

# Inhaltsverzeichnis

Vorwort .....	V
Abkürzungsverzeichnis .....	XV
1. Einleitung .....	1
2. Due Diligence Glossar .....	2
2.1. Der Begriff „Due Diligence“ .....	2
2.2. Sonstige Begrifflichkeiten .....	5
2.2.1. Legal Due Diligence .....	5
2.2.2. Buyer Due Diligence .....	6
2.2.3. Vendor Due Diligence .....	7
2.2.4. Confirmatory Due Diligence und Post-Acquisition Due Diligence .....	9
2.2.5. Asset Deal und Share Deal .....	10
2.2.6. Signing und Closing .....	11
2.2.7. DD-Request List .....	11
2.2.8. Data Room .....	12
2.2.9. DD-Report .....	13
2.2.10. Deal-Breaker .....	14
3. Funktion, Ziele und rechtliche Rahmenbedingungen einer Due Diligence .....	15
3.1. Hintergrund .....	15
3.2. Funktion der Due Diligence bei Unternehmensakquisitionen ...	15
3.2.1. Risikoermittlungsfunktion .....	15
3.2.2. Funktion bei der Regelung des Haftungsumfangs und der Risikoallokation .....	15
3.2.3. Wertermittlungsfunktion .....	16
3.2.4. Einfluss auf die Transaktions- und Vertrags- gestaltung .....	17
3.2.5. Einfluss auf die Finanzierung einer Transaktion ....	20
3.2.6. Exkulpationsfunktion .....	21
3.2.7. Beweissicherungsfunktion .....	24
4. Gesetzliche Gewährleistung beim Unternehmenserwerb und Auswirkungen der Due Diligence .....	25
4.1. Allgemeines .....	25
4.2. Mangelhaftigkeit eines Unternehmens .....	29
4.3. Besonderheiten beim Share Deal .....	31
4.4. Auswirkungen der Due Diligence auf offenkundige Mängel ....	33
4.4.1. Allgemeines .....	33
4.4.2. Auswirkungen einer Due Diligence .....	34

VII

5.	Exkurs: Die Due Diligence bei der Emission von Wertpapieren .....	38
5.1.	Hintergrund .....	38
5.2.	Funktion der Due Diligence bei Wertpapieremissionen .....	39
5.2.1.	Allgemeines .....	39
5.2.2.	Informationsfunktion und Wertermittlungsfunktion .....	40
5.2.3.	Gewährleistungsfunktion .....	40
5.2.4.	Exkulpationsfunktion .....	41
6.	Sonstige Fachbereiche einer Due Diligence .....	42
6.1.	Tax Due Diligence .....	43
6.2.	Financial Due Diligence .....	44
6.3.	Commercial Due Diligence .....	45
6.4.	Environmental Due Diligence .....	45
6.5.	Weitere Fachbereiche einer Due Diligence .....	46
7.	Zulässigkeit der Due Diligence im Lichte gesellschaftsrechtlicher Pflichten der Geschäftsführung .....	48
7.1.	Allgemeines .....	48
7.2.	Aktienrechtliche Rahmenbedingungen .....	48
7.3.	GmbH-rechtliche Rahmenbedingungen .....	52
7.4.	Sonderfragen bei börsennotierten Zielgesellschaften .....	53
7.5.	Kostentragung im Lichte des Verbots der Einlagenrückgewähr .....	54
8.	Ablauf einer Due Diligence .....	55
8.1.	Vorbereitung einer Due Diligence .....	55
8.1.1.	Grundlegende Vorbereitungshandlungen .....	55
8.1.2.	Abklärung der Zielsetzung des Mandanten .....	56
8.1.3.	Abklärung des Umfangs der Due Diligence .....	58
8.1.4.	Erstellung der Due Diligence-Request List .....	61
8.1.5.	Aufstellung des DD-Teams .....	63
8.2.	Durchführung der Due Diligence .....	64
8.2.1.	Allgemeines .....	64
8.2.2.	Informationsbereitstellung durch den Veräußerer ....	65
8.2.3.	Ausgestaltung des Datenraums .....	68
8.2.3.1.	Inhalt des Datenraums .....	68
8.2.3.2.	Form des Datenraums .....	69
8.2.3.3.	Datenraumregeln .....	72
8.2.3.4.	Datenraumstruktur .....	72
8.2.4.	Überblick über den Ablauf einer Due Diligence .....	74
8.2.5.	Q&A-Prozess .....	76
8.2.6.	Sonstige Möglichkeiten der Informationsbeschaffung .....	79
8.2.6.1.	Management-Gespräche .....	79
8.2.6.2.	Betriebsbesichtigungen .....	82

9.	Datenschutzrechtliche Aspekte der Due Diligence .....	84
9.1.	Allgemeines .....	84
9.2.	Datenschutzrechtliche Qualifikation der Akteure .....	85
9.3.	Datenschutzrechtliche Zulässigkeit der Datenübermittlung .....	87
9.4.	Datenschutzrecht bei der Nutzung virtueller Datenräume .....	92
9.5.	Datenschutz bei der Analyse des Nutzerverhaltens im Datenraum .....	94
9.6.	Datenschutz bei Berührungspunkten mit den USA .....	95
9.7.	Schutz der Daten von juristischen Personen .....	98
10.	Exkurs: Due Diligence und Legal Tech .....	100
10.1.	Allgemeines .....	100
10.2.	Überblick zu angebotenen Softwarelösungen .....	100
10.3.	Nutzung von Cloud-Computing durch Rechtsanwälte .....	103
10.4.	Cloud-Computing und Datenschutz .....	107
10.5.	Datenschutzrechtliche Aspekte von AI-basierten Software- lösungen .....	112
11.	Darstellung der Ergebnisse im DD-Bericht .....	116
11.1.	Allgemeines .....	116
11.2.	Aufbau eines DD-Berichts .....	118
11.2.1.	Allgemeines .....	118
11.2.2.	Gliederung eines DD-Berichts .....	118
11.2.2.1.	Erläuterungen .....	118
11.2.2.2.	Executive Summary .....	120
11.2.2.3.	Berichtsteil .....	120
11.2.2.4.	Annahmen und Haftungsausschlüsse .....	121
11.2.2.5.	Anlagen .....	123
12.	Pflichten und Haftung des Beraters bei Durchführung einer Due Diligence .....	124
12.1.	Rechtsnatur des Prüfungsvertrags .....	124
12.2.	Sorgfaltsmäßigstab des Beraters .....	126
12.3.	Prüfungsumfang und Prüfungstiefe .....	128
12.4.	Haftung für Fehler bei der Prüfungstätigkeit .....	130
12.5.	Haftung für Fehler bei der Berichterstattung .....	132
12.6.	Umfang der Ersatzpflicht des Beraters .....	134
12.7.	Haftung des Beraters für Organisationsmängel .....	136
12.7.1.	Eignung des DD-Teams im Lichte der Gehilfen- haftung .....	136
12.7.2.	Versicherungsrechtliche Aspekte .....	139
12.8.	Haftung des einzelnen Beraters im DD-Team .....	140

13. Ausgewählte Fachbereiche einer Legal Due Diligence .....	142
13.1. Gesellschaftsrecht .....	143
13.1.1. Allgemeine Informationen .....	143
13.1.2. Eigentumsverhältnisse an der Zielgesellschaft .....	145
13.1.2.1. Gesellschaften mit beschränkter Haftung .....	145
13.1.2.2. Aktiengesellschaften .....	146
13.1.2.3. Personengesellschaften .....	147
13.1.2.4. Anteilsübertragungen in der Vergangenheit .....	148
13.1.2.5. Pfandrechte an Anteilen .....	149
13.1.3. Sacheinlagen und Sachübernahmen .....	151
13.1.4. Statut der Zielgesellschaft .....	152
13.1.4.1. Schwerpunkte bei Umsetzung eines Share Deal .....	152
13.1.4.1.1. Nachschusspflichten .....	153
13.1.4.1.2. Teilbarkeit der Anteile und Übertragungsbeschränkungen .....	154
13.1.4.1.3. Vorkaufsrechte, Aufgriffsrechte und vergleichbare Rechte .....	155
13.1.4.1.4. Sonderrechte einzelner Gesellschafter .....	157
13.1.4.1.5. Eingerichtete Beiräte .....	158
13.1.4.1.6. Regelungen zur Beschlussfassung .....	160
13.1.4.1.7. Stellung des Mehrheits- bzw Minderheitsgesellschafters .....	161
13.1.4.2. Schwerpunkte bei Umsetzung eines Asset Deal .....	162
13.1.4.3. Besonderheiten bei Aktiengesellschaften .....	162
13.1.4.4. Besonderheiten bei Personengesellschaften .....	162
13.1.5. Zustimmungserfordernisse bei der Geschäftsführung .....	163
13.1.6. Syndikatsverträge .....	168
13.1.7. Unternehmensverträge .....	171
13.1.8. Aufsichtsrat und Beirat .....	171
13.1.9. Wirksamkeit von Gesellschafterbeschlüssen .....	172
13.1.10. Offenlegung der Jahresabschlüsse .....	178
13.1.11. Umgründungsvorgänge und Akquisitionen .....	179
13.1.12. Schuldverschreibungen und sonstige Rechte Dritter .....	181
13.1.13. Kapitalmaßnahmen .....	181
13.1.14. Erwerb eigener Anteile .....	184
13.1.15. Kapitalerhaltungsvorschriften .....	184
13.1.16. Corporate Governance und Compliance .....	187
13.1.17. Sonstiges .....	190
13.2. Immobilienrecht .....	190
13.2.1. Allgemeine Informationen .....	191
13.2.2. Eigentumsverhältnisse .....	192

13.2.3.	Bücherliche Lasten und Rechte .....	197
13.2.4.	Übertragungsbeschränkungen, Vorkaufs- und Wiederkaufsrechte .....	204
13.2.5.	Unverbücherte Rechtsgeschäfte .....	206
13.2.6.	Anhängige Grundbuchsverfahren und Rang- anmerkungen .....	210
13.2.7.	Grundverkehrs- und raumordnungsrechtliche Beschränkungen .....	211
13.2.8.	Gemeinderechtliche Verfügungsbeschränkungen ....	213
13.2.9.	Sonstige Verfügungsbeschränkungen .....	213
13.2.10.	Baurechte und Superädikate .....	214
13.2.11.	Bestandverträge .....	219
13.2.12.	Querschnittsmaterien .....	235
13.3.	Vermögensgegenstände und Vertragsverhältnisse .....	239
13.3.1.	Eigentumsverhältnisse .....	240
13.3.1.1.	Allgemeines .....	240
13.3.1.2.	Eigentumsvorbehalte .....	241
13.3.1.3.	Sachhaftung für Sozialversicherungsbeiträge .....	242
13.3.2.	Unübertragbare Rechte .....	242
13.3.3.	Pfandrechte an Vermögensgegenständen .....	243
13.3.4.	Bestandskraft von Vertragsverhältnissen .....	244
13.3.5.	Allgemeine Geschäftsbedingungen .....	245
13.3.6.	Allgemeine Informationen zu Vertrags- verhältnissen .....	246
13.3.7.	Kunden- und Lieferantenstruktur .....	247
13.3.8.	Vertragliche Beziehungen innerhalb eines Konzerns .....	247
13.3.9.	Übertragbarkeit von Verträgen .....	249
13.3.10.	Vertriebsverträge .....	250
13.3.11.	Sonstiges .....	251
13.4.	Gesetzliche Erwerberhaftung und Nachhaftung des Veräußerers .....	253
13.4.1.	Erwerberhaftung nach ABGB .....	254
13.4.2.	Erwerberhaftung und Nachhaftung des Veräußerers nach UGB .....	256
13.4.3.	Sonstige Erwerberhaftungen .....	258
13.4.3.1.	Haftung für Abgaben .....	258
13.4.3.2.	Haftung für Sozialversicherungsbeiträge .....	260
13.4.3.3.	Haftung bei einem Betriebsübergang .....	260
13.4.3.4.	Sonstige Haftungen .....	261
13.4.4.	Erwerberhaftung und Nachhaftung des Veräußerers beim Share Deal .....	261

13.5. Arbeits- und Sozialrecht .....	264
13.5.1. Betriebsübergang nach AVRAG .....	264
13.5.2. Kollektivarbeitsrecht .....	266
13.5.2.1. Anwendbare Kollektivverträge .....	266
13.5.2.2. Belegschaftsvertretung .....	267
13.5.2.3. Betriebsvereinbarungen .....	267
13.5.3. Individualarbeitsrecht .....	268
13.5.3.1. Schlüsselarbeitskräfte .....	268
13.5.3.2. Standardisierte Dienstverträge .....	272
13.5.3.3. Kettenarbeitsverhältnisse .....	272
13.5.3.4. Abfertigungsansprüche .....	273
13.5.3.5. Betriebliche Übungen .....	274
13.5.3.6. Freiwillige Pensionszusagen .....	274
13.5.3.7. Freie Dienstverträge und Werkverträge .....	275
13.5.3.8. Geschützte Arbeitsverhältnisse .....	275
13.5.4. Arbeitnehmerschutzvorschriften .....	276
13.5.5. Ausländerbeschäftigung .....	276
13.5.6. Arbeitsrechtliche Streitigkeiten .....	277
13.5.7. Sonstiges .....	277
13.6. Öffentliches Recht .....	278
13.6.1. Rechtskraft von Bescheiden .....	278
13.6.2. Genehmigungs- und Anzeigepflichten .....	279
13.6.2.1. Investitionskontrolle .....	279
13.6.2.2. Genehmigungspflichten nach sonstigen Materien- gesetzen .....	281
13.6.2.3. Sonstige Anzeigepflichten .....	282
13.6.3. Betrieb des Zielunternehmens .....	283
13.6.3.1. Allgemeines .....	283
13.6.3.2. Bewilligungen betreffend Betriebsanlagen und Gebäude .....	284
13.6.3.3. Auflagen .....	285
13.6.3.4. Aufgelassene Betriebsanlagen .....	286
13.6.4. Übergang von öffentlich-rechtlichen Bewilligungen .....	286
13.6.5. Gewerbeberechtigungen .....	289
13.6.6. Umweltverträglichkeitsprüfungen .....	290
13.6.7. Liegenschaftsbezogene Aspekte .....	290
13.6.7.1. Allgemeines .....	290
13.6.7.2. Heranrückende Wohnbebauung .....	291
13.6.7.3. Pflichtstellplätze .....	292
13.6.7.4. Kontaminationen und umweltrechtliche Haftungen .....	293

13.7.	Finanzierung des Zielunternehmens .....	294
13.7.1.	Fremdfinanzierungen .....	295
13.7.2.	Gesellschafterdarlehen .....	296
13.7.3.	Fälligstellungsrechte und Nebenabreden .....	297
13.7.4.	Drittsicherheiten .....	299
13.7.5.	Vorfälligkeitsentschädigungen .....	299
13.7.6.	Cash Pooling .....	300
13.7.7.	Sonstiges .....	300
13.8.	Immaterialgüterrecht .....	300
13.8.1.	Bestehende Schutzrechte .....	301
13.8.2.	Domains und Internetauftritte .....	303
13.8.3.	Immaterialgüterrechtliche Dienstnehmeransprüche .....	305
13.8.4.	Verträge zu gewerblichen Schutzrechten und Know-how .....	305
13.8.5.	Urheberrechte .....	310
13.8.6.	Informations- und Offenlegungspflichten .....	312
13.9.	Sonstige Teilbereiche einer Due Diligence .....	312
13.9.1.	Datenschutzrecht .....	312
13.9.2.	Strafrecht .....	316
13.9.3.	Versicherungsrecht .....	317
13.9.3.1.	Allgemeines .....	318
13.9.3.2.	D&O-Versicherungen .....	318
13.9.3.3.	Gesetzlicher Übergang von Versicherungen .....	318
13.9.3.4.	Wegfall des Versicherungsinteresses .....	320
13.9.3.5.	Doppelversicherung .....	320
13.9.3.6.	Bestehende Versicherungsansprüche .....	320
13.9.4.	Wettbewerbsrecht .....	321
13.9.5.	Beihilfenrecht .....	324
13.9.6.	Vergaberecht .....	326
13.9.7.	Prozessrecht .....	327
13.9.8.	Sonstige Bereiche .....	328
	Stichwortverzeichnis .....	331