

# Inhaltsverzeichnis

Rn. Seite

<b>Vorwort</b> .....	V
<b>Inhaltsverzeichnis</b> .....	VII
<b>Literaturverzeichnis</b> .....	XIX
<b>A. Vorbemerkung</b> .....	1 ..... 1
<b>B. Vor- und Nachteile von inkorporierten Joint Ventures</b> .....	3 ..... 3
I. Begriff .....	3 ..... 3
II. Vor- und Nachteile .....	9 ..... 4
<b>C. Der Weg in ein Joint Venture</b> .....	14 ..... 7
I. Vorüberlegungen, Planung und Prozessverlauf .....	14 ..... 7
1. Gestaltungsvarianten von Gemeinschafts- unternehmen .....	14 ..... 7
a) Operative Joint Ventures .....	15 ..... 7
b) Joint Venture als Holding .....	16 ..... 7
c) Mischformen .....	17 ..... 8
2. Doppelstufigkeit von inkorporierten Joint Ventures .....	18 ..... 8
3. Ausrichtung von inkorporierten Joint Ventures .....	19 ..... 8
4. Planung und Prozessverlauf .....	25 ..... 9
a) Einleitung .....	25 ..... 9
b) Projektphasen .....	28 ..... 10
aa) Planungsphase .....	33 ..... 11
(1) Interne Strategie- und Struktur- überlegungen .....	33 ..... 11
(2) Geheimhaltungsvereinbarung .....	34 ..... 11
(3) Absichtserklärung .....	38 ..... 12
(4) Due Diligence .....	42 ..... 13
bb) Verhandlungsphase .....	43 ..... 14
(1) Interne Reorganisation .....	44 ..... 14
(2) Eigentliche Verhandlungen .....	47 ..... 15
cc) Genehmigungsphase .....	49 ..... 15
dd) Abschlussphase .....	61 ..... 16
(1) Unterzeichnung der Verträge .....	61 ..... 16
(2) Aufschiebende Bedingungen und Genehmigungen .....	62 ..... 17
(3) Completion .....	64 ..... 17

VII

II. Gesellschaftsrecht (Errichtung der Joint-Venture-Gesellschaft) .....	65	17
1. Rechtsform .....	66	17
a) GmbH .....	68	18
b) GmbH & Co. KG .....	69	18
c) (Kleine) Aktiengesellschaft .....	73	19
d) (Reine) Personengesellschaft .....	77	19
e) SE (Societas Europaea) .....	78	19
f) Rolle des Steuerrechts .....	79	20
2. Grundstrukturen der Vertragsgestaltung .....	81	20
a) Grundlagenvereinbarung .....	82	20
aa) Bedeutung .....	82	20
bb) Inhalt .....	85	21
b) Satzung/Gesellschaftsvertrag .....	92	24
aa) Zwingende Regelungen (GmbH) .....	96	24
bb) Vorrang der Grundlagenvereinbarung .....	98	25
cc) Sonderfall GmbH & Co. KG und Personengesellschaften? .....	99	25
c) Beteiligungsverträge .....	100	26
d) Ergänzende Verträge .....	101	26
3. Formfragen .....	103	27
a) Offensichtliche Formerfordernisse .....	104	27
aa) Gründung der Joint-Venture-Gesellschaft .....	104	27
(1) GmbH .....	104	27
(2) GmbH & Co. KG .....	105	27
(3) Entbehrlichkeit der Form .....	106	27
bb) Veräußerung von Anteilen .....	107	28
(1) GmbH-Geschäftsanteile .....	107	28
(2) Anteile an GmbH & Co. KG .....	109	28
(3) Heilung nach § 15 Abs. 3 GmbHG .....	112	29
cc) Übertragung von Grundeigentum .....	113	29
b) „Versteckte“ Formerfordernisse .....	114	29
c) Rechtsfolgen .....	117	29
d) Beurkundung im Ausland .....	121	30
e) Exkurs: Änderung von beurkundeten Verträgen .....	123	30
aa) Grundsatz .....	124	31
bb) Rechtsgrundlagen .....	125	31
(1) Formzwang des obligatorischen Rechtsgeschäfts nach § 15 Abs. 4 GmbHG .....	125	31
(2) Wirksamkeit nicht formgerechter Nebenabreden aufgrund § 139 BGB .....	131	32
(3) Formzwang des dinglichen Geschäfts nach § 15 Abs. 3 GmbHG .....	133	33

	Rn.	Seite
4. Einbringung von Wirtschaftsgütern/Beteiligungen .....	138	33
a) Hintergrund .....	138	33
b) Einbringung durch Sacheinlage bzw. Sachkapital- erhöhung .....	141	34
c) Regelungsbedürftige Bereiche/ Typische Fallstricke .....	142	34
aa) Bestimmtheitsgrundsatz .....	143	34
bb) Interne Restrukturierung .....	147	35
cc) Formvorschriften .....	148	36
dd) Übertragung von geistigem Eigentum .....	150	36
(1) Vorüberlegungen .....	151	36
(2) Einbringung von geistigem Eigentum .....	153	37
(a) Eigentum oder Lizenz .....	153	37
(b) Rücklizenz .....	154	37
(c) Pflege .....	156	37
(d) „Neue“ IP-Rechte .....	157	38
(e) Beendigung des Joint Ventures und IP-Rechte .....	158	38
(f) Kartellrechtliche Fragen .....	160	38
e) Einbringung von Drittverträgen .....	161	38
(1) Unmittelbare Einbringung .....	162	39
(2) „Mittelbare“ Einbringung .....	166	39
ff) Verträge mit den Gesellschaftern .....	167	40
gg) Sonderfall Vertriebs-Joint Venture .....	168	40
(1) Andienungs- und Abnahmepflichten .....	169	40
(2) Preisfindung und Nachprüfungsrechte ....	171	41
(3) Interessenausgleich .....	172	41
(4) Rechtsfolgen bei Verletzung .....	173	41
5. Absicherung der Partner: Due Diligence – Bewertung – Haftung – Garantien .....	174	41
a) Due Diligence .....	175	42
aa) Einleitung .....	175	42
bb) Funktionen der Due Diligence .....	177	42
(1) Fortsetzung oder Abbruch der Gespräche .....	178	42
(2) Blaupause der Garantie- und Gewähr- leistungskataloge .....	179	43
(3) Bewertung .....	181	43
(4) Übrige Vertragsgestaltung und Trans- aktionsstruktur .....	182	44
(5) Finanzierung .....	184	44
(6) Exkulpation .....	186	44

	Rn.	Seite
cc) Zeitpunkt der Due Diligence .....	187	45
(1) Regelfall: Vorher .....	187	45
(2) Nachträgliche Due Diligence .....	192	46
dd) Reichweite .....	194	46
ee) Rechtsfragen im Zusammenhang mit der Due Diligence .....	197	47
(1) Allgemein .....	197	47
(2) Geheimhaltung .....	198	47
(a) Vertragliche Schranken .....	199	47
(b) Gesetzliche Schranken .....	202	48
(α) Kartellrechtliche Vorschriften .....	203	48
(β) Datenschutz .....	204	48
(c) Rechtsformspezifische Anforderungen .....	206	49
(3) Richtigkeitsgewähr .....	214	50
ff) Vorbereitung und Durchführung .....	215	50
b) Bewertung .....	219	51
c) Haftung .....	225	53
d) Gewährleistungen, Garantien und Freistellungen ...	227	53
aa) Gesetzliche Gewährleistungen oder Garantien und Freistellungen? .....	229	54
bb) Doppelstufigkeit der inkorporierten Joint Ventures .....	233	54
cc) Ausgestaltung der Garantien .....	234	55
(1) Adressat .....	234	55
(2) Inhalte .....	236	55
(3) Sonderproblem § 444 BGB .....	237	57
6. Sonderfragen bei Aktiengesellschaften .....	242	58
a) „Holzmüller“-Problematik .....	243	59
aa) Tatbestand .....	243	59
bb) Rechtsfolgen .....	251	60
cc) Folgerungen: Zustimmung der Haupt versammlung .....	252	60
b) Wertpapiererwerbs- und Übernahmegesetz und Joint Ventures .....	253	60
c) Meldepflichten .....	259	62
III. Steuerrecht .....	265	63
1. Rechtsformwahl einer inländischen Joint-Venture- Gesellschaft .....	265	63
a) Gewinnbesteuerung bei Vollausschüttung .....	271	64
aa) Natürliche Person als Joint-Venture-Partner ...	272	64
bb) Kapitalgesellschaft als Joint-Venture-Partner ...	280	67

	Rn.	Seite
b) Thesaurierung von Gewinnen .....	287	70
c) Entstehung von Verlusten .....	291	71
d) Veräußerung der Beteiligung .....	296	73
e) Steuerliche Behandlung der Finanzierungskosten des operativen Geschäfts und des Beteiligungs- erwerbs .....	304	75
aa) Zinsschranke .....	304	75
(1) Freigrenze .....	306	75
(2) Keine Konzernzugehörigkeit .....	307	75
(3) Escape bei Konzernzugehörigkeit .....	315	78
(4) EBITDA-Vortrag .....	318	79
(5) Zinsvortrag .....	319	79
bb) Überentnahmen bei Personengesellschaften ....	320	80
cc) Finanzierungskosten für den Beteiligungs- erwerb .....	321	80
dd) Gewerbesteuer .....	326	81
f) Umstrukturierungen bei Begründung des Joint Ventures .....	327	81
g) Erbschaft- und Schenkungsteuer .....	331	82
h) Zusammenfassung .....	334	82
2. Besteuerung der Begründung des Joint Ventures .....	338	84
a) Ertragsbesteuerung .....	348	87
aa) Joint-Venture-Gesellschaft in der Rechtsform einer GmbH & Co. KG .....	351	88
(1) § 6 Abs. 5 EStG (Einbringung von Einzelwirtschaftsgütern) .....	353	88
(2) § 16 Abs. 3 EStG (Realteilung, Spaltung einer Personengesellschaft) .....	367	91
(3) §§ 3 ff. UmwStG (Verschmelzung einer Kapital- auf eine Personengesellschaft) ...	374	93
(4) § 16 Abs. 1 UmwStG (Spaltung einer Kapital- auf eine Personengesellschaft) ...	385	96
(5) § 24 UmwStG (Einbringung, Ver- schmelzung) .....	386	96
bb) Joint-Venture-Gesellschaft in der Rechtsform einer GmbH .....	402	101
(1) § 8b Abs. 2 KStG (Anteilsübertragung) ....	403	101
(2) § 20 UmwStG (Einbringung, Verschmelzung einer PersG auf eine KapG) .....	404	101
(3) § 11 UmwStG (Verschmelzung einer KapG auf eine KapG) .....	420	106
(4) § 15 UmwStG (Spaltung einer KapG auf eine KapG) .....	426	107

	Rn.	Seite
cc) Zusammenfassende Übersicht zur steuerlichen Behandlung der Übertragungen von inländischem Betriebsvermögen .....	427	107
b) Umsatzsteuer .....	428	108
c) Grunderwerbsteuer .....	438	110
IV. Arbeitsrecht .....	447	112
1. Einleitung .....	447	112
2. Übergang von Arbeitsverhältnissen .....	450	113
a) Einbringung/Übertragung von Betriebsmitteln oder Betrieben .....	452	114
b) Einbringung/Übertragung von Anteilen .....	454	114
c) Umwandlung .....	456	114
d) § 613a Abs. 5 und Abs. 6 BGB .....	460	115
3. Inhaltsschutz übergelender Arbeitsverhältnisse .....	461	116
a) Fortgeltung einzelvertraglich vereinbarter Rechte und Pflichten .....	462	116
b) Fortgeltung von Betriebsvereinbarungen .....	465	116
aa) Kollektivrechtliche Fortgeltung .....	466	116
bb) Individualrechtliche Fortgeltung (§ 613a BGB) .....	470	117
c) Fortgeltung von Verbandstarifverträgen .....	473	118
aa) Kollektivrechtliche Fortgeltung .....	474	119
bb) Individualrechtliche Fortgeltung .....	476	119
d) Fortgeltung von Firmentarifverträgen .....	484	120
aa) Kollektivrechtliche Fortgeltung .....	485	121
bb) Individualrechtliche Fortgeltung .....	488	121
4. Kündigungsschutz .....	489	121
5. Unternehmensmitbestimmung .....	495	123
V. Gemeinschaftsunternehmen und Kartellrecht .....	496	123
1. Beurteilung nach europäischem Wettbewerbsrecht .....	497	123
a) EU-Fusionskontrollverordnung .....	497	123
aa) Formelle Fusionskontrolle .....	499	124
(1) Begriff des Gemeinschaftsunternehmens – Gemeinsame Kontrolle .....	500	124
(2) Vollfunktions-Gemeinschaftsunternehmen .....	505	124
(3) Gemeinschaftsweite Bedeutung .....	509	125
(a) Art. 1 Abs. 2 FKVO .....	511	126
(b) Art. 1 Abs. 3 FKVO .....	512	126
bb) Materielle Fusionskontrolle .....	513	126
(1) Vereinbarkeit der Gründung des Vollfunktions-Gemeinschaftsunternehmens mit dem Gemeinsamen Markt .....	514	126

	Rn.	Seite
(2) Keine koordinierenden Effekte auf die das Gemeinschaftsunternehmen gründenden Unternehmen .....	518	127
cc) Verfahren .....	520	128
b) Art. 101 AEUV .....	527	129
2. Beurteilung nach deutschem Recht .....	532	130
a) Fusionskontrolle gemäß §§ 35 ff. GWB .....	535	131
aa) Formelle Fusionskontrolle .....	536	131
(1) Zusammenschlusstatbestand .....	536	131
(2) Schwellenwerte .....	538	131
bb) Materielle Fusionskontrolle .....	541	132
cc) Verfahren .....	543	132
b) § 1 GWB und Art. 101 AEUV .....	549	133
3. Beurteilung nach ausländischem Recht .....	553	134
<b>D. Das Leben des Joint Ventures .....</b>	<b>554</b>	<b>135</b>
<b>I. Gesellschaftsrecht .....</b>	<b>555</b>	<b>135</b>
1. Gesellschaftsorgane und Zuständigkeiten .....	555	135
a) Gesellschafterversammlung .....	557	135
aa) Zuständigkeit .....	559	136
bb) Willensbildung, insbesondere Stimm- bindungsvereinbarungen .....	560	136
(1) Vorwegeinigung durch Stimmbindungs- vereinbarungen .....	562	136
(2) Stimmverbote .....	567	137
(a) Recht der GmbH .....	567	137
(b) Recht der Personengesellschaften ....	572	138
(c) Gestaltungsvorschlag .....	577	139
b) Geschäftsführung .....	579	139
aa) (Doppel-)Geschäftsführer und Entsendungs- rechte .....	580	140
bb) „Sympathieklauseln“ .....	583	140
c) Aufsichtsrat .....	584	141
aa) Fakultativer Aufsichtsrat .....	584	141
bb) Obligatorischer Aufsichtsrat .....	589	141
(1) GmbH .....	589	141
(2) GmbH & Co. KG .....	599	143
(3) Exkurs: „Ausländische Kapital- gesellschaft“ & Co. KG .....	604	144
d) Beirat .....	605	144
2. Minderheitenschutz .....	608	144
a) Benennung von Mitgliedern der Unternehmens- führung .....	612	145
b) Qualifizierte Mehrheitserfordernisse .....	615	146
c) Mindestdividende .....	616	146

	Rn.	Seite
d) Verwässerungsschutz .....	617	146
e) Ausstieg aus dem Joint Venture .....	618	146
3. Finanzierung .....	621	147
a) Einführung .....	621	147
b) Ausgestaltung .....	626	148
c) Sicherung .....	628	149
4. Haftung .....	630	149
a) Konzernrechtliche Durchgriffshaftung .....	632	150
aa) GmbH .....	633	150
(1) Vertragskonzern .....	633	150
(2) Faktischer Konzern .....	634	150
(3) Qualifiziert faktischer Konzern .....	635	150
(4) Beschränkung auf oder Entzug von Teilfunktionen .....	641	152
bb) GmbH & Co. KG .....	644	152
b) Kapitalerhaltungs- und Kapitalersatzrecht .....	646	152
aa) Kapitalerhaltung .....	647	153
bb) Eigenkapitalersetzende Gesellschafter- leistungen .....	651	153
(1) Sogenannte Novellenregelungen vor MoMiG .....	651	153
(2) „BGH-Regeln“ vor MoMiG .....	653	154
cc) Erstreckung auf GmbH & Co. KG .....	654	154
5. Wettbewerbsverbot .....	656	154
a) Wettbewerbsverbot und Unternehmens- gegenstand .....	657	155
b) Ungeschriebenes Wettbewerbsverbot aus Treuepflicht .....	658	155
c) Vorteile eines ausdrücklichen Wettbewerbs- verbots .....	662	156
d) Inhalt eines Wettbewerbsverbots .....	665	156
e) Grenzen von Wettbewerbsverboten .....	667	157
aa) Kartellrechtliche Schranken .....	668	157
bb) Schranke des § 138 BGB .....	675	158
f) Nachvertragliche Wettbewerbsverbote .....	679	159
g) Befreiung bzw. Öffnungsklausel .....	685	160
h) Gesellschaftsvertrag oder Grundlagen- vereinbarung .....	690	161
i) Steuerrecht (GmbH) .....	693	161
6. Patt-Situationen („Deadlock“) .....	698	162
a) Ad-hoc-Lösung .....	700	163
b) Vorab-Regelung .....	701	163
aa) Mehrheitsentscheidung .....	703	163
bb) Letztentscheidungsrecht (Casting Vote) .....	705	164



	Rn.	Seite
c) Einschaltung Dritter .....	709	164
d) Verlagerung auf eine höhere Instanz .....	711	165
e) Beendigungsmechanismen .....	713	165
II. Bilanzierung und Steuerrecht .....	716	166
1. Handelsrechtliche Bilanzierung der Joint-Venture-Beteiligung .....	716	166
2. Laufende Besteuerung .....	722	166
a) Besteuerung von Gewinnen .....	724	167
b) Verlustnutzung .....	728	169
c) Finanzierung des Joint Ventures .....	741	173
d) Kosten der Finanzierung der Joint-Venture-Beteiligung .....	746	174
e) Gewinnausschüttungen .....	748	174
E. Beendigung von Joint Ventures .....	751	177
I. Gesellschaftsrecht .....	752	177
1. Überblick über Beendigungsszenarien .....	752	177
2. Folgen .....	755	178
3. Doppelstufigkeit .....	756	178
a) Beendigung der Grundlagenvereinbarung .....	758	178
aa) Kündigungsrecht .....	759	179
bb) Konsortiales Andienungsrecht .....	762	179
cc) Verzahnung Grundlagenvereinbarung und Gesellschaftsvertrag .....	763	179
b) Beendigung der Joint-Venture-Gesellschaft .....	765	180
4. Beendigungsmechanismen .....	766	180
a) „Klassische“ Beendigungsmechanismen .....	766	180
aa) Kündigung .....	766	180
bb) Verkauf des Geschäftsbetriebs/der Anteile .....	768	181
cc) Spaltung .....	769	181
dd) Realteilung .....	777	182
ee) Liquidation .....	778	182
b) Optionen und Vorerwerbsrechte .....	779	182
aa) Optionen .....	780	183
(1) Put- und Call-Optionen .....	780	183
(2) Gekreuzte Put- und Call-Optionen .....	783	183
(3) Regelungsgegenstände/Fallstricke .....	784	183
(a) Garantien .....	785	184
(b) Know-how und Markenrechte .....	786	184
(c) Wettbewerbsverbot .....	787	184
(d) Darlehen/Finanzierung .....	788	184
(e) Steueroptimierung .....	790	185
(f) Fusionskontrolle .....	791	185

	Rn.	Seite
(g) Kostentragung .....	793	185
bb) Vorerwerbsrechte .....	794	185
(1) Andienungspflichten .....	795	186
(2) Vorkaufsrechte .....	797	186
(3) Gestuftes Vorerwerbsverfahren .....	799	186
cc) Spezielle Regelungen .....	800	187
(1) Tag Along .....	800	187
(2) Drag Along .....	802	187
c) Exitklauseln („Russian Roulette“ und „Texan Shoot Out“) .....	803	187
aa) Grundidee .....	805	188
bb) Mechanismus von „Russian Roulette“ und „Texan Shoot Out“ .....	807	188
(1) Russian Roulette .....	807	188
(2) Texan Shoot Out .....	809	189
cc) Regelungsgegenstände von Ausstiegs- klauseln .....	811	189
(1) Initiierung des Russian-Roulette- Verfahrens .....	811	189
(2) Abkühlungsphase und Bestätigungs- mitteilung .....	812	190
(3) Wirksames Angebot .....	814	190
(4) Ausübung des Wahlrechts .....	815	190
(5) Umsetzung (Abtretung der Anteile) .....	817	191
(6) Weitere regelungsbedürftige Fragen .....	818	191
dd) Wirksamkeit nach deutschem Recht .....	819	191
(1) Zustandekommen eines Kauf- vertrags .....	821	191
(2) Formfragen .....	823	192
(3) Einschränkung des Kündigungs- bzw. Austrittsrechts .....	834	194
(4) Wertgerechter Ausstiegspreis .....	838	194
(5) Kein „Spiel“ i. S. v. § 762 BGB .....	843	195
ee) Ausblick: Vorteile und Nachteile von Ausstiegsklauseln .....	844	196
(1) Vorteile .....	845	196
(2) Nachteile .....	847	196
(3) Variante: Russian Roulette mit Schieds- verfahren .....	851	197
5. Wertung .....	852	198
II. Steuerrecht .....	853	198
1. Steuerliche Behandlung von Optionen und Vorkaufs- rechten .....	856	199

2. Die Besteuerung der Veräußerung von Einzelwirtschaftsgütern, Betrieben, Teilbetrieben und Anteilen .....	864	200
a) Einzelwirtschaftsgüter, Teilbetrieb und Betrieb (Asset Deal) .....	864	200
b) Anteile an Kapital- und Personengesellschaften (Share Deal) .....	867	201
3. Spaltung .....	878	203
a) Spaltung einer Personengesellschaft .....	882	204
aa) Spaltung auf Personengesellschaften .....	882	204
bb) Spaltung auf Kapitalgesellschaften .....	885	204
b) Spaltung einer Kapitalgesellschaft .....	889	205
aa) Spaltung auf Kapitalgesellschaften .....	890	205
bb) Spaltung auf Personengesellschaften .....	897	207
4. Realteilung .....	904	208
5. Liquidation .....	909	209
a) Personengesellschaften .....	910	209
b) Kapitalgesellschaften .....	912	210
<b>F. Länderstandortwahl .....</b>	<b>914</b>	<b>211</b>
<b>I. Allgemeines .....</b>	<b>918</b>	<b>211</b>
<b>II. Aus rechtlicher Sicht .....</b>	<b>922</b>	<b>212</b>
<b>III. Aus steuerlicher Sicht .....</b>	<b>924</b>	<b>213</b>
1. Steuerliche Einordnung ausländischer Rechtsformen ....	926	213
a) Allgemeines zur US LLC .....	929	214
b) Qualifikation nach BMF-Schreiben vom 19. März 2004 .....	931	214
c) Die „deutsche“ Limited nach dem Brexit .....	937	216
2. Gründung des ausländischen Joint Ventures .....	941	216
3. Laufende Besteuerung des Joint Ventures .....	944	217
4. Beendigung des Joint Ventures .....	951	219
<b>Stichwortverzeichnis .....</b>	<b>221</b>	