche Due Diligence .....	188	45
dd) Reichweite .....	190	45
ee) Rechtsfragen im Zusammenhang mit der Due Diligence .....	192	46
(1) Allgemein .....	192	46
(2) Geheimhaltung .....	193	46

	Rz.	Seite
(a) Vertragliche Schranken .....	194	47
(b) Gesetzliche Schranken .....	197	47
(aa) Kartellrechtliche Vorschriften .....	198	47
(bb) Datenschutz .....	199	47
(cc) Rechtsformspezifische Anforderungen .....	201	48
(3) Haftung .....	209	49
ff) Vorbereitung und Durchführung .....	210	50
b) Bewertung .....	214	50
c) Gewährleistungen; Garantien; Freistellungen .....	220	52
aa) Gesetzliche Gewährleistungen oder Garantien und Freistellungen? .....	222	52
bb) Doppelstufigkeit der inkorporierten Joint Ventures .....	226	53
cc) Ausgestaltung der Garantien .....	227	53
(1) Adressat .....	227	53
(2) Inhalte .....	229	54
(3) Sonderproblem § 444 BGB .....	230	55
6. Sonderfragen bei Aktiengesellschaften .....	235	57
a) „Holzmüller“-Problematik .....	236	57
aa) Tatbestand .....	236	57
bb) Rechtsfolgen .....	244	59
cc) Folgerungen: Zustimmung der Hauptversammlung .....	245	59
b) Wertpapiererwerbs- und Übernahmegesetz und Joint Ventures .....	246	59
c) Meldepflichten .....	249	60
III. Steuerrecht .....	255	61
1. Rechtsformwahl einer inländischen Joint-Venture-Gesellschaft .....	255	61
a) Gewinnbesteuerung bei Vollausschüttung .....	260	63
aa) Natürliche Person als Joint-Venture-Partner ...	261	63
bb) Kapitalgesellschaft als Joint-Venture-Partner ...	267	66
b) Thesaurierung von Gewinnen .....	274	69
c) Entstehung von Verlusten .....	278	70
d) Veräußerung der Beteiligung .....	282	71
e) Steuerliche Behandlung der Finanzierungskosten des operativen Geschäfts und des Beteiligungs- erwerbs .....	291	73
aa) Zinsschranke .....	291	73
(1) Freigrenze .....	293	73
(2) Keine Konzernzugehörigkeit .....	294	74
(3) Escape bei Konzernzugehörigkeit .....	302	76
(4) EBITDA-Vortrag .....	305	77
(5) Zinsvortrag .....	306	78

	Rz.	Seite
bb) Überentnahmen bei Personengesellschaften .....	307	78
cc) Finanzierungskosten für den Beteiligungserwerb .....	308	78
dd) Gewerbesteuer .....	313	79
f) Umstrukturierungen bei Begründung des Joint Ventures .....	314	79
g) Erbschaft- und Schenkungsteuer .....	318	80
h) Zusammenfassung .....	321	80
2. Besteuerung der Begründung des Joint Ventures .....	325	82
a) Ertragsbesteuerung .....	333	84
aa) Joint-Venture-Gesellschaft in der Rechtsform einer GmbH & Co. KG .....	336	85
(1) § 6 Abs. 5 EStG (Einbringung von Einzelwirtschaftsgütern) .....	338	86
(2) § 16 Abs. 3 EStG (Realteilung, Spaltung einer Personengesellschaft) .....	352	89
(3) §§ 3 ff UmwStG (Verschmelzung einer Kapital- auf eine Personengesellschaft) ...	359	91
(4) § 16 Abs. 1 UmwStG (Spaltung einer Kapital- auf eine Personengesellschaft) ...	370	93
(5) § 24 UmwStG (Einbringung, Verschmelzung) .....	371	93
bb) Joint-Venture-Gesellschaft in der Rechtsform einer GmbH .....	386	98
(1) § 8b Abs. 2 KStG (Anteilsübertragung) ....	387	98
(2) § 20 UmwStG (Einbringung, Verschmelzung einer PersG auf eine KapG) ...	388	98
(3) § 11 UmwStG (Verschmelzung einer KapG auf eine KapG) .....	404	102
(4) § 15 UmwStG (Spaltung einer KapG auf eine KapG) .....	410	104
cc) Zusammenfassende Übersicht zur steuerlichen Behandlung der Übertragungen von inländischem Betriebsvermögen .....	411	104
b) Umsatzsteuer .....	412	105
c) Grunderwerbsteuer .....	422	107
IV. Arbeitsrecht .....	428	108
1. Einleitung .....	428	108
2. Übergang von Arbeitsverhältnissen .....	431	109
a) Einbringung/Übertragung von Betriebsmitteln oder Betrieben .....	433	109
b) Einbringung/Übertragung von Anteilen .....	435	110
c) Umwandlung .....	437	110
d) § 613a Abs. 5 und Abs. 6 BGB .....	441	111

	Rz.	Seite
3. Inhaltsschutz übergelender Arbeitsverhältnisse .....	442	111
a) Fortgeltung einzelvertraglich vereinbarter Rechte und Pflichten .....	443	111
b) Fortgeltung von Betriebsvereinbarungen .....	446	112
aa) Kollektivrechtliche Fortgeltung .....	447	112
bb) Individualrechtliche Fortgeltung (§ 613a BGB) .....	451	113
c) Fortgeltung von Verbandstarifverträgen .....	454	114
aa) Kollektivrechtliche Fortgeltung .....	455	114
bb) Individualrechtliche Fortgeltung .....	457	115
d) Fortgeltung von Firmentarifverträgen .....	465	116
aa) Kollektivrechtliche Fortgeltung .....	466	116
bb) Individualrechtliche Fortgeltung .....	469	117
4. Kündigungsschutz .....	470	117
5. Unternehmensmitbestimmung .....	476	118
V. Gemeinschaftsunternehmen und Kartellrecht .....	477	119
1. Beurteilung nach europäischem Wettbewerbsrecht .....	478	119
a) EU-Fusionskontrollverordnung .....	478	119
aa) Formelle Fusionskontrolle .....	480	119
(1) Begriff des Gemeinschaftsunternehmens – Gemeinsame Kontrolle .....	481	119
(2) Vollfunktions-Gemeinschaftsunter- nehmen .....	485	120
(3) Gemeinschaftsweite Bedeutung .....	489	121
(a) Art. 1 Abs. 2 FKVO .....	491	121
(b) Art. 1 Abs. 3 FKVO .....	492	121
bb) Materielle Fusionskontrolle .....	493	122
(1) Vereinbarkeit der Gründung des Voll- funktions-Gemeinschaftsunternehmens mit dem Gemeinsamen Markt .....	494	122
(2) Keine koordinierenden Effekte auf die das Gemeinschaftsunternehmen gründenden Unternehmen .....	498	123
cc) Verfahren .....	500	124
b) Art. 101 AEUV .....	506	125
2. Beurteilung nach deutschem Recht .....	511	126
a) Fusionskontrolle, §§ 35 ff GWB .....	514	126
aa) Formelle Fusionskontrolle .....	515	126
(1) Zusammenschlusstatbestand .....	515	126
(2) Schwellenwerte .....	517	127
bb) Materielle Fusionskontrolle .....	520	127
cc) Verfahren .....	521	128
b) § 1 GWB, Art. 101 AEUV .....	527	129

	Rz.	Seite
<b>D. Das Leben des Joint Ventures</b> .....	531	131
<b>I. Gesellschaftsrecht</b> .....	532	131
1. Gesellschaftsorgane und Zuständigkeiten .....	532	131
a) Gesellschafterversammlung .....	534	131
aa) Zuständigkeit .....	536	132
bb) Willensbildung, insbesondere Stimmbindungs- vereinbarungen .....	537	132
(1) Vorwegeinigung durch Stimmbindungs- vereinbarungen .....	539	132
(2) Stimmverbote .....	544	133
(a) Recht der GmbH .....	544	133
(b) Recht der Personengesellschaften ...	549	134
(c) Gestaltungsvorschlag .....	555	135
b) Geschäftsführung .....	557	135
aa) (Doppel-)Geschäftsführer und Entsendungsrechte .....	558	136
bb) „Sympathieklauseln“ .....	561	136
c) Aufsichtsrat .....	562	137
aa) Fakultativer Aufsichtsrat .....	562	137
bb) Obligatorischer Aufsichtsrat .....	567	137
(1) GmbH .....	567	137
(2) GmbH & Co. KG .....	577	139
(3) Exkurs: „Ausländische Kapitalgesell- schaft“ & Co. KG .....	582	140
d) Beirat .....	583	140
2. Minderheitenschutz .....	586	140
a) Benennung von Mitgliedern der Unternehmens- führung .....	590	141
b) Qualifizierte Mehrheitserfordernisse .....	593	142
c) Mindestdividende .....	594	142
d) Verwässerungsschutz .....	595	142
e) Ausstieg aus dem Joint Venture .....	596	143
3. Finanzierung .....	599	143
a) Einführung .....	599	143
b) Ausgestaltung .....	604	144
c) Sicherung .....	606	145
4. Haftung .....	608	145
a) Konzernrechtliche Durchgriffshaftung .....	610	146
aa) GmbH .....	611	146
(1) Vertragskonzern .....	611	146
(2) Faktischer Konzern .....	612	146
(3) Qualifiziert faktischer Konzern .....	613	147
(4) Beschränkung auf oder Entzug von Teilfunktionen .....	619	148
bb) GmbH & Co. KG .....	622	148

	Rz.	Seite
b) Kapitalerhaltungs- und Kapitalersatzrecht .....	624	149
aa) Kapitalerhaltung .....	625	149
bb) Eigenkapitalersetzende Gesellschafter-		
leistungen .....	629	149
(1) Sog. Novellenregelungen vor MoMiG .....	629	149
(2) „BGH-Regeln“ vor MoMiG .....	631	150
cc) Erstreckung auf GmbH & Co. KG .....	632	150
5. Wettbewerbsverbot .....	634	150
a) Wettbewerbsverbot und Unternehmens-		
gegenstand .....	635	151
b) Ungeschriebenes Wettbewerbsverbot aus		
Treuepflicht .....	636	151
c) Vorteile eines ausdrücklichen Wettbewerbs-		
verbotes .....	640	152
d) Inhalt eines Wettbewerbsverbotes .....	643	152
e) Grenzen von Wettbewerbsverboten .....	645	153
aa) Kartellrechtliche Schranken .....	646	153
bb) Schranke des § 138 BGB .....	653	154
f) Nachvertragliche Wettbewerbsverbote .....	657	155
g) Befreiung bzw. Öffnungsklausel .....	663	156
h) Gesellschaftsvertrag oder Grundlagen-		
vereinbarung .....	668	157
i) Steuerrecht (GmbH) .....	671	157
6. Patt-Situationen („Deadlock“) .....	676	158
a) Ad-hoc-Lösung .....	678	159
b) Vorab-Regelung .....	679	159
aa) Mehrheitsentscheidung .....	680	160
bb) Letztentscheidungsrecht (Casting Vote) .....	682	160
c) Einschaltung Dritter .....	686	161
d) Verlagerung auf eine höhere Instanz .....	688	161
e) Beendigungsmechanismen .....	690	161
II. Bilanzierung und Steuerrecht .....	692	162
1. Handelsrechtliche Bilanzierung der		
Joint-Venture-Beteiligung .....	692	162
2. Laufende Besteuerung .....	698	163
a) Besteuerung von Gewinnen .....	700	164
b) Verlustnutzung .....	704	165
c) Finanzierung des Joint Ventures .....	717	168
d) Kosten der Finanzierung der		
Joint-Venture-Beteiligung .....	722	170
e) Gewinnausschüttungen .....	724	170
E. Beendigung von Joint Ventures .....	727	173
I. Gesellschaftsrecht .....	728	173



	Rz.	Seite
1. Überblick über Beendigungsszenarien .....	728	173
2. Folgen .....	731	174
3. Doppelstufigkeit .....	732	174
a) Beendigung der Grundlagenvereinbarung .....	734	174
aa) Kündigungsrecht .....	735	175
bb) Konsortiales Andienungsrecht .....	738	175
cc) Verzahnung Grundlagenvereinbarung und Gesellschaftsvertrag .....	739	175
b) Beendigung der Joint-Venture-Gesellschaft .....	741	176
4. Beendigungsmechanismen .....	742	176
a) „Klassische“ Beendigungsmechanismen .....	742	176
aa) Kündigung .....	742	176
bb) Verkauf des Geschäftsbetriebs/der Anteile .....	744	177
cc) Spaltung .....	745	177
dd) Realteilung .....	753	178
ee) Liquidation .....	754	178
b) Optionen und Vorerwerbsrechte .....	755	179
aa) Optionen .....	756	179
(1) Put- und Call-Optionen .....	756	179
(2) Gekreuzte Put- und Call-Optionen .....	759	179
(3) Regelungsgegenstände/Fallstricke .....	760	179
(a) Garantien .....	761	180
(b) Know-how und Markenrechte .....	762	180
(c) Wettbewerbsverbot .....	763	180
(d) Darlehen/Finanzierung .....	764	180
(e) Steueroptimierung .....	766	181
(f) Fusionskontrolle .....	767	181
(g) Kostentragung .....	769	182
bb) Vorerwerbsrechte .....	770	182
(1) Andienungspflichten .....	771	182
(2) Vorkaufsrechte .....	773	182
(3) Gestuftes Vorerwerbsverfahren .....	775	183
cc) Spezielle Regelungen .....	776	183
(1) Tag Along .....	776	183
(2) Drag Along .....	778	183
c) Exitklauseln („Russian Roulette“ und „Texan Shoot Out“) .....	779	184
aa) Grundidee .....	780	184
bb) Mechanismus von „Russian Roulette“ und „Texan Shoot Out“ .....	782	184
(1) Russian Roulette .....	782	184
(2) Texan Shoot Out .....	784	185
cc) Regelungsgegenstände von Ausstiegsklauseln .....	786	186

	Rz.	Seite
(1) Initiierung des Russian-Roulette-Verfahrens .....	786	186
(2) Abkühlungsphase und Bestätigungsmitteilung .....	787	186
(3) Wirksames Angebot .....	789	186
(4) Ausübung des Wahlrechtes .....	790	186
(5) Umsetzung (Abtretung der Anteile) .....	792	187
(6) Weitere regelungsbedürftige Fragen .....	793	187
dd) Wirksamkeit nach deutschem Recht .....	794	187
(1) Zustandekommen eines Kaufvertrages ....	795	188
(2) Formfragen .....	797	188
(3) Einschränkung des Kündigungs- bzw. Austrittsrechts .....	808	190
(4) Wertgerechter Ausstiegspreis .....	812	191
(5) Kein „Spiel“ i. S. v. § 762 BGB .....	817	192
ee) Ausblick: Vorteile und Nachteile von Ausstiegsklauseln .....	818	192
(1) Vorteile .....	819	192
(2) Nachteile .....	821	193
(3) Variante: Russian Roulette mit Schiedsverfahren .....	825	194
5. Wertung .....	826	194
II. Steuerrecht .....	827	194
1. Steuerliche Behandlung von Optionen und Vorkaufsrechten .....	830	195
2. Die Besteuerung der Veräußerung von Einzelwirtschaftsgütern, Betrieben, Teilbetrieben und Anteilen ....	838	196
a) Einzelwirtschaftsgüter, Teilbetrieb und Betrieb .....	838	196
b) Anteile an Kapital- und Personengesellschaften .....	841	197
3. Spaltung .....	853	199
a) Spaltung einer Personengesellschaft .....	857	200
aa) Spaltung auf Personengesellschaften .....	857	200
bb) Spaltung auf Kapitalgesellschaften .....	860	200
b) Spaltung einer Kapitalgesellschaft .....	864	201
aa) Spaltung auf Kapitalgesellschaften .....	865	201
bb) Spaltung auf Personengesellschaften .....	872	203
4. Realteilung .....	879	204
5. Liquidation .....	884	205
a) Personengesellschaften .....	885	205
b) Kapitalgesellschaften .....	887	206
F. Länderstandortwahl .....	889	207
I. Allgemeines .....	892	207
II. Aus rechtlicher Sicht .....	896	208

	Rz.	Seite
III. Aus steuerlicher Sicht .....	898	209
1. Steuerliche Einordnung ausländischer Rechtsformen ....	900	209
a) Allgemeines zur US LLC .....	903	210
b) Qualifikation nach BMF-Schreiben vom 19. März 2004 .....	905	210
2. Gründung des ausländischen Joint Ventures .....	911	211
3. Laufende Besteuerung des Joint Ventures .....	914	212
4. Beendigung des Joint Ventures .....	922	214
Stichwortverzeichnis .....		215