

Inhaltsübersicht

Inhaltsverzeichnis.....	VII
Abkürzungsverzeichnis.....	XVII
Einleitung.....	1
A. Ausgangssituation	1
B. Problemstellung	1
C. Zielsetzung und Aufbau dieser Arbeit.....	2
Erstes Kapitel: Bedrohungsszenarien für den Käufer	5
A. Korruptionsverstöße.....	5
B. Kartellrechtsverstöße.....	51
C. Weitere Risiken dieser beiden Compliance-Verstöße	63
Zweites Kapitel: Prävention und Minimierung dieser Risiken....	71
A. Vendor Due Diligence	72
B. Buyer Due Diligence.....	86
C. Berücksichtigung eines Risikoabschlags bei der Kaufpreis- findung	110
D. Gesetzliche Haftung des Veräußerers für Compliance- Verstöße	111
E. Mögliche vertragliche Vereinbarungen.....	140
F. Versicherungslösungen für Transaktionsrisiken.....	177
G. Interne Untersuchungen nach dem Closing	181
H. Reduzierung der Sanktionen bei Korruptionsverstößen.....	188
I. Reduzierung bzw. Erlass der Sanktionen bei Kartell- rechtsverstößen	189
J. Asset-Deal versus Share-Deal	191
Drittes Kapitel: Zusammenfassung.....	193
A. Bedrohungszenario.....	193
B. Prävention und Minimierung dieser Risiken	195
Literaturverzeichnis	XXIII

Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis.....	XVII
Einleitung.....	1
A. Ausgangssituation	1
B. Problemstellung	1
C. Zielsetzung und Aufbau dieser Arbeit.....	2
Erstes Kapitel: Bedrohungsszenarien für den Käufer	5
A. Korruptionsverstöße.....	5
1. Definition von Korruption	7
2. Historischer Abriss	8
3. Straf- und bußgeldrechtliche Folgen nach deutschem Recht.....	10
a. Strafbarkeit nach dem Strafgesetzbuch.....	10
b. Sanktionierung nach dem OWiG	11
aa Geldbuße nach dem OWiG	11
aaa Pflichtverletzung nach § 30 Abs. 1 Alt. 1 OWiG	11
bbb Pflichtverletzung nach § 30 Abs. 1 Alt. 2 OWiG	14
ccc Verjährung	15
ddd Sanktionen.....	16
eee Haftung der Zielgesellschaft	18
bb Verfall.....	19
aaa Verjährung	20
bbb Sanktion	20
4. Strafbarkeit nach internationalen Bestimmungen	21
a. FCPA.....	21
aa Persönlicher Anwendungsbereich für deutsche Unternehmen	22
bb Strafbarkeit von Unternehmen	24

aaa	Tatbestandsvoraussetzungen.....	24
bbb	Verteidigungsmöglichkeiten des Beklagten	26
cc	Sanktionen.....	28
dd	Fazit.....	29
b.	UK-Bribery Act 2010	29
aa	Persönlicher Anwendungsbereich für deutsche Unter- nehmen	29
bb	Strafbarkeit von Unternehmen	31
aaa	Tatbestandsvoraussetzungen.....	32
bbb	Exkulpation.....	33
cc	Sanktionen.....	35
dd	Fazit.....	35
5.	Steuerliche Folgen korruptiver Handlungen	36
a.	Ertragssteuerliche Auswirkungen	36
aa	Abzugsverbot für gezahlte Schmiergelder	36
bb	Abzugsverbot für Geschenke.....	37
cc	Abzugsverbot für Geldbußen	38
b.	Umsatzsteuerliche Auswirkungen	39
c.	Folgen der Steuerhinterziehung für das Unternehmen.....	40
6.	Rücknahme oder Widerruf von behördlichen Genehmigungen.....	41
a.	Genehmigung wäre auch ohne Korruption rechtmäßig	41
b.	Genehmigung wurde rechtswidrig erteilt.....	42
aa	Nichtigkeit.....	43
bb	Rücknahme der rechtswidrigen Genehmigung	43
cc	Folgen der Rücknahme einer Genehmigung.....	45
7.	Rückabwicklung des Vertrags.....	46

a.	Nichtigkeit des Hauptvertrags	46
b.	Rückgewährung der Leistungen	47
c.	Ausschluss der Rückgewährung.....	48
8.	Schadensersatzansprüche.....	50
a.	Schadensersatzansprüche aus c. i. c.....	50
b.	Deliktische Schadensersatzansprüche.....	51
B.	Kartellrechtsverstöße.....	51
1.	Anwendungsbereich des deutschen und europäischen Kartellrechts.....	51
2.	Relevante kartellrechtliche Verstöße	53
a.	Kartellverbot.....	53
b.	Verbot des Missbrauchs einer marktbeherrschenden Stellung.....	55
aa	Marktbeherrschung	55
bb	Missbrauch	56
3.	Sanktionen	57
a.	Geldbußen.....	58
aa	Bußgeldrahmen	58
bb	Bestimmung der Bemessung des Bußgeldes	59
b.	Schadensersatzansprüche.....	60
4.	Haftung Zielgesellschaft bei einem Verstoß gegen das GWB.....	61
5.	Besonderes Haftungsrisiko der Zielgesellschaft bei Verstoß gegen EU-Wettbewerbs- oder Kartellrecht.....	61
a.	Haftungssituation bei einem Share Deal.....	61
b.	Haftungssituation bei einem Asset Deal.....	62
C.	Weitere Risiken dieser beiden Compliance-Verstöße	63

1.	Vergaberechtliche Auswirkungen	63
2.	Zeit- und Kostenaufwand	65
3.	Auswirkungen auf die Belegschaft.....	65
4.	Reputations- und Imageverlust.....	66
5.	Zahlung von zu hohem Kaufpreis	68
a.	Multiplikatorverfahren	68
b.	Zukunftserfolgsorientierte Verfahren.....	69
c.	Fazit.....	70
	Zweites Kapitel: Prävention und Minimierung dieser Risiken ...	71
A.	Vendor Due Diligence.....	72
1.	Begriffserklärung „Vendor Due Diligence“	72
2.	Abgrenzung zum „Fact Book“	73
3.	Zeitliche Einordnung in den Transaktionsprozess	73
4.	Umfang der Vendor Due Diligence	74
5.	Rechtliche Bedeutung	74
a.	Haftung des Veräußerer.....	74
b.	Haftung des externen Beraters	75
aa	Vertrag mit Schutzwirkung zu Gunsten Dritter	76
aaa	Leistungsnähe des Dritten	77
bbb	Näheverhältnis des Dritten zum Gläubiger.....	77
ccc	Objektiv abgrenzbarer Personenkreis.....	78
ddd	Schutzbedürftigkeit des Dritten.....	78
eee	Fazit.....	79
bb	Non-Reliance-Letter.....	79
cc	Reliance-Letter.....	81
dd	Grenzen der Haftungsausschlüsse durch das AGB-Recht.....	81

ee Haftung aus dem Deliktsrecht	82
6. Möglichkeit zur Minimierung der Bedrohungsszenarien.....	83
a. Analyse des beworbenen Marktes	83
b. Tochterunternehmen und Joint Ventures im Ausland	84
c. Wettbewerbsposition	84
d. Compliance-Organisation	85
7. Fazit.....	85
B. Buyer Due Diligence.....	86
1. Begriffsdefinition	86
2. Funktionen der Due Diligence.....	87
a. Gewährleistungs- und Risikoermittlungsfunktion	87
b. Beweissicherungsfunktion	87
c. Wertermittlungsfunktion	88
3. Rechtliche Pflichten zur Durchführung	88
a. Rüge- und Prüfungspflicht nach § 370 HGB	88
b. Obliegenheit nach § 442 Abs. 1 S. 2 BGB.....	89
c. Kaufmännische Sorgfaltspflicht des Vorstands/Geschäfts-führers	90
4. Zeitlicher Ablauf einer Due Diligence.....	91
5. Arten von Due Diligence	92
6. Compliance Due Diligence/Integrity Due Diligence	93
a. Begriffserläuterung.....	94
b. High Level Risikobewertung.....	95
aa Art des operativen Geschäfts	96
bb Geographischer Schwerpunkt.....	96
cc Anwendbarkeit des FCPA/UK Bribery Act 2010	96
dd Vorhandensein einer Compliance-Organisation	97

ee	Marktkonzentration.....	97
ff	Marktphase	97
gg	Vertriebsstruktur.....	98
hh	Verbandsarbeit	99
ii	Kunden	99
jj	Compliance-Historie.....	99
kk	Fazit.....	100
c.	Risikoorientierte Compliance bzw. Integrity Due Diligence	100
aa	Compliance-Organisation.....	101
bb	Ergänzende Prüfungspunkte	103
aaa	Kritische Länder	103
bbb	Lieferanten	103
ccc	Kunden	103
ddd	Mitarbeiter.....	104
eee	Wettbewerber	104
fff	Business Consultants und Intermediäre.....	105
ggg	Juristische Auseinandersetzungen	106
hhh	Anteilseigner.....	107
d.	Fazit.....	107
7.	Cultural Due Diligence	108
8.	Legal Due Diligence	108
9.	Financial Due Diligence.....	109
10.	Fazit.....	109
C.	Berücksichtigung eines Risikoabschlags bei der Kaufpreisfindung	110

D. Gesetzliche Haftung des Veräußerers für Compliance-Verstöße	111
1. Gesetzliche Gewährleistungsansprüche	112
a. Vorhandensein eines Sach- oder Rechtsmangels.....	112
b. Rechtsfolgen bei Sach- und Rechtsmangel	116
aa Nacherfüllung.....	116
bb Rücktritt.....	118
cc Minderung	119
dd Schadensersatz	121
aaa Der kleine Schadensersatz	121
bbb Der große Schadensersatz.....	123
ee Aufwendungsersatz	124
c. Haftungsausschluss.....	125
d. Verjährung	125
2. Haftung aus Verschulden bei Vertragsschluss (cic).....	126
a. Konkurrenzverhältnis zu den Gewährleistungsrechten ..	127
b. Aufklärungs- und Offenbarungspflichten.....	131
c. Rechtsfolgen	135
d. Fazit.....	137
3. Störung der Geschäftsgrundlage.....	137
4. Probleme der gesetzlichen Regelungen	139
E. Mögliche vertragliche Vereinbarungen.....	140
1. Garantieversprechen	141
a. Unselbständige Garantien.....	141
b. Selbstständige Garantien.....	143
aa Bedeutung des § 444 BGB	144
bb Möglicher Inhalt einer Garantie.....	146

cc	Arten von selbstständigen Garantien	146
dd	Aufbau von Garantieversprechen.....	148
ee	Rechtsfolgen von Garantieverletzungen	151
aaa	Naturalrestitution	151
bbb	Schadensersatz in Geld	152
ccc	Minderung	154
ddd	Rücktritt bzw. großer Schadensersatz	154
ff	Ausschluss sonstiger Ansprüche.....	155
gg	Haftungshöchst- bzw. Haftungsmindestbeträge.....	156
aaa	Haftungshöchstbeträge	157
bbb	Bagatellgrenzen bzw. Haftungsmindestbeträge	158
hh	Verjährungsregelungen.....	159
ii	Mögliche Schwächen von Garantien	160
jj	Zwischenfazit.....	161
c.	Fazit.....	162
2.	Beschaffenheitsvereinbarungen	163
3.	Freistellungen.....	163
4.	Kaufpreisanpassung.....	166
a.	Fester Kaufpreis	166
b.	Variabler Kaufpreis	167
aa	Mehrstufiger Unternehmenskauf.....	168
aaa	Allgemeines.....	168
bbb	Eignung zur Minimierung von Compliance-Risiken.....	168
bb	Besserungsoptionsmodell.....	171
aaa	Allgemeines.....	171

bbb Eignung zur Minimierung von Compliance-Risiken.....	172
cc Fazit	174
5. Allgemeine Probleme vertraglicher Vereinbarungen.....	175
6. Fazit.....	176
F. Versicherungslösungen für Transaktionsrisiken	177
1. Verkäufer-Police	178
2. Käufer-Police	179
3. Fazit.....	180
G. Interne Untersuchungen nach dem Closing.....	181
1. Nachgelagerte Due Diligence	182
2. Corporate Internal Investigation.....	182
3. Auswirkungen dieser Ergebnisse	186
H. Reduzierung der Sanktionen bei Korruptionsverstößen.....	188
I. Reduzierung bzw. Erlass der Sanktionen bei Kartellrechts-verstößen	189
J. Asset-Deal versus Share-Deal	191
Drittes Kapitel: Zusammenfassung.....	193
A. Bedrohungszenario.....	193
B. Prävention und Minimierung dieser Risiken.....	195
Literaturverzeichnis	XXIII