

# Inhaltsübersicht

<i>Vorwort</i> .....	V
<i>Bearbeiterverzeichnis</i> .....	VII
<i>Inhaltsverzeichnis</i> .....	XIII
<i>Abkürzungsverzeichnis</i> .....	XXXVII
<i>Literaturverzeichnis</i> .....	XLIII
1. Kapitel Vorbereitung und Ablauf des Unternehmenskaufs bei der GmbH ...	1
2. Kapitel Due Diligence .....	51
3. Kapitel Rechtliche Stellung der Organe .....	115
4. Kapitel Unternehmensbewertung .....	143
5. Kapitel Kaufvertrag .....	179
6. Kapitel Kaufpreis und Kapitalbeschaffung .....	257
7. Kapitel Unternehmensübertragung .....	279
8. Kapitel Steuern beim Kauf und Verkauf einer GmbH .....	299
9. Kapitel Haftung und Gewährleistung .....	353
10. Kapitel Arbeitsrecht .....	403
11. Kapitel Kartellrecht .....	445
12. Kapitel Unternehmenskauf in Krise und Insolvenz .....	485
13. Kapitel Besonderheiten beim Unternehmenskauf mit Auslandsberührung	531
Anhang .....	561
<i>Stichwortverzeichnis</i> .....	623

# Inhaltsverzeichnis

<i>Vorwort</i> .....	V
<i>Bearbeiterverzeichnis</i> .....	VII
<i>Inhaltsübersicht</i> .....	XI
<i>Abkürzungsverzeichnis</i> .....	XXXVII
<i>Literaturverzeichnis</i> .....	XLIII

## 1. Kapitel

### **Vorbereitung und Ablauf des Unternehmenskaufs bei der GmbH**

<b>A. Bedeutung und Grundlagen der GmbH beim Unternehmenskauf</b>	
<b>I. Bedeutung des Unternehmenskaufs</b> .....	1
<b>II. Die GmbH als Unternehmen</b> .....	3
<b>III. Anlässe für Unternehmenskäufe</b> .....	4
<b>IV. Vorteile der GmbH beim Unternehmenskauf</b> .....	4
1. Flexible Organisation .....	5
2. Einfache Gesellschafterstrukturen .....	5
3. Beschränkte Haftung .....	6
4. Schnelle Gründung .....	6
5. Verfügbarkeit von Vorratsgesellschaften .....	6
6. Geringe Kapitalausstattung .....	6
7. Unproblematische Firmierung .....	7
8. Verwaltungssitz auch außerhalb Deutschlands .....	8
9. Niedrige Gründungskosten .....	8
10. Gesellschafterliste .....	8
<b>V. Erscheinungsformen des Unternehmenskaufs</b> .....	9
1. Asset Deal .....	9
2. Share Deal .....	9
3. Abgrenzung .....	10
4. Vorratsgründung und Mantelkauf .....	11
4.1 Vorratsgründung .....	11
4.2 Mantelkauf .....	12
4.3 Rechtsfolgen der wirtschaftlichen Neugründung .....	13

## B. Ablauf und Beteiligte

<b>I. Phasen des Unternehmenskaufs</b> .....	13
<b>II. Parteien und weitere Beteiligte</b> .....	15
1. Veräußerer und Erwerber .....	15
2. Gesetzliche und rechtsgeschäftliche Vertreter .....	16
3. Parteienmehrheit .....	17
4. Unternehmensmakler und andere Berater .....	18

## *Inhaltsverzeichnis*

<b>III. Auktionsverfahren .....</b>	19
1. Hintergrund und Zielsetzung .....	19
2. Vorteile für den Verkäufer .....	20
3. Überblick über den Prozess .....	21
4. Die einzelnen Phasen einer Auktion .....	21
4.1 Vorbereitungsphase .....	21
4.2 Kontaktphase .....	22
4.3 Phase 1 .....	23
4.4 Phase 2 .....	23
4.5 Bewertung der Binding Offers .....	26
4.6 Phase 3 .....	27
4.7 Signing .....	27
 <b>C. Aufgaben der Berater</b>	
<b>I. Ermittlung der Ziele von Käufer und Verkäufer .....</b>	29
<b>II. Beratung und Planung im vorvertraglichen Bereich .....</b>	30
1. Verhandlungsstrategien .....	31
2. Erarbeiten eines Akquisitionsplans .....	32
 <b>D. Vorvertragliches Stadium</b>	
<b>I. Vertragliche Vereinbarungen .....</b>	33
1. Informationsmemorandum .....	33
2. Geheimhaltungs- und Unterlassungsvereinbarungen .....	34
3. Letter of Intent .....	35
4. Punktation (Memorandum of Understanding) .....	37
5. Vorvertrag .....	38
<b>II. Gesellschaftsrechtliche Umstrukturierungen zur Vorbereitung des Unternehmenskaufs .....</b>	39
1. Verschmelzung .....	39
1.1 Verschmelzung zwischen deutschen Rechtsträgern .....	40
1.2 Grenzüberschreitende Verschmelzung .....	41
1.3 Umwandlungssteuergesetz .....	42
2. Spaltung .....	44
2.1 Arten der Spaltung .....	44
2.2 Umwandlungssteuergesetz .....	46
3. Formwechsel .....	47
3.1 Umwandlungsgesetz .....	47
3.2 Umwandlungssteuergesetz .....	48
4. Anwachsung .....	48
 <b>E. Checklisten</b>	
<b>I. Vorbereitung des Verkäufers auf den Unternehmenskauf .....</b>	49
<b>II. Vorbereitung des Käufers auf den Unternehmenskauf .....</b>	50

## 2. Kapitel Due Diligence

<b>A. Funktion und Überblick</b>	51
<b>B. Rechtliche Due Diligence</b>	53
<b>I. Gesellschaftsrechtliche Aspekte</b> .....	53
1. Gründung .....	53
2. Kapitalerhaltung .....	54
3. Konzern .....	57
<b>II. Rechtsinhaberschaft des Verkäufers</b> .....	57
<b>III. Vertragsrechtliche Aspekte</b> .....	59
<b>IV. Arbeitsrechtliche Aspekte</b> .....	60
<b>V. Gewerbliche Schutzrechte</b> .....	61
<b>VI. Kartellrechtliche Aspekte</b> .....	62
1. Kartellverbot .....	63
2. Missbrauchsverbot .....	64
3. Fusionskontrolle .....	64
<b>VII. Versicherungsrechtliche Aspekte</b> .....	65
<b>VIII. Öffentlich-rechtliche Aspekte</b> .....	65
<b>C. Umwelt-Due Diligence</b>	66
<b>D. Steuerliche Due Diligence</b>	68
<b>I. Vergangenheitsbezogene Analyse</b> .....	68
1. Körperschaftsteuer .....	69
1.1 Körperschaftsteuerliche Organschaft .....	69
1.2 Verdeckte Gewinnausschüttungen und verdeckte Einlagen .....	70
1.2.1 Kaufverträge mit Gesellschaftern .....	71
1.2.2 Miet- oder Pachtverträge mit Gesellschaftern .....	71
1.2.3 Darlehensverträge mit Gesellschaftern .....	72
1.2.4 Dienstverträge mit Gesellschaftern .....	72
1.2.5 Pensionszusagen an Gesellschafter-Geschäftsführer .....	73
1.2.6 Forderungsverzicht eines Gesellschafters .....	74
1.2.7 Verzicht auf Pensionsanwartschaften .....	74
1.3 Körperschaftsteuerliche Verlustvorträge und Verlustabzug .....	75
1.3.1 Verlustabzugsbeschränkung nach § 8 Abs. 4 KStG a.F. ....	75
1.3.2 Verlustabzugsbeschränkung nach § 8c KStG .....	76
1.4 Berücksichtigung von Finanzierungsaufwendungen .....	77
2. Bilanzielle Aspekte .....	78
2.1 Anlagevermögen .....	78
2.2 Umlaufvermögen .....	80
2.3 Rückstellungen .....	82
2.4 Verbindlichkeiten .....	83

## *Inhaltsverzeichnis*

3. Gewerbesteuer .....	83
3.1 Gewerbesteuerliche Organschaft .....	83
3.2 Gewerbesteuerliche Hinzurechnungen und Kürzungen .....	84
3.3 Gewerbesteuerliche Verlustvorträge .....	84
4. Umsatzsteuer .....	85
4.1 Unrichtiger oder fehlender Umsatzsteuerausweis in Rechnungen .....	85
4.2 Fehlerhafte Beurteilung von Eingangsleistungen und dadurch bedingter falscher Vorsteuerabzug .....	86
4.3 Fehlerhafte Vorsteuerberichtigungen .....	86
5. Lohnsteuer und Sozialversicherungsabgaben .....	87
<b>II. Zukunftsorientierte Analyse .....</b>	<b>88</b>
 <b>E. Markt- und Wettbewerbs-Due Diligence</b>	
<b>I. Marktanalyse .....</b>	<b>90</b>
<b>II. Wettbewerbsanalyse .....</b>	<b>91</b>
<b>III. Analyse des Zielunternehmens .....</b>	<b>92</b>
 <b>F. Bilanzielle und Finanzwirtschaftliche Due Diligence</b>	
<b>I. Beurteilung der Topline .....</b>	<b>95</b>
<b>II. Beurteilung der Bottomline .....</b>	<b>97</b>
<b>III. Cash – Der erwartete Finanzierungsbedarf für das Netto-Umlaufvermögen (Net Working Capital – NWC) und Sachinvestitionen (Capital Expenditures – CAPEX) .....</b>	<b>98</b>
 <b>G. Technische Due Diligence</b>	
<b>I. Einführung .....</b>	<b>99</b>
1. Ausgangslage .....	99
2. Zielsetzung .....	99
3. Zeitlicher Ablauf .....	100
<b>II. Bestandteile der Untersuchung .....</b>	<b>101</b>
1. Produktionskapazität .....	101
2. Ablauf der Produktion .....	101
3. Kapazität der Läger .....	102
4. Standort .....	102
5. Qualifikation des Personals .....	103
6. Forschung und Entwicklung .....	103
7. Risiken .....	103
 <b>H. Checklisten</b>	
<b>I. Rechtliche Due Diligence .....</b>	<b>104</b>
<b>II. Schutzrechte-Due Diligence .....</b>	<b>105</b>

<b>III. Umwelt-Due Diligence .....</b>	106
<b>IV. Steuerliche Due Diligence .....</b>	107
1. Allgemeine Informationen .....	107
2. Steuerbescheide und Betriebsprüfungen .....	107
3. Informationen zur Steuerbilanz .....	108
<b>V. Markt- und Wettbewerbsanalyse .....</b>	108
<b>VI. Bilanzielle und finanzwirtschaftliche Due Diligence .....</b>	109
<b>VII. Arbeitsrechtliche Due Diligence .....</b>	110
<b>VIII. Technische Analyse .....</b>	111
1. Nützliche Informationen zu Produktionstechniken sowie Forschungs- und Entwicklungsmaßnahmen .....	111
1.1 Produktion .....	111
1.2 Forschung und Entwicklung .....	111
2. Technische Analyse .....	112
2.1 Informationsgrundlagen .....	112
2.2 Betriebsgebäude .....	112
2.3 Technische Anlagen .....	112
2.4 Betriebsausstattung .....	112
2.5 Produktions- und Fertigungsprozesse .....	113
2.6 Sonstiges .....	113

### **3. Kapitel** **Rechtliche Stellung der Organe**

#### **A. Geschäftsführung**

<b>I. Sorgfaltspflicht (§ 43 GmbHG) .....</b>	115
<b>II. Treuepflicht .....</b>	117
<b>III. Pflicht zu Redlichkeit und Aufklärung .....</b>	117
<b>IV. Pflichten im Rahmen der Due Diligence .....</b>	119
1. Verpflichtung der Käufer-GmbH zur Durchführung einer Due Diligence .....	120
2. Berechtigung der Verkäufer-GmbH/Gesellschafter zur Herausgabe von Informationen .....	121
2.1 Geschäftsführer .....	121
2.2 Gesellschafter .....	122
<b>V. Zivilrechtliche Haftung .....</b>	124
1. C.i.c. beim Unternehmenskauf .....	124
1.1 Schuldverhältnis .....	124
1.2 Pflichtverletzung .....	124
1.3 Besonderheiten bei Auktionsverfahren .....	126
1.4 Beweislast .....	126
1.5 Inhalt des Schadensersatzes .....	127

## *Inhaltsverzeichnis*

2. Haftungsbegrenzung .....	127
3. Abgrenzung c.i.c. von Gewährleistungshaftung .....	128
4. Vertragliche Haftung .....	129
5. Organhaftpflichtversicherung .....	130
<b>VI. Persönliche Haftung von Vertretern und Sachverständigen .....</b>	130
<b>VII. Haftungsbegrenzung für Vertreter und Sachverständige .....</b>	132
<b>B. Aufsichtsrat</b>	
<b>I. Bildung und Zusammensetzung .....</b>	134
1. Fakultativer Aufsichtsrat .....	134
2. Obligatorischer Aufsichtsrat .....	134
<b>II. Überwachung der Geschäftsführung .....</b>	135
1. Sorgfaltspflicht und Verantwortlichkeit .....	135
2. Zustimmungsvorbehalt .....	136
<b>III. Interessenkollision .....</b>	138
<b>C. Gesellschafter</b>	
<b>I. Aufgaben .....</b>	139
<b>II. Rechtsfolgen fehlender Gesellschafterzustimmung .....</b>	140
<b>D. Checklisten</b>	
<b>I. 12 Hinweise zur Haftungsvermeidung der Geschäftsführer beim Unternehmenskauf .....</b>	140
<b>II. Größenkriterien für Kontrollregelungen bei der GmbH .....</b>	142
<b>4. Kapitel</b>	
<b>Unternehmensbewertung</b>	
<b>A. Theorie der Unternehmensbewertung</b>	
<b>I. Grundsätze der Unternehmensbewertung des IdW-Standards S 1 .....</b>	143
1. Maßgeblichkeit des Bewertungszwecks .....	144
1.1 Neutraler Gutachter .....	144
1.2 Beratungsfunktion .....	144
1.3 Schiedsfunktion .....	144
2. Bewertung der wirtschaftlichen Unternehmenseinheit .....	144
3. Stichtagsprinzip .....	145
4. Bewertung des betriebsnotwendigen Vermögens .....	145
5. Bewertung des nicht betriebsnotwendigen Vermögens .....	146
6. Vorsichtsprinzip .....	147

<b>II. Objektivierter Unternehmenswert</b> .....	147
1. Unternehmenskonzept .....	147
2. Unechte Synergieeffekte .....	147
3. Ausschüttungsannahmen .....	148
4. Managementfaktoren .....	148
5. Ertragsteuern der Gesellschafter .....	149
<b>III. Subjektiver Unternehmenswert</b> .....	150
1. Finanzielle Überschüsse .....	150
2. Echte Synergieeffekte .....	150
3. Managementfaktoren .....	150
4. Ertragsteuern der Gesellschafter .....	151
<b>IV. Vereinfachte Preisfindung</b> .....	151
 <b>B. Praktische Umsetzung der Bewertungsgrundsätze des IdW-Standards S 1</b>	
<b>I. Prognose und Ungewissheit</b> .....	153
1. Informationsbeschaffung .....	153
2. Vergangenheitsanalyse .....	154
3. Planung .....	155
3.1 Detailplanungsphase .....	155
3.2 Langfristige Planung .....	156
<b>II. Kapitalisierungszinssatz</b> .....	156
1. Kapitalisierungszinssatz bei objektivierter Unternehmensbewertung .....	157
1.1 Basiszins .....	157
1.2 Risikozuschlag .....	158
2. Kapitalisierungszinssatz bei subjektiver Unternehmensbewertung .....	162
2.1 Risikozuschlag .....	163
2.2 Persönliche Ertragsteuern .....	163
<b>III. Unternehmensbewertungsverfahren</b> .....	164
1. Liquidationswert .....	164
2. Multiplikatorverfahren .....	165
3. Investitionstheoretische Verfahren .....	167
3.1 Ertragswertverfahren .....	168
3.2 DCF-Verfahren .....	170
3.2.1 WACC-Ansatz .....	170
3.2.2 Equity-Ansatz .....	174
<b>IV. Besonderheiten bei kleinen und mittleren Unternehmen</b> .....	176
1. Informationsbeschaffung .....	177
2. Unternehmerlohn und Managementvergütung .....	177

## Inhaltsverzeichnis

### 5. Kapitel Kaufvertrag

#### A. Kaufobjekt

<b>I. Unternehmenskauf im Wege der Einzelrechtsnachfolge – Asset Deal .....</b>	180
1. Gegenstände .....	180
2. Grundstücke .....	181
3. Forderungen .....	182
4. Vertragsverhältnisse .....	182
5. Teilbetrieb .....	183
6. GmbH-Geschäftsanteile .....	183
<b>II. Unternehmenskauf im Wege des Beteiligungserwerbs – Share Deal .....</b>	184
1. Vertragsgegenstand .....	184
1.1 Stückelung der Geschäftsanteile .....	185
1.2 Verkauf von Teilgeschäftsanteilen/Zusammenlegung von Geschäftsanteilen .....	185
2. Vinkulierungsklauseln .....	186
3. Gesellschafterliste und Möglichkeit des gutgläubigen Erwerbs .....	187
4. Rechte an Geschäftsanteilen .....	188
5. Geschäftsführerverträge .....	190
<b>III. GmbH im Konzern .....</b>	190
1. Beherrschungs- und Gewinnabführungsvertrag .....	191
2. Zustandekommen .....	192
3. Rechtsfolgen .....	193
4. Änderung und Beendigung .....	194
5. Der faktische Konzern .....	194
6. Konzernbildung durch den Käufer .....	195
6.1 Satzung .....	195
6.2 Treuepflicht .....	196

#### B. Veräußerungs- und Verfügungsbeschränkungen, Zustimmungserfordernisse, Vorkaufsrechte

<b>I. Öffentlich-rechtliche Beschränkungen .....</b>	197
1. Auswirkungen auf die Wirksamkeit oder die Durchführung des Unternehmenskaufvertrages .....	197
1.1 Allgemein anwendbare Beschränkungen (Asset oder Share Deal) ..	197
1.2 Grundstückskaufverträge .....	198
1.2.1 Genehmigungstatbestände .....	198
1.2.2 Vorkaufsrechte .....	201
2. Weiterführung des Unternehmens durch den Käufer .....	202
<b>II. Gesellschaftsrechtliche Beschränkungen .....</b>	204
1. Zustimmungserfordernisse .....	204
1.1 Grenzen der Vertretungsmacht .....	204
1.1.1 AG/KGaA .....	204
1.1.2 GmbH .....	205

1.2 Grenzen der Geschäftsführungsbefugnis .....	205
1.2.1 AG/KGaA .....	205
1.2.2 GmbH .....	208
1.3 Verfügungsbeschränkungen der Gesellschafter bei der Veräußerung von GmbH Geschäftsanteilen .....	208
2. Vorkaufsrechte, Andienungsverpflichtungen, Mitverkaufsrechte und -pflichten .....	210
2.1 Vorkaufsrechte .....	210
2.2 Andienungspflichten .....	210
2.3 Mitverkaufsrechte und -pflichten .....	210
<b>III. Familien- und vormundschaftsrechtliche Beschränkungen</b> .....	211
1. Eheliches Güterrecht .....	211
1.1 Gesetzlicher Güterstand .....	211
1.2 Gütergemeinschaft .....	212
2. Familien- bzw. betreuungsgerichtliche Genehmigungen nach Vormundschaftsrecht .....	214
2.1 Genehmigungstatbestände .....	214
2.2 Einholung und Mitteilung der Genehmigung .....	216
2.3 Genehmigungsverfahren, Rechtskraftlösung .....	216
2.4 Auswirkung auf die Vertragsgestaltung .....	217
<b>IV. Erbrechtliche Beschränkungen</b> .....	217
1. Miterben .....	217
2. Vorerbschaft .....	218
3. Testamentsvollstreckung .....	220
4. Nachlasspflegschaft .....	222
5. Nachlassverwaltung und Nachlassinsolvenz .....	222

### C. Formerfordernisse

<b>I. Beurkundungspflicht der Veräußerung von GmbH-Geschäftsanteilen     (§ 15 Abs. 3 und 4 GmbHG)</b> .....	223
<b>II. Grundstücksgeschäfte (§ 311b Abs. 1 BGB)</b> .....	226
<b>III. Verpflichtung zur Übertragung des gesamten Vermögens     (§ 311b Abs. 3 BGB)</b> .....	228
<b>IV. Verpflichtung zur Übertragung des gesamten künftigen Vermögens     (§ 311b Abs. 2 BGB)</b> .....	230

### D. Gesetzliche und vertragliche Regelungen im Umfeld des Kaufvertrages

<b>I. Publizitätserfordernisse</b> .....	230
1. Registeranmeldungen .....	230
2. Eintragungen in die GmbH Gesellschafterliste; Aufnahme eines Widerspruchs .....	231

## Inhaltsverzeichnis

<b>II. Wettbewerbsverbote</b> .....	232
1. Wettbewerbsverbote zu Lasten des Verkäufers .....	232
1.1 Zulässigkeitsvoraussetzungen .....	232
1.2 Folge eines „überschließenden“ Wettbewerbsverbots .....	234
1.3 Folge eines Verstoßes gegen das Wettbewerbsverbot .....	234
2. Wettbewerbsverbote zu Lasten des Käufers .....	234
3. Wettbewerbsverbote bei GUs .....	235
<b>III. Schiedsgutachtenklauseln, Schiedsvereinbarungen und Mediationsabreden</b> .....	235
1. Schiedsgutachtenklauseln .....	235
1.1 Anwendungsbereiche des Schiedsgutachtens .....	236
1.2 Das Schiedsgutachten im engeren und im weiteren Sinne .....	236
1.3 Die Schiedsgutachtenklausel .....	237
1.4 Wirkung des Schiedsgutachtens und Wirksamkeitsmängel .....	238
2. Schiedsvereinbarungen .....	239
2.1 Anwendungsbereiche .....	240
2.2 Zusammenspiel von Schiedsgerichts- und Schiedsgutachterverfahren	241
2.3 Die Schiedsvereinbarung .....	242
2.4 Wirkungen der Schiedsvereinbarung .....	242
2.5 <i>Fast-Track</i> -Schiedsverfahren .....	243
2.6 Die Auswahl des Schiedsgerichts .....	244
2.7 Verfahrensfragen Schiedsvereinbarungen .....	245
2.7.1 Allgemeine Verfahrensgrundsätze .....	245
2.7.2 Einstweiliger Rechtsschutz – Schiedsvereinbarungen .....	245
2.7.3 Beweisführung .....	246
3. Mediationsabreden .....	246
3.1 Mediation als zusätzliche oder alternative Streitbeilegung .....	246
3.2 Vor und Nachteile der Mediation .....	247
<b>IV. Nebenbestimmungen im Unternehmenskaufvertrag</b> .....	247
1. Kostenregelung .....	247
2. Rechtswahl, anwendbares Recht .....	248
3. Gerichtsstandsvereinbarung, Zustellungsbevollmächtigte .....	249
4. Schriftform- und Abschlussklausel .....	250
5. Salvatorische Klausel .....	250
6. Anlagen zum Vertrag .....	251
 <b>E. Checklisten</b>	
<b>I. Kartellrechtliche Schranken für Wettbewerbsverbote</b> .....	251
1. Wettbewerbsverbote zu Lasten des Verkäufers .....	251
<b>II. Zustimmungserfordernisse und Verfügungsbeschränkungen</b> .....	252
<b>III. Beurkundungspflichten</b> .....	255

## 6. Kapitel

### Kaufpreis und Kapitalbeschaffung

#### A. Bestimmung des Kaufpreises

<b>I. Unternehmensbewertung</b> .....	258
<b>II. Kaufpreis</b> .....	259
1. Fixkaufpreis vs. variabler/vorläufiger Kaufpreis .....	259
2. Abgrenzung Kaufpreisanpassungsklausel/Gewährleistungsrechte .....	260
3. Vorläufiger Kaufpreis .....	260
4. Eigenkapitalanpassung oder <i>Net Equity Adjustment</i> .....	262
5. Wahl des richtigen Abgrenzungstichtages: <i>Locked-Box</i> , <i>Effective Date</i> oder <i>Closing Date</i> Konzept .....	262
5.1 <i>Closing Date</i> Konzept .....	262
5.2 <i>Effective Date</i> Konzept .....	263
5.3 <i>Locked-Box</i> Konzept .....	263
5.4 Beendigung einer Organschaft, Gewinnabführung bzw. Verlustausgleich und Kaufpreis .....	263
6. Ergebnisabhängiger Kaufpreis ( <i>Earn-Out</i> ) .....	264
6.1 <i>Earn-Out</i> zur Schließung der Bewertungslücke .....	264
6.2 <i>Earn-Out</i> als Finanzierungsinstrument .....	265

#### B. Durchführung der Kaufpreisanpassung und Zahlungsmodalitäten

<b>I. Durchführung der Kaufpreisanpassung</b> .....	266
<b>II. Negativer Kaufpreis</b> .....	266
<b>III. Zahlungsbedingungen</b> .....	267
1. Fälligkeit .....	267
2. Verzinsung .....	267
3. Auffrechnungsverbote .....	267
4. Kaufpreiseinbehälte oder Hinterlegung von Kaufpreisteilen als Sicherheit .....	267
5. Rücktrittsrechte .....	268
<b>IV. Anti-Embarrassem-Klauseln</b> .....	268

#### C. Finanzierung des Kaufpreises

<b>I. Zahlung mit eigenen Anteilen</b> .....	268
1. Schaffung neuer Geschäftsanteile .....	268
1.1 Kapitalerhöhung gegen Sacheinlagen .....	269
1.2 Genehmigtes Kapital .....	271
2. Kauf bestehender Geschäftsanteile .....	272
<b>II. Venture Capital</b> .....	274

## *Inhaltsverzeichnis*

<b>III. Management-Buy-Out und Leveraged Buy-Out .....</b>	274
<b>IV. Einsatz des Gesellschaftsvermögens im Rahmen der Fremdfinanzierung .....</b>	276
1. Kapitalerhaltung .....	276
2. Rechtsfolgen unzulässiger Auszahlungen .....	277
<b>D. Verjährung</b>	278
<b>7. Kapitel</b>	
<b>Unternehmensübertragung</b>	
<b>A. Übergangsstichtag</b>	279
<b>B. Übertragungsakte beim Asset Deal</b>	280
<b>I. Sachen und Forderungen .....</b>	280
<b>II. Firma .....</b>	282
<b>III. Gewerbliche Schutzrechte .....</b>	283
<b>IV. Vertragsverhältnisse .....</b>	287
<b>V. Know-how .....</b>	288
<b>C. Übertragung von GmbH-Geschäftsanteilen/Share Deal</b>	289
<b>I. Abtretung .....</b>	289
<b>II. Form der Übertragung .....</b>	290
<b>III. Bedeutung der Gesellschafterliste .....</b>	290
<b>IV. Eintragung des Erwerbers in die Gesellschafterliste .....</b>	291
1. Aufzunehmende Veränderungen .....	291
2. Adressat der Einreichungspflicht .....	292
3. Haftung bei Verstößen .....	293
<b>V. Gutgläubiger Erwerb .....</b>	294
1. Voraussetzungen .....	294
2. Reichweite .....	294
3. Grenzen der Gutglaubenswirkung .....	296
<b>D. Checklisten</b>	297
<b>I. Übertragungsakte beim Asset Deal .....</b>	297
<b>II. Übertragungsakte beim Share Deal .....</b>	297

## **8. Kapitel**

### **Steuern beim Kauf und Verkauf einer GmbH**

#### **A. Steuerliche Interessenlage von Veräußerer und Erwerber**

<b>I. Veräußerer .....</b>	300
1. Ermäßigte Steuerbelastung des Veräußerungsgewinns .....	300
2. Begünstigung durch Reinvestition .....	300
<b>II. Erwerber .....</b>	300
1. Verwendung bestehender Verlustvorträge .....	300
2. Kaufpreisabschreibung .....	300
<b>III. Verhandlungsbedarf zwischen Veräußerer und Erwerber .....</b>	301
<b>IV. Veräußerungshemmnisse, insbesondere Pensionszusagen .....</b>	301

#### **B. Share deal – Veräußerung und Erwerb von GmbH-Geschäftsanteilen**

<b>I. Ertragsteuerliche Belastung und Gestaltung beim Veräußerer .....</b>	302
1. Natürliche Person mit Anteilen im Privatvermögen als Veräußerer .....	303
2. Natürliche Person mit Anteilen im Betriebsvermögen als Veräußerer ..	304
3. Kapitalgesellschaft als Veräußerer .....	305
<b>II. Ertragsteuerliche Entlastung und Gestaltung beim Erwerber .....</b>	306
1. Abschreibungen .....	306
1.1 Umwandlungsmodell .....	307
1.2 Kombinationsmodell .....	307
1.3 Mitunternehmermodell .....	307
1.4 Downstream-Merger-Modell .....	307
1.5 Organschaftsmodell .....	308
1.6 Fazit .....	308
2. Fremdfinanzierungskosten .....	308
2.1 Natürliche Personen als Erwerber .....	308
2.2 Kapitalgesellschaft als Erwerber .....	309
2.3 Zinsschranke .....	309
3. Transaktionskosten .....	311
4. Kaufpreisänderungen .....	312
5. Kaufpreisraten und Kaufpreisrenten .....	314
5.1 Allgemeines .....	314
5.2 Kaufpreisraten bei Veräußerung und Erwerb von GmbH- Geschäftsanteilen .....	314
5.2.1 Steuerliche Folgen beim Veräußerer .....	314
5.2.2 Steuerliche Folgen beim Erwerber .....	316
5.3 Kaufpreisrenten bei Veräußerung und Erwerb von GmbH- Geschäftsanteilen .....	316
5.3.1 Steuerliche Folgen beim Veräußerer .....	316
5.3.2 Steuerliche Folgen beim Erwerber .....	317
5.3.3 Veräußerung gegen Kaufpreisrente und Kaufpreiszahlung .....	317

## Inhaltsverzeichnis

6. Verwendung bestehender Verlustvorträge .....	317
6.1 Anteilige Beschränkung .....	317
6.2 Vollständiger Ausschluss .....	318
6.3 Analogie zur Zinsschranke .....	319
6.4 Sanierung .....	319
<b>III. Verkehrsteuern .....</b>	<b>322</b>
1. Umsatzsteuer .....	322
2. Grunderwerbsteuer .....	322
2.1 Anteilsvereinigung .....	322
2.2 Steuerliche Bewertung .....	322
<b>C. Asset Deal – Veräußerung und Erwerb einzelner Wirtschaftsgüter einer GmbH</b>	
<b>I. Ertragsteuerliche Belastung und Gestaltung beim Veräußerer .....</b>	<b>323</b>
1. Veräußerungsgewinn .....	323
2. Steuerliche Folgen auf Ebene der GmbH .....	324
3. Steuern auf die Ausschüttung des Veräußerungsgewinns .....	325
<b>II. Ertragsteuerliche Entlastung und Gestaltung beim Erwerber .....</b>	<b>325</b>
1. Abschreibungen .....	325
2. Fremdfinanzierungs- und Transaktionskosten .....	328
3. Verlustvorträge .....	328
4. Übernahme von Verbindlichkeiten .....	328
5. Übernahme von Rückstellungen .....	328
<b>III. Verkehrsteuern .....</b>	<b>329</b>
1. Umsatzsteuer .....	329
2. Grunderwerbsteuer .....	330
<b>D. Transaktionsvorbereitende Gestaltungen</b>	
<b>I. Steuerliche Zielsetzung .....</b>	<b>331</b>
<b>II. Umstrukturierungen .....</b>	<b>331</b>
1. Ertragsteuerliche Restriktionen bei Verschmelzung und Formwechsel ..	332
1.1 Wertansatz in der Schlussbilanz der GmbH .....	332
1.2 Steuerliche Folgen bei der Personengesellschaft und den Anteilseignern der GmbH .....	333
1.3 Verluste .....	333
1.4 Übernahmegewinn .....	333
1.5 Offene Rücklagen .....	334
1.6 Formwechsel .....	334
1.7 Gewerbesteuer .....	334
2. Verkehrsteuerliche Restriktionen bei Verschmelzung und Formwechsel ..	335
2.1 Umsatzsteuer .....	335
2.2 Grunderwerbsteuer .....	335
<b>III. Einbringung .....</b>	<b>336</b>
<b>IV. Änderung des steuerlichen Sitzes .....</b>	<b>338</b>

## E. Teilentgeltliche Übertragung von Geschäftsanteilen

<b>I. Ertragsteuern</b> .....	341
1. Steuerliche Besonderheiten für den Veräußerer .....	341
2. Steuerliche Besonderheiten für den Erwerber .....	341
3. Vermögensübertragung gegen wiederkehrende Leistungen .....	342
<b>II. Schenkungsteuer</b> .....	344
1. Feststellung des Schenkungsteuertatbestandes .....	344
2. Schenkungsteuerliche Systematik .....	344
3. Steuerliche Unternehmensbewertung .....	345
3.1 Alternative Bewertungsmethoden .....	345
3.2 Vereinfachtes Ertragswertverfahren und Substanzwert .....	347
3.3 Vergleich der schenkungsteuerlichen Bewertungsmethoden .....	348
a) Bewertung nach dem IdW-Standard S 1 (zukunftsorientiert) ....	349
b) Bewertung nach Multiplikatorverfahren .....	349
c) Bewertung nach dem vereinfachten Ertragswertverfahren .....	350
d) Gegenüberstellung der Ergebnisse .....	350
4. Verschonungsabschlag .....	350
5. Fazit .....	352

## 9. Kapitel

### Haftung und Gewährleistung

#### A. Haftung des Käufers

<b>I. Asset Deal</b> .....	355
1. Im Unternehmen begründete Verbindlichkeiten des Verkäufers (§ 25 HGB) .....	355
2. Steuerverbindlichkeiten (§ 75 AO) .....	360
<b>II. Share Deal</b> .....	361
1. Verbindlichkeiten des Unternehmensträgers gegenüber Dritten .....	361
2. Verbindlichkeiten des Anteilsverkäufers gegenüber der Gesellschaft ...	362
2.1 Haftung aus § 16 GmbHG .....	362
2.2 Haftung bei Sacheinlagen .....	363
2.3 Ausfallhaftung (§§ 24, 31 Abs. 1 GmbHG) .....	364
2.4 Eigenkapitalersetzende Darlehen .....	365
<b>III. Sonstige Haftungsgründe beim Unternehmenskauf</b> .....	366
1. Umwelthaftung .....	366
2. Produkthaftung .....	366

#### B. Gesetzliche und vertragliche Gewährleistungsansprüche

<b>I. Gesetzliche Grundlagen</b> .....	367
1. Asset Deal .....	367
2. Share Deal .....	368
3. Haftungsauslösende Unternehmensmängel .....	370
3.1 Sachmängel des Unternehmens .....	370
3.2 Rechtsmängel des Unternehmens .....	372

## *Inhaltsverzeichnis*

3.3 Haftung für Sach- und Rechtsmängel an einzelnen Unternehmensbestandteilen .....	373
4. Rechtsfolgen und Verjährung .....	373
4.1 Nacherfüllung .....	373
4.2 Rücktritt .....	374
4.3 Minderung .....	376
4.4 Schadensersatz .....	377
4.5 Ausschlussgründe .....	378
4.6 Verjährung .....	381
<b>II. Weitere Anspruchsgrundlagen .....</b>	381
1. Culpa in contrahendo .....	381
1.1 Anwendungsbereich .....	381
1.2 Anspruchsinhalt und Verjährung .....	382
2. Wegfall der Geschäftsgrundlage .....	383
<b>III. Anfechtung des Unternehmenskaufvertrages .....</b>	384
<b>IV. Vertragliche Garantien .....</b>	385
1. Inhalt .....	386
2. Rechtsfolgen .....	389
3. Verjährung .....	393
4. Besonderheiten bei mehreren Verkäufern .....	394
 <b>C. Checklisten</b>	
<b>I. Haftung des Käufers .....</b>	395
1. Asset Deal .....	395
2. Share Deal .....	396
<b>II. Überblick über die Systematik der gesetzlichen Gewährleistung beim Unternehmenskauf .....</b>	397
<b>III. Garantienkatalog .....</b>	398

## **10. Kapitel Arbeitsrecht**

<b>A. Einführung – Asset Deal, Share Deal und Umwandlungen</b>	403
<b>B. Asset Deal</b>	405
<b>I. Voraussetzungen des Betriebsübergangs nach § 613a BGB .....</b>	405
1. Wechsel des Betriebsinhabers .....	405
2. Wahrung der Betriebs- oder Betriebsteilidentität .....	406
3. Übergang durch Rechtsgeschäft .....	409
4. Fortführung des Betriebs versus Betriebsstilllegung .....	409
5. Auslandsbezug .....	410
6. Vermeidung eines Betriebsübergangs .....	411
7. Zuordnung, Herausnahme und Kündigung von Arbeitnehmern .....	412

<b>II. Fortgeltung und Änderung bestehender Rechte und Pflichten</b> .....	414
1. Übergehende Arbeitsverhältnisse .....	414
2. Arbeitsvertragliche Regelungen .....	415
3. Betriebsvereinbarungen .....	416
3.1. Kollektiv-rechtliche Weitergeltung .....	416
3.2. Transformation .....	417
4. Tarifverträge .....	417
4.1. Allgemeinverbindlichkeit .....	418
4.2. Gleiche Verbandszugehörigkeit Erwerber/Veräußerer .....	418
4.3. Fehlende Verbandszugehörigkeit des Erwerbers .....	419
4.4. Andere Verbandszugehörigkeit des Erwerbers .....	420
4.5. Alleinige Verbandszugehörigkeit des Erwerbers .....	421
4.6. Arbeitsvertragliche Bezugnahmeklauseln auf Tarifverträge .....	421
5. Betriebliche Altersversorgung .....	422
6. Betriebsrat und Aufsichtsrat .....	423
<b>III. Haftung, insbesondere § 613a Abs. 4 BGB</b> .....	424
1. Nachhaftung des Veräußerers .....	424
2. Erwerberhaftung .....	425
3. Haftung im Innenverhältnis Veräußerer-Erwerber .....	425
<b>IV. Kündigungsschutz, § 613a Abs. 4 BGB</b> .....	426
<b>V. Unterrichtung und Widerspruch nach § 613a Abs. 5 und 6 BGB</b> .....	428
1. Unterrichtung .....	429
1.1 Zeitpunkt oder geplanter Zeitpunkt des Übergangs .....	430
1.2 Grund für den Übergang .....	430
1.3 Rechtliche, wirtschaftliche und soziale Folgen .....	431
1.4 Hinsichtlich der Arbeitnehmer geplante Maßnahmen .....	432
1.5 Identität des Erwerbers .....	432
2. Widerspruchsrecht .....	433
3. Handlungsvorschläge/Ablaufplan zur Unterrichtung .....	434
<b>C. Umwandlungen anlässlich des Unternehmenskaufs</b>	435
<b>D. Share Deal</b>	437
<b>E. Informations- und Beratungspflichten der Arbeitnehmervertretungen</b>	438
<b>F. Mitbestimmungsrechte</b>	439
<b>I. Einführung</b> .....	439
<b>II. Interessenausgleichspflicht wegen Betriebsänderung</b> .....	440
<b>III. Rechtsfolgen bei unterlassener Information/Verhandlung</b> .....	442
<b>IV. Sozialplan</b> .....	443

## **11. Kapitel Kartellrecht**

<b>A. Einführung</b>	445
<b>B. Fusionskontrolle</b>	445
<b>I. Europäische Fusionskontrolle</b> .....	<b>446</b>
1. Anwendungsbereich der europäischen Fusionskontrolle (Aufgreifkriterien) .....	446
1.1 Zusammenschlussbegriff .....	446
1.1.1 Fusion .....	446
1.1.2 Kontrollerwerb .....	447
1.1.2.1 Erwerber der Kontrolle .....	447
1.1.2.2 Gegenstand der Kontrolle .....	447
1.1.2.3 Wirkung der Kontrolle: Bestimmender Einfluss .....	447
1.1.2.4 Dauerhaftigkeit der strukturellen Veränderung .....	448
1.1.2.5 Arten der Kontrolle .....	448
1.1.2.6 Mittel der Kontrolle .....	449
1.1.3 Ausnahmetatbestände .....	450
1.2 Umsatzschwellen (gemeinschaftsweite Bedeutung) .....	451
1.2.1 Schwellenwerte .....	451
1.2.2 Ermittlung der beteiligten Unternehmen .....	452
1.2.3 Ermittlung des Umsatzes .....	452
1.2.3.1 Berechnung des Umsatzes .....	453
1.2.3.2 Zurechnung des Umsatzes weiterer Unternehmen .....	454
2. Abgrenzung zu den nationalen Fusionskontrollregimen .....	455
3. Materielle Beurteilung von Zusammenschlüssen (Eingreifkriterien) .....	456
3.1 Prüfungsmaßstab (SIEC-Test) .....	456
3.2 Marktabgrenzung .....	457
3.3 Materielle Kriterien der wettbewerblichen Beurteilung .....	458
3.3.1 Horizontale Auswirkungen .....	458
3.3.1.1 Marktanteil und Konzentrationshöhe .....	458
3.3.1.2 Wettbewerbswidrige Wirkungen .....	459
3.3.2 Ausgleichsfaktoren .....	460
3.3.3 Vertikale Aspekte .....	460
3.3.4 Konglomerate Aspekte .....	461
3.4 Abhilfemaßnahmen (Zusagen) .....	461
3.4.1 Bedingungen und Auflagen .....	461
3.4.2 Inhalt der Zusagen .....	462
3.4.3 Verfahren .....	462
3.5 Nebenabreden (ancillary restraints) .....	463
4. Fusionskontrollverfahren .....	463
4.1 Informal (Confidential) Guidance Verfahren .....	463
4.2 Anmeldung .....	464
4.2.1 Anmeldepflicht .....	464
4.2.2 Anmeldefähigkeit .....	464
4.2.3 Adressaten der Anmeldepflicht .....	464
4.2.4 Inhalt der Anmeldung .....	464

4.3 Vorprüfverfahren (Phase I) .....	465
4.4 Hauptprüfverfahren (Phase II) .....	466
4.5 Vollzugsverbot .....	466
4.5.1 Vollzugshandlungen .....	466
4.5.2 Maßnahmen zwischen Vertragsabschluss und Vollzug .....	467
4.5.3 Zahlung des Kaufpreises .....	468
4.5.4 Ausnahmen vom Vollzugsverbot .....	468
4.5.5 Rechtsfolgen eines Verstoßes .....	468
5. Rechtsschutz .....	468
5.1 Hauptsacheverfahren .....	469
5.2 Einstweiliger Rechtsschutz .....	469
5.3 Rechtsmittel zum Gerichtshof .....	470
<b>II. Deutsche Fusionskontrolle</b> .....	470
1. Anwendungsbereich der deutschen Fusionskontrolle (Angreifkriterien) .....	470
1.1. Zusammenschlussbegriff .....	470
1.1.1 Vermögenserwerb .....	471
1.1.2 Kontrollerwerb .....	471
1.1.3 Anteilserwerb .....	472
1.1.4 Erwerb wettbewerblich erheblichen Einflusses .....	472
1.1.5 Ausnahmetatbestände .....	473
1.2. Umsatzschwellen .....	473
1.2.1 Schwellenwerte .....	473
1.2.2 Ermittlung der beteiligten Unternehmen .....	474
1.2.3 Ermittlung des Umsatzes .....	474
1.3 Hinreichende Inlandsauswirkungen .....	475
2. Abgrenzung zu der europäischen Fusionskontrolle .....	475
3. Materielle Beurteilung von Zusammenschlüssen (Eingreifkriterien) .....	476
3.1 Prüfungsmaßstab (Marktbeherrschungstest) .....	476
3.2 Abhilfemaßnahmen (Zusagen) .....	477
3.3 Nebenabreden (ancillary restraints) .....	477
4. Fusionskontrollverfahren .....	477
5. Vollzugsverbot .....	479
6. Rechtsschutz .....	479
7. Ministererlaubnis .....	479
<b>III. Sonstige ausländische Fusionskontrollregime</b> .....	480
<b>C. Gemeinschaftsunternehmen</b>	
<b>I. Arten von Gemeinschaftsunternehmen</b> .....	481
<b>II. Gründung von Gemeinschaftsunternehmen: Fusionsaspekt und Kartellaspekt</b> .....	482
<b>III. Wettbewerbsverbote</b> .....	483
<b>D. Sonstige kartellrechtliche Vorgaben</b>	
<b>I. Wettbewerbsverbote</b> .....	483
<b>II. Lizenzvereinbarungen</b> .....	483
<b>III. Bezugs- und Lieferbeziehungen</b> .....	484

## 12. Kapitel

### Unternehmenskauf in Krise und Insolvenz

#### A. Verfahren und Beteiligte

I. Ausgangslage .....	485
II. Beteiligte .....	486

#### B. Unterscheidung verschiedener Krisenszenarien

I. Krise oder Insolvenz des Zielunternehmens .....	487
1. Krise oder Insolvenz des Zielunternehmens; gesunder Verkäufer .....	487
1.1 Asset Deal .....	487
1.2 Share Deal .....	488
1.3 Forderungseinlage gegen Geschäftsanteile (Debt Equity Swap) .....	490
1.4 Vorsätzliche sittenwidrige Schädigung durch Sanierungsmaßnahmen	492
1.5 Sanierungsfusion .....	492
2. Krise oder Insolvenz des Verkäufers .....	493
II. Risikoprofil beim Unternehmenskauf in Krise oder Insolvenz des Verkäufers .....	494
1. Szenario 1: Verkauf des Unternehmens vor Insolvenzantragstellung beim Verkäufer .....	494
1.1 Allgemeines Risiko der Verkäuferinsolvenz .....	494
1.2 Gesetzliche Eintritts- und Haftungstatbestände beim Asset Deal .....	494
1.2.1 § 613a BGB .....	494
1.2.2 § 75 AO; § 76 AO; § 13c UStG .....	495
1.2.3 Schädliche Bodenveränderungen (§ 4 Abs. 3 BBodSchG), öffentlich-rechtliche Zustandshaftung .....	495
1.2.4 Europarechtlich unrechtmäßige Beihilfen .....	496
1.2.5 Wettbewerbsverstöße .....	497
1.2.6 § 25 HGB .....	498
1.3 Gesetzliche Haftung des Erwerbers beim Share Deal .....	498
1.3.1 Kapital .....	498
1.3.2 Umwelt .....	499
1.3.3 Wettbewerbsverstöße .....	499
1.4 Vernichtung des Kauf- oder Erfüllungsgeschäfts nach (Anschluss-)Insolvenz des Verkäufers: Erfüllungswahlrecht, Anfechtung .....	500
1.4.1 Erfüllungswahlrecht des Insolvenzverwalters (§ 103 InsO) .....	501
1.4.1.1 Allgemeines .....	501
1.4.1.2 Verzögerungen beim Asset Deal und beim Share Deal .....	502
1.4.1.3 Lösungsklauseln für den Fall der Insolvenz .....	503
1.4.1.4 Anwartschaften zur Durchbrechung des Erfüllungswahlrechts .....	504
1.4.1.5 Schlussfolgerungen für den Unternehmenskaufvertrag .....	506
1.4.2 Insolvenzanfechtung gem. §§ 129 ff. InsO .....	506

1.4.3 Anfechtung binnen 10 Jahren bei vorsätzlicher Benachteiligung der Gläubiger .....	507
1.4.3.1 Vorsatz .....	508
1.4.3.2 Gläubigerbenachteiligung .....	508
1.4.4 Unternehmenskauf 3 Monate und weniger vor Insolvenzantragsstellung .....	509
1.4.5 Bargeschäft (§ 142 InsO) .....	511
1.4.6 Rechtsfolgen der Insolvenzanfechtung .....	512
2. Szenario 2: Verkauf des Unternehmens im Eröffnungsverfahren .....	513
2.1 „Starker“ vorläufiger Insolvenzverwalter .....	514
2.2 „Schwacher“ vorläufiger Insolvenzverwalter .....	514
2.3. Verkauf des Unternehmens durch den vorläufigen „starken“ oder vorläufigen „schwachen“ Insolvenzverwalter? .....	515
2.4 Übertragende Sanierung .....	517
2.5 Gesetzliche Eintritts- und Haftungstatbestände beim Unternehmensverkauf im Eröffnungsverfahren .....	517
3. Szenario 3: Verkauf des Unternehmens nach Insolvenzeröffnung .....	519
3.1 Unternehmenskauf nach Eröffnung des Insolvenzverfahrens und vor bzw. nach dem Berichtstermin .....	519
3.2 Haftungsrisiken .....	520
 <b>C. Due Diligence beim Unternehmenskauf in Krise und Insolvenz</b>	
<b>I. Ausgangslage .....</b>	521
1. Haftung des handelnden Geschäftsführers .....	521
2. Informationsgefälle beim Share Deal bzw. Asset Deal .....	522
<b>II. Besonderheiten der Krisen- oder Insolvenz-Due Diligence .....</b>	523
1. Stammkapital .....	523
2. Verbindlichkeiten gegenüber Arbeitnehmern .....	524
3. §§ 75, 76 AO; § 73 AO; § 13c UStG .....	524
4. Umwelthaftung .....	525
5. Beihilfen, Wettbewerb .....	525
 <b>D. Arbeitrechtliche Besonderheiten beim Unternehmenskauf aus Krise und Insolvenz</b>	
<b>I. Einleitung .....</b>	526
<b>II. Personalabbau in der Insolvenz .....</b>	526
<b>III. Kündigung von Betriebsvereinbarungen .....</b>	528
<b>IV. Fortgeltung eines Sanierungstarifvertrages .....</b>	528

**13. Kapitel**  
**Besonderheiten beim Unternehmenskauf mit Auslandsberührungen**

<b>A. Grenzüberschreitender Unternehmenskauf</b>	532
<b>B. Anwendbares Recht</b>	532
<b>I. Vertragsstatut</b> .....	533
<b>II. Gesellschaftsstatut</b> .....	533
<b>III. Internationale Abkommen</b> .....	533
<b>IV. Schuldrechtliche Vereinbarungen</b> .....	534
1. Rechtswahl .....	534
1.1 Rechtswahl .....	535
1.2 Wahl der „Heimat“-Rechtsordnung einer Vertragspartei .....	535
1.3 Wahl des Rechts eines neutralen Drittstaates .....	535
1.4 Stillschweigende Rechtswahl .....	536
1.5 Allgemeine Schranken .....	536
2. Anwendungsbereich des Schuldstatutes .....	537
<b>V. Anerkennung einer Rechtswahl im Ausland – Beispiel Schweiz</b> .....	538
<b>C. Dingliche Abwicklung</b>	538
<b>I. Anteilsübertragung beim Share Deal</b> .....	539
<b>II. Übertragung von Vermögensgegenständen beim Asset Deal</b> .....	539
<b>III. Multi-jurisdictional Asset Deal</b> .....	540
<b>D. Formvorschriften</b>	540
<b>I. Art. 11 EGBGB</b> .....	541
1. Geschäftsrecht .....	541
2. Ortsform .....	541
3. Alternative Geltung von Geschäftsrecht und Ortsform bei gesellschaftsrechtlichen Vorgängen .....	542
<b>II. Die Auslandsbeurkundung – Beispiel Schweiz</b> .....	544
1. Rechtslage in Deutschland vor MoMiG .....	544
2. Rechtslage in Deutschland nach MoMiG .....	544
3. Änderungen des schweizerischen Obligationenrechts im Besonderen ..	544
4. Fazit .....	545
<b>III. Vertretung und Vollmachten</b> .....	545
1. Organschaftliche Vertretungsmacht .....	546
2. Rechtsgeschäftliche Vollmachten .....	546
<b>E. Umwandlung über die Grenzen</b>	546
<b>I. UmwG</b> .....	546
1. Das Verfahren gem. §§ 122a ff. UmwG .....	548
2. Die Rechtsprechung des EuGH zur Niederlassungsfreiheit .....	548

<b>II. Anwachungsmodell .....</b>	549
<b>III. Die Societas Privata Europaea – SPE .....</b>	549
<b>F. Insolvenzrecht bei internationalen Transaktionen</b>	
<b>I. Überlegungen aus Sicht des deutschen Rechts .....</b>	550
<b>II. Insolvenzrechtliche Überlegungen am Beispiel der Schweiz .....</b>	552
<b>G. Arbeitsrecht bei internationalen Transaktionen</b>	
<b>I. Arbeitsrechtliche Spezifika aus der Sicht des deutschen Rechts .....</b>	553
<b>II. Betriebsübergang in der Schweiz .....</b>	554
1. Allgemeines .....	554
2. Rechtsfolgen des Betriebsüberganges .....	555
3. Pensionskassen-Wechsel im Besonderen .....	556
<b>Anhang</b>	
1. Maklervertrag .....	561
2. Rechtsberatungsvertrag nebst Honorarvereinbarung .....	568
3. Steuerberatungsvertrag .....	572
4. Geheimhaltungsvereinbarung .....	575
5. Letter of Intent .....	578
6. Non Reliance Letter .....	583
7. Break-Up Fee .....	584
8. Material Adverse Change-Klausel („MAC-Klausel“) .....	585
9. Vertragliche Festlegung von Kaufgegenstand und Veräußerungsverpflichtung .....	586
10. Zustimmungen und behördliche Erlaubnisse .....	589
11. Allgemeines Wettbewerbsverbot .....	590
12. Punktuelles Wettbewerbsverbot .....	591
13. Vertragsstraferegelung .....	592
14. Schiedsgutachtenklausel .....	593
15. Schiedsklausel mit vorausgehender Mediation („Med-Arb“) .....	595
16. Schlussbestimmungen .....	597
17. Vertragliche Festlegung des Kaufpreises .....	598
18. Übergangsstichtag und Eigentumsübertragung beim Asset Deal .....	606
19. Übergangsstichtag und Gewinnbezugsrecht beim Share Deal .....	607
20. Formulierungsbeispiel Nachweis Kaufpreiszahlung beim Notar .....	608
21. Formulierungsbeispiel Einreichung der Gesellschafterliste gem. § 40 Abs. 2 GmbHG .....	609
22. Abschließendes vertragliches Gewährleistungssystem .....	610
23. Stillhalteabkommen .....	612
24. Verzichtsvereinbarung, Rangrücktritt, mit Besserungsschein .....	622
<i>Stichwortverzeichnis .....</i>	623