

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	V
Abkürzungsverzeichnis	XV
Literaturverzeichnis	XXI
I. Einleitung	1
A. Bedeutung der Gesamtrechtsnachfolge	1
1. Allgemeines	1
2. Arten	3
a) Die Verschmelzung (zwischen Kapitalgesellschaften)	3
b) Die Umwandlung (von Kapitalgesellschaften) nach dem UmwG	4
c) Die Spaltung (zwischen Kapitalgesellschaften) nach dem SpaltG	5
d) Die Anwachsung	5
e) Die Verstaatlichung (Vermögensübertragung auf eine Gebietskörperschaft)	5
f) Spezialgesetzliche Vorschriften	6
aa) Gesamtrechtsnachfolge von Versicherungs- unternehmen	6
bb) Gesamtrechtsnachfolge nach dem BWG	9
cc) Gesamtrechtsnachfolge nach dem GWG	9
3. Partielle Gesamtrechtsnachfolge	10
B. Abgrenzungsfragen: Keine Fälle der Gesamtrechtsnachfolge	10
1. Anteilsübertragung (Share Deal)	10
2. Formwechselnde Umwandlung	11
3. Migration der Gesellschaft aus dem oder in das Ausland	12
C. Wirkung der Gesamtrechtsnachfolge	12
1. Liegenschaften	13
2. Immaterialgüterrechte	13
3. Bewegliches körperliches Vermögen	13
4. Forderungen, Verbindlichkeiten, Verträge	13
5. Zivilprozesse	14
6. Sonstiges	14
D. Übertragungshindernisse/-beschränkungen	14

Inhaltsverzeichnis

1. Höchstpersönliche (Privat-)Rechte	15
2. Organfunktionen	17
3. Vollmacht, Auftrag, Treuhand	17
4. Vinkulierte Beteiligungen	17
5. Öffentliche Rechte	19
6. Change-of-Control-Bestimmungen	21
a) Mietrechte	22
b) Arbeitsverhältnisse	22
c) Versicherungsverträge	23
d) Stille Gesellschaft	24
e) Schuldverschreibungen und Genussrechte	24
f) Vertragliche Change-of-Control-Klauseln	24
II. Verschmelzung	26
A. Grundsätzliches	26
1. Definition und Merkmale	26
2. Arten und Abgrenzungsfragen	26
a) Verschmelzung zur Neugründung – Verschmelzung zur Aufnahme	27
b) Konzernverschmelzung – Konzentrations- verschmelzung	28
c) Up-stream-/Down-stream-/Side-stream- Verschmelzung	28
d) Rechtsformwahrende und -übergreifende Verschmelzungen	29
e) Innerstaatliche und grenzüberschreitende Verschmelzungen	30
3. Rechtliche Grundlagen	30
B. Ablauf	31
1. Übersicht	31
2. Stichtag	33
a) Schlussbilanz	34
b) Zwischenbilanz	35
3. Verschmelzungsvertrag	35
a) Form	36
b) Inhalt	37
aa) Firma und Sitz	37
bb) Vermögensübergang im Weg der Gesamtrechts- nachfolge	37
cc) Umtauschverhältnis, bare Zuzahlungen und Einzelheiten für die Anteilsgewährung	38
dd) Zeitpunkt der Gewinnbeteiligung	40

ee) Verschmelzungsstichtag	40
ff) Sonderrechte	40
gg) Sondervorteile	40
4. Unternehmensbewertung	41
5. Berichtspflichten	42
a) Verschmelzungsbericht der Geschäftsführung	42
b) Prüfungsbericht des Verschmelzungsprüfers	43
c) Prüfungsbericht des Aufsichtsrats	44
d) Gründungsprüfung	45
6. Vorbereitung der Beschlussfassung	45
a) Einreichung des Verschmelzungsvertrages, Veröffentlichungspflichten	46
b) Einberufung der Gesellschafterversammlung	48
c) Gesellschafterversammlung	49
7. Beschlussfassung in der Gesellschafterversammlung	50
a) Beschlussquoren	50
b) Vollmacht	50
c) Vereinfachte Verschmelzung	51
aa) Entfall der Beschlussfassung	51
bb) Up-stream-Verschmelzung auf den Alleingesellschafter	52
cc) Verzicht	52
d) Zeitliche Reihenfolge	53
e) Formvorschriften	53
8. Firmenbuchverfahren	53
a) Firmenbuchanmeldung	53
b) Firmenbucheintragung	56
c) Rechtswirkungen der Eintragung	57
aa) Gesamtrechtsnachfolge und Erlöschen der übertragenden Gesellschaft	57
bb) Anteilsgewährung	58
cc) Mängel: Arten und Rechtsbehelfe	58
d) Maßnahmen nach der Firmenbucheintragung	61
C. Schutzworschriften für Beteiligte	61
1. Gesellschafterschutz	61
a) Informationsrechte	61
b) Zustimmungsrechte	62
c) Anfechtungsrechte	62
d) Sicherstellung einer angemessenen Gegenleistung	63
2. Gläubigerschutz	63
a) Vorgelagerter Gläubigerschutz	63
aa) Positiver Verkehrswert	63

Inhaltsverzeichnis

bb) Kapitalherabsetzender (-entsperrender) Effekt	65
b) Nachgelagerter Gläubigerschutz	67
D. Grenzüberschreitende Verschmelzung	67
1. Anwendungsbereich des EU-VerschG	68
2. Ablauf	69
3. Verschmelzungsplan	70
4. Berichtspflichten	72
a) Verschmelzungsbericht der Geschäftsführung	72
b) Prüfungsbericht des Verschmelzungsprüfers	73
c) Prüfungsbericht des Aufsichtsrates	73
5. Beschlussfassung in der Gesellschafterversammlung	73
6. Gesellschafterschutz	75
7. Arbeitnehmerschutz	76
8. Gläubigerschutz	77
9. Verfahren	80
a) Export-Verschmelzung	80
b) Import-Verschmelzung	82
III. Umwandlung	84
A. Grundsätzliches	84
1. Definition und Merkmale	84
2. Arten und Abgrenzungsfragen	84
a) Exkurs: Formwechselnde Umwandlung	85
b) Übertragende Umwandlung	86
c) Innerstaatliche Umwandlung, Umwandlung mit Auslandsbezug	87
3. Rechtliche Grundlagen	88
B. Ablauf einer übertragenden Umwandlung	89
1. Übersicht	90
2. Ablauf	90
3. Ausgangslage für eine verschmelzende Umwandlung	92
4. Ausgangslage für eine errichtende Umwandlung	94
5. Stichtag	96
a) Schlussbilanz	96
b) Zwischenbilanz	98
6. Umwandlungsplan, Umwandlungsvertrag	98
a) Form	98
b) Inhalt	99
aa) Firma und Sitz	99
bb) Vermögensübergang im Weg der Gesamtrechts- nachfolge	99
cc) Barabfindung	100

dd) Umwandlungsstichtag	100
ee) Sonderrechte	100
ff) Sondervorteile	101
7. Unternehmensbewertung	101
8. Berichtspflichten	104
a) Umwandlungsbericht der Geschäftsführung	104
b) Prüfungsbericht des Umwandlungsprüfers	104
c) Prüfungsbericht des Aufsichtsrats	105
9. Vorbereitung der Beschlussfassung	106
a) Einreichung des Umwandlungsvertrages, Veröffentlichungspflichten	106
aa) Aktiengesellschaft	106
bb) GmbH	108
b) Einberufung der Gesellschafterversammlung	108
c) Gesellschafterversammlung	109
10. Beschlussfassung in der Gesellschafterversammlung	110
a) Beschlussquoren	110
aa) Beschlussfassung bei der umzuwendelnden Gesellschaft	110
bb) Sachliche Rechtfertigung des Beschlusses?	111
cc) Beschlusserfordernisse beim Hauptgesellschafter?	112
b) Formalerfordernisse	112
c) Vollmacht	112
d) Verzichte in der Gesellschafterversammlung	113
e) Besonderheiten bei der errichtenden Umwandlung	113
11. Firmenbuchverfahren	114
a) Firmenbuchanmeldung	114
aa) Firmenbuchanmeldung einer verschmelzenden Umwandlung	114
bb) Besonderheiten für die errichtende Umwandlung	115
b) Firmenbucheintragung, Rechtswirkungen	116
aa) Gesamtrechtsnachfolge und Erlöschen der übertragenden Gesellschaft	116
bb) Ausschluss und Barabfindung	117
cc) Mängel: Arten und Rechtsbehelfe	117
c) Maßnahmen nach der Firmenbucheintragung	119
C. Schutzvorschriften für Beteiligte	119
1. Gesellschafterschutz	119
a) Informationsrechte	119
b) Zustimmungsrechte	120
c) Anfechtungsrechte	120
d) Sicherstellung einer angemessenen Barabfindung	120

2. Gläubigerschutz	121
a) Vorgelagerter Gläubigerschutz	121
aa) Positiver Verkehrswert	121
bb) Kapitalherabsetzender (-entsperrender) Effekt	121
b) Nachgelagerter Gläubigerschutz	122
c) Besonderheiten für die errichtende Umwandlung	123
IV. Exkurs: Grenzüberschreitende „Umwandlung“	124
A. Unterschied und Vorteil gegenüber der Gesamtrechtsnachfolge	124
B. Entwicklung dieses Rechtsinstituts	126
1. Vale	126
2. Cartesio	128
C. Bisherige Praxis in Österreich	129
D. Entscheidung des OGH vom 10.4.2014 (6 Ob 224/13d)	130
V. Spaltung	135
A. Grundsätzliches	135
1. Definition und Merkmale	135
2. Arten der Spaltung	136
a) Aufspaltung zur Neugründung	136
b) Abspaltung zur Neugründung	136
c) Aufspaltung zur Aufnahme	137
d) Abspaltung zur Aufnahme	137
e) Verhältniswahrende und nicht verhältniswahrende Spaltung	137
3. Rechtsgrundlagen	138
B. Ablauf einer Spaltung	139
1. Übersicht	139
2. Spaltungsplan bzw Spaltungs- und Übernahmsvertrag	140
a) Form	140
b) Inhalt	140
aa) Firma, Sitz und Satzungen (Z 1)	140
bb) Erklärung über die Übertragung (Z 2)	141
cc) Umtauschverhältnis (Z 3)	142
dd) Herabsetzung des Nennbetrags (Z 4)	142
ee) Gewährung von Anteilen (Z 5)	143
ff) Anspruch auf Bilanzgewinn (Z 6)	143
gg) Spaltungsstichtag (Z 7)	144
hh) Besondere Rechte und Vorteile (Z 8 und 9)	144
ii) Beschreibung und Zuordnung von Vermögensteilen (Z 10 und 11)	144

jj) Schluss-, Eröffnungs- und Spaltungsbilanz (Z 12)	146
kk) Barabfindung bei nicht verhältniswahrender oder rechtsformübergreifender Spaltung (Z 13)	147
3. Bilanzen	147
a) Schlussbilanz	147
b) Spaltungsbilanz	148
c) Eröffnungsbilanz	148
d) Übernahmobilanz	148
e) Zwischenbilanz	149
4. Kapitalerhaltung und -aufbringung	149
a) Summengrundsatz	149
b) Gründungsvorschriften	149
5. Berichte und Prüfungen	150
a) Spaltungsbericht des Vorstandes bzw der Geschäftsführung	150
b) Restvermögensbericht	151
c) Gründungsprüfungsbericht	152
d) Externe Prüfung durch den Spaltungsprüfer	152
e) Interne Prüfung durch den Aufsichtsrat	153
6. Vorbereitung der Beschlussfassung	155
a) Einreichung des Spaltungsplans und Veröffentlichung ...	155
b) Bereitstellung bzw Zusendung von Unterlagen und Informationen	155
c) Einberufung der General- bzw Hauptversammlung	156
7. Beschlussfassung	156
a) Besonderheiten in der Haupt- bzw General- versammlung	157
b) Entfall der Beschlussfassung	157
8. Anmeldung zur Eintragung in das Firmenbuch	158
a) Frist	158
b) Zuständigkeit	158
c) Inhalt der Anmeldung	159
d) Beilagen zur Anmeldung	160
9. Eintragung in das Firmenbuch	162
C. Gesellschafter-, Gläubiger- und Arbeitnehmerschutz	164
1. Gläubigerschutz	164
a) Vorgelagerter Gläubigerschutz	164
b) Nachgelagerter Gläubigerschutz: Haftung als Gesamtschuldner (§ 15 SpaltG)	165
c) Sicherheitenbestellung	167
d) Praktikerhinweis: Minimierung der Erwerberhaftung beim Unternehmenskauf	168
e) Zusätzlicher Schutz bei der Spaltung zur Aufnahme	169

Inhaltsverzeichnis

2.	Gesellschafterschutz	169
a)	Barabfindungsangebot	169
b)	Überprüfbarkeit des Barabfindungsangebots	170
c)	Besondere Zustimmungserfordernisse	171
d)	Inhaber von Schuldverschreibungen und Genussrechten	172
3.	Mitarbeitererschutz	172
4.	Auskunftserteilung	174
5.	Strafbestimmung	174
VI.	Anwachsung	175
A.	Allgemeines	175
B.	Voraussetzungen, Anwendungsfälle	175
C.	Rechtsfolgen	176
D.	Abschließende Würdigung	178
	Stichwortverzeichnis	179