

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	V
Autorenverzeichnis	VII
Abkürzungsverzeichnis	XXI
1. Allgemeiner Teil	1
1.1. Grundlagen der Vertragsgestaltung (<i>Ferdinand Kerschner</i>)	1
1.1.1. Allgemeine Einführung	1
1.1.1.1. Praktische Hinweise	1
1.1.1.2. Theoretisch-praktische Hinweise	5
1.1.2. Privatautonomie und Grenzen	10
1.1.2.1. Verhältnis Jurist – Techniker/Naturwissenschaftler/ Ökonom	10
1.1.2.2. Lösung von Sachproblemen/Interessenausgleich	11
1.1.2.3. Grenzen der Privatautonomie	11
1.1.2.3.1. Zwingendes Recht	13
1.1.2.3.2. Sittenwidrigkeit	13
1.1.2.3.3. Folgen des Verstoßes gegen zwingendes Recht im Einzelnen	14
1.1.3. Auslegung von Verträgen	18
1.1.3.1. Falsa demonstratio non nocet	19
1.1.3.2. „Einfache“ Auslegung: Wortlaut/Zusammenhang/ erkennbare Parteiabsicht	19
1.1.3.3. Unklarheitenregel	21
1.1.3.4. „Ergänzende Vertragsauslegung“	21
1.1.3.4.1. Verkehrssitte/Unternehmerbrauch (§ 914 ABGB/ § 346 UGB)	22
1.1.3.4.2. Hypothetischer Parteiwille	23
1.1.3.5. Geltung von ÖNORMEN	24
1.1.4. Vertragsschluss mit Allgemeinen Geschäfts- bedingungen (AGB)	26
1.1.4.1. Geltungskontrolle (einschließlich § 864a ABGB)	26
1.1.4.1.1. Widersprechende „kreuzende“ AGB	27
1.1.4.1.2. „Abwehrklauseln“	28
1.1.4.2. Inhaltskontrolle	28
1.1.4.2.1. § 6 KSchG	28

1.1.4.2.2.	§ 879 Abs 1 und Abs 3 ABGB	29
1.1.5.	Formklauseln/Formvorbehalte	29
1.1.5.1.	Gewillkürte Form	29
1.1.5.2.	Abgehen von Formvereinbarung	30
1.1.6.	Schadenersatz bei Vertragsschluss	30
1.1.6.1.	Bei Abbruch der Verhandlungen	31
1.1.6.2.	Haftung bei unzulässigen Klauseln?	31
1.1.7.	Grundfragen langfristiger Verträge (Dauerrechtsverhältnisse)	32
1.1.7.1.	Risikoverteilung bezüglich zukünftiger Entwicklungen (Änderungen der Sach- und Rechtslage)	32
1.1.7.2.	Vermeidung von Geschäftsgrundlagefällen	35
1.1.7.3.	Anpassungs- und Indexklauseln	36
1.1.7.4.	Neuverhandlungsklauseln	36
1.1.8.	Abschwächung und Verstärkung von vertraglichen Verbindlichkeiten	39
1.1.8.1.	Möglichkeiten der Verstärkung	39
1.1.8.1.1.	Garantie/Patronatserklärung	39
1.1.8.1.2.	Vertrags-(Konventional-)Strafe (pauschalierter Schadenersatz)	40
1.1.8.1.3.	Terminsverlust	42
1.1.8.1.4.	Angeld	42
1.1.8.1.5.	Rücknahmeklauseln	43
1.1.8.2.	Möglichkeiten der Abschwächung	43
1.1.8.2.1.	Freies Rücktritts- bzw Kündigungsrecht (allenfalls in Verbindung mit Reugeld)	43
1.1.8.2.2.	Bedingungen und Befristungen	44
1.1.9.	Vorvertrag, Option und Punktation	45
1.1.9.1.	Wesen des Vorvertrags	45
1.1.9.2.	Wesen der Option	46
1.1.9.3.	Wesen der Punktation	46
1.1.9.4.	Unterschiede	46
1.1.10.	Instrumente der Konfliktlösung	46
1.1.10.1.	Mediation	47
1.1.10.2.	Schiedsgericht	48
1.1.10.3.	Schiedsgutachter	49
1.1.11.	Gerichtsstandsvereinbarung	51
1.1.12.	Literaturverzeichnis	52
1.1.12.1.	Literatur zur Vertragsgestaltung	52
1.1.12.2.	Allgemeine Literatur	53
1.1.12.3.	Anhang: Weiterführende praktische Literatur und Vertragsmuster	55

1.2. Praxis der Vertragsgestaltung (<i>Wolfgang Lenz</i>)	57
1.2.1. Willensübereinstimmung	57
1.2.2. Form der Verträge	58
1.2.2.1. Schriftliche Verträge	60
1.2.2.1.1. Gesetzliches Schriftformerfordernis	60
1.2.2.1.2. Alternative Datenträger	61
1.2.2.1.3. Schriftform und Mitwirkung einer rechtskundigen Person	61
1.2.2.1.4. Schriftform und Beglaubigung	61
1.2.2.1.5. Sonderform Notariatsakt (§§ 52 ff NO)	62
1.2.2.1.6. Schriftform und Eintragung in öffentliche Bücher	63
1.2.3. Wesentliche Bestandteile eines Vertrags	64
1.2.3.1. Vertragsparteien	64
1.2.3.1.1. Natürliche Person	64
1.2.3.1.2. Juristische Person	68
1.2.3.1.3. Gewillkürte Vertretung	72
1.2.3.2. Vertragsgegenstand	75
1.2.3.2.1. Zubehör	75
1.2.3.2.2. Superädifikat	76
1.2.3.2.3. Kellereigentum, Stockwerkseigentum, Baurechtsbauwerke	77
1.2.3.2.4. Sachgesamtheiten	77
1.2.3.3. Inhalt Willensübereinkunft	78
1.2.3.3.1. Zwischenmenschliche Kommunikation	78
1.2.3.3.2. Einschränkungen der Willensfreiheit	79
1.2.3.3.3. Zentrale Begriffsdefinitionen	81
1.2.3.4. Bestätigung der Willensübereinkunft (§ 886 ABGB)	82
1.2.3.4.1. Unterschrift juristischer Personen	84
1.2.3.4.2. Unterschrift juristischer Personen des öffentlichen Rechts	85
1.2.3.5. Zeitpunkt des Vertragsabschlusses	85
1.2.4. Internationale Anknüpfungen	86
1.2.5. Bedingungen251	86
1.2.6. Literaturverzeichnis	87
1.3. Gestaltung von Gesellschaftsverträgen (<i>Daniela Huemer</i>)	88
1.3.1. Grundsätzliches	88
1.3.1.1. Begriff, Rechtsnatur und Funktion des Gesellschaftsvertrags	88
1.3.1.2. Ziel der Vertragsgestaltung	89
1.3.2. Vertragsgestaltung	90

1.3.2.1. Ermittlung der Interessen der Beteiligten	90
1.3.2.1.1. Was ist den Beteiligten heute wichtig?	90
1.3.2.1.2. Was könnte für die Beteiligten künftig von Interesse sein?	90
1.3.2.2. Auswahl der passenden Gesellschaftsform	91
1.3.2.2.1. Typenzwang – begrenzte Auswahlmöglichkeit	91
1.3.2.2.2. Auswahlkriterien bei der Suche nach der passenden Gesellschaftsform	92
1.3.2.3. Gestaltungsbedarf	94
1.3.2.3.1. Standard-Gesellschaftsvertrag oder „maßgeschneiderte“ Formulierungen?	94
1.3.2.3.2. Wie ist die Rechtslage?	94
1.3.2.3.3. Unterscheidet sich die Rechtslage von den Interessen der Beteiligten?	95
1.3.2.3.4. Ausformulierung der vertraglichen Bestimmungen	95
1.3.2.4. Typischer Aufbau eines Gesellschaftsvertrags	99
1.3.2.4.1. Firma	100
1.3.2.4.2. Sitz	100
1.3.2.4.3. Unternehmensgegenstand	100
1.3.2.4.4. Kapital, Einlagen, Gesellschafterkonten, Beteiligung an Gewinn, Verlust, Substanz	101
1.3.2.4.5. Geschäftsjahr	101
1.3.2.4.6. Dauer der Gesellschaft	102
1.3.2.4.7. Kündigung der Gesellschaft	103
1.3.2.4.8. Organe, Geschäftsführung und Vertretung	103
1.3.2.4.9. Jahresabschluss; Ergebnisaufteilung und -verwendung ...	105
1.3.2.4.10. Beschlüsse, Stimmrecht	105
1.3.2.4.11. Anteilsveränderungen (Aus- und Eintritt von Gesellschaftern)	107
1.3.2.4.12. Beendigung der Gesellschaft (Auflösung, Liquidation) ...	107
1.3.2.4.13. Wettbewerbsverbot	107
1.3.2.4.14. Gerichtsstand	108
1.3.3. Auslegung von Gesellschaftsverträgen	108
1.3.3.1. Personengesellschaften	108
1.3.3.2. Kapitalgesellschaften	109
1.3.4. Die letzten Schritte zum unterschriftsfertigen Dokument	109
1.3.4.1. Formerfordernisse beachten	109
1.3.4.2. Welche Unterschriften sind notwendig?	109
1.3.5. Zusammenfassende Tipps	110
1.3.6. Literaturverzeichnis	110

1.4. Steuerliche Aspekte der Vertragsgestaltung (<i>Josef Schlager, Stephan Schlager</i>)	112
1.4.1. Einführung	112
1.4.2. Steuergestaltung im Rahmen des Steuercontrollings	117
1.4.3. Kosten der Steuerplanung und Steuerverwaltung bei den Steuerpflichtigen	124
1.4.4. Beraterkooperationen	125
1.4.5. Möglichkeiten und Grenzen der Steuergestaltung	128
1.4.5.1. Der Grundsatz der Gestaltungsfreiheit	128
1.4.5.2. Tax-Compliance-Maßnahmen der Finanzverwaltung ...	130
1.4.5.3. Abwehrmaßnahmen von missbräuchlicher Steuergestaltung durch Gesetzgebung und Rechtsprechung ...	132
1.4.5.3.1. Wirtschaftliche Betrachtungsweise	132
1.4.5.3.2. Die allgemeine Missbrauchsregel des § 22 BAO	134
1.4.5.3.3. Spezielle Missbrauchsregeln in einzelnen Steuergesetzen, im EU-Recht und im internationalen Steuerrecht	136
1.4.5.3.4. Scheingeschäft nach § 23 BAO	138
1.4.6. Instrumente zur Absicherung von steuerlichen Vertragsgestaltungen	139
1.4.6.1. Auskunftsersuchen an die Finanzverwaltung	140
1.4.6.2. Steuerklauseln	141
1.4.6.3. (Tatsächliche) Verständigungen	143
1.4.7. Abschließende Bemerkungen	144
1.4.8. Literaturverzeichnis	144
1.4.8.1. Literatur zur Vertragsgestaltung	144
1.4.8.2. Allgemeine Literatur	145
2. Besonderer Teil	152
2.1. Wichtige Vertragsklauseln (<i>Ferdinand Kerschner</i>)	152
2.1.1. Vertragsstrafen	152
2.1.1.1. Konventionalstrafen in Arbeitsverträgen	152
2.1.1.1.1. Klausel 1	152
2.1.1.1.2. Klausel 2	153
2.1.1.1.3. Klausel 3	154
2.1.1.1.4. Klausel 4	154
2.1.1.2. Konventionalstrafen in Bauverträgen	155
2.1.1.2.1. Klausel 1	155
2.1.1.2.2. Klausel 2	156
2.1.1.2.3. Klausel 3	156
2.1.2. Anpassungs- und Aufwertungsklauseln	157
2.1.3. Altlastenklauseln	164
2.1.4. Mediations-, Schiedsgerichts- und Schiedsgutachterklauseln	169

Inhaltsverzeichnis

2.1.5.	Rechtswahlklauseln	171
2.1.6.	Gerichtsstandsvereinbarungen	175
2.1.7.	Allgemeine Literatur zur Vertragsgestaltung	177
2.2.	Der Kaufvertrag als Prototyp der Verträge (<i>Ernst Wittmann</i>)	178
2.2.1.	Vorbemerkungen	178
2.2.1.1.	Eigentumserwerb	178
2.2.1.2.	Formvorschriften	178
2.2.1.3.	Genehmigungspflichten	178
2.2.1.4.	Steuern	179
2.2.1.5.	Gerichtsgebühren	182
2.2.2.	Vorbereitung zur Vertragserrichtung	182
2.2.2.1.	Prüfung des Vertragsgegenstandes	182
2.2.2.2.	Aufgaben des Vertragserrichters	183
2.2.2.3.	Regelung der Gewährleistungszusage	183
2.2.2.4.	KSchG	185
2.2.2.5.	Treuhandschaft	185
2.2.3.	Checkliste für einen Liegenschaftskauf:	186
2.2.4.	Kaufvertrag über ein Einfamilienwohnhaus	189
2.2.5.	Variante zur Kaufpreiszahlung	197
2.2.6.	Variante zur Kontamination	198
2.3.	Gestaltung von Bauwerkverträgen (<i>Andreas Herrmann</i>)	200
2.3.1.	Allgemeines	200
2.3.1.1.	Der Bauwerkvertrag	200
2.3.1.2.	Abgrenzung zu anderen Vertragstypen	200
2.3.1.2.1.	Abgrenzung Werkvertrag – Dienstvertrag	201
2.3.1.2.2.	Abgrenzung Werkvertrag – Bevollmächtigungsvertrag ..	201
2.3.1.2.3.	Abgrenzung Werkvertrag – Kaufvertrag	201
2.3.1.2.4.	Zwischenergebnis	201
2.3.2.	Übliche Bestandteile des Bauwerkvertrags	202
2.3.3.	Preisgestaltung bei Bauwerkverträgen	203
2.3.3.1.	Allgemeines	203
2.3.3.2.	Darstellung der Preisgestaltungsmöglichkeiten	203
2.3.3.2.1.	Kostenvoranschlag/Schätzung	203
2.3.3.2.2.	Einheitspreisvertrag	204
2.3.3.2.3.	Pauschalpreisvertrag	205
2.3.3.2.4.	Regiepreisvertrag	205
2.3.4.	Risikoüberwälzung bei Bauwerkverträgen	206
2.3.5.	Vertragsmuster	207
2.3.6.	Literaturverzeichnis	220
2.4.	Arbeitsvertrag (<i>Ernst Eypeltauer</i>)	222
2.4.1.	Dauer	223
2.4.1.1.	Unbefristetes Arbeitsverhältnis	223

2.4.1.2.	Befristetes Arbeitsverhältnis	224
2.4.2.	Art der Tätigkeit	225
2.4.3.	Arbeitsort	226
2.4.4.	Arbeitszeit	226
2.4.4.1.	Gleitzeitvereinbarung	227
2.4.4.2.	Freie Arbeitszeiteinteilung	227
2.4.5.	Einstufung und Entgelt	228
2.4.6.	Provision	229
2.4.7.	Prämie	230
2.4.8.	Dienstreisen	230
2.4.9.	Dienst-PKW	231
2.4.10.	Sonstige Betriebsmittel	232
2.4.11.	Nutzung von Internet und Telefon während der Arbeitszeit	232
2.4.12.	Urlaub	233
2.4.13.	Diensterfindungen	234
2.4.14.	Einräumung von Verwertungsrechten	235
2.4.15.	Verbot einer anderweitigen Beschäftigung	236
2.4.16.	Ausbildungskostenrükersatz	236
2.4.17.	Rückgabepflichten und Ausstellungspflicht	237
2.4.18.	Geheimhaltung	237
2.4.19.	Konkurrenzklausel	238
2.4.20.	Beschäftigungs- und Abwerbeverbot	239
2.4.21.	Verfallsklausel	240
2.4.22.	Freiwillige Leistungen	240
2.4.23.	Schriftformgebot	241
2.4.24.	Salvatorische Klausel	241
2.4.25.	Literaturverzeichnis	241
2.5.	Ehegattenvertrag (<i>Kristina Hilber</i>)	242
2.5.1.	Allgemeiner Teil	242
2.5.1.1.	Vermögensrechtliche Vereinbarungen für den Fall der Scheidung	242
2.5.1.1.1.	Allgemeine Einführung	242
2.5.2.	Aufteilung des ehelichen Vermögens	242
2.5.2.1.	Allgemeines	242
2.5.2.2.	Gegenstand der Aufteilung	242
2.5.2.2.1.	Eheliches Gebrauchsvermögen	243
2.5.2.2.2.	Ehewohnung und Hausrat	244
2.5.2.2.3.	Eheliche Ersparnisse	246
2.5.2.2.4.	Gegenstände, die nicht der Aufteilung unterliegen	247
2.5.2.2.5.	Schulden	253
2.5.2.2.6.	Stichtag für die Einbeziehung bzw Bewertung der Aufteilungsmasse	254

2.5.3.	Vorwegvereinbarungen	255
2.5.3.1.	Allgemeines	255
2.5.3.2.	Regelungsgegenstände und ihre Formregelungen	256
2.5.3.2.1.	Elterliches Gebrauchsvermögen	256
2.5.3.2.2.	Ehewohnung	256
2.5.3.2.3.	Elterliche Ersparnisse	260
2.5.3.3.	Verzicht auf den Aufteilungsanspruch bzw das Aufteilungsverfahren	261
2.5.3.4.	Bindung des Gerichts	261
2.5.3.4.1.	Abweichen von getroffenen Vorwegvereinbarungen bezüglich der elterlichen Ersparnisse und des sonstigen elterlichen Gebrauchsvermögens (§ 97 Abs 2 EheG)	262
2.5.3.4.2.	Abweichen von getroffenen Vorwegvereinbarungen bezüglich der Ehewohnung (§ 97 Abs 3 EheG)	264
2.5.3.4.3.	§ 97 Abs 4 EheG als Prüfmaßstab	267
2.5.3.4.4.	Übersichtstabelle zur Bindung des Gerichts an Vorwegvereinbarungen	268
2.5.4.	Vereinbarungen im Zusammenhang mit einer Scheidung	269
2.5.4.1.	Vereinbarungen gem § 97 Abs 5 EheG	269
2.5.4.1.1.	Allgemeines	269
2.5.4.1.2.	Zeitlicher und ursächlicher Zusammenhang	270
2.5.4.2.	Vereinbarungen nach der Scheidung	271
2.5.4.3.	Vereinbarungen nach Einleitung des Aufteilungsverfahrens	272
2.5.4.4.	Vereinbarungen gem § 55a EheG	273
2.5.5.	Ehepakte	275
2.5.5.1.	Wesen und Inhalt des Ehepakts	275
2.5.5.2.	Form	277
2.5.5.3.	Gestaltungsfreiheit	278
2.5.5.4.	Die Gütergemeinschaft im Überblick	278
2.5.6.	Besonderer Teil	279
2.5.6.1.	Ehegattenverträge	279
2.5.6.1.1.	Vorwegvereinbarung bezüglich der Ehewohnung („Opting-in“)	279
2.5.6.1.2.	Vorwegvereinbarung bezüglich der Ehewohnung („Opting-out“)	283
2.5.6.1.3.	Vorwegvereinbarung bezüglich der Ehewohnung	287
2.5.6.1.4.	Ehepakt bezüglich vermögensrechtlicher Scheidungsfolgen	291
2.5.6.1.5.	Allgemeine Gütergemeinschaft	295
2.5.6.1.6.	Beschränkte Gütergemeinschaft	300
2.5.7.	Literaturverzeichnis	305

2.6. Die wichtigsten Gesellschaftsverträge	308
2.6.1. GmbH (<i>Christoph Szep</i>)	308
2.6.1.1. Grundlagen	308
2.6.1.2. Bedeutung und Anwendungsbereich	309
2.6.1.3. Organe der GmbH	309
2.6.1.4. Rechtsstellung der Gesellschafter	310
2.6.1.5. Gesellschaftsvertrag der Müller & Bauer Gastronomiebetrieb GmbH	311
2.6.2. GmbH & Co KG (<i>Dietmar Lux</i>)	328
2.6.2.1. Die Kommanditgesellschaft	328
2.6.2.2. Die Sonderstellung des Kommanditisten	328
2.6.2.2.1. Haftungsprivileg	328
2.6.2.2.2. Ausschluss von Geschäftsführung und Vertretung	328
2.6.2.2.3. Informationsrechte und Kontrolle	329
2.6.2.2.4. Wettbewerbsverbot	329
2.6.2.2.5. Gewinnregelung	329
2.6.2.2.6. Sonderregelung für das Ausscheiden des letzten Komplementärs	329
2.6.2.3. Die GmbH & Co KG	330
2.6.2.3.1. Minimierung der Haftung natürlicher Personen	330
2.6.2.3.2. Beteiligungsgleichlauf	330
2.6.2.3.3. Gleichstellung mit Kapitalgesellschaften	330
2.6.2.4. Gesellschaftsvertrag der Müller & Bauer Gastronomiebetrieb GmbH & Co KG	331
2.6.2.5. Literaturverzeichnis	339
2.6.3. OG (<i>Manfred Trausner</i>)	340
2.6.3.1. Bedeutung	340
2.6.3.2. Anwendungsbereich	340
2.6.3.3. Unternehmereigenschaft, rechtliche Einordnung	341
2.6.3.4. Gründung	341
2.6.3.5. Gesellschaftsvertrag	342
2.6.3.6. Haftung	342
2.6.3.7. Wettbewerbsverbot	343
2.6.3.8. Beteiligungsübertragung	343
2.6.3.9. Tod eines Gesellschafters	344
2.6.3.10. Gesellschaftsvertrag über die Errichtung einer Offenen Gesellschaft	344
2.6.3.11. Literaturverzeichnis	354
2.7. Beispiele und Hinweise zu einzelnen Steuerarten und Gestaltungsfällen (<i>Josef Schlager/Stephan Schlager</i>)	355
2.7.1. Steuerliche Vertragsgestaltungen über die Lebensphasen eines Unternehmens	355

2.7.2.	Verträge zwischen natürlichen und juristischen Personen mit Naheverhältnissen und Auslandsbeziehungen	358
2.7.3.	Familiengesellschaften und Angehörigenvereinbarungen im Steuerrecht	360
2.7.4.	Umsatzsteuer und Vertragsgestaltung	361
2.7.4.1.	Allgemeines	361
2.7.4.2.	Vertrag als Rechnung	362
2.7.4.3.	Verlagerung des Leistungsortes durch Vertragsgestaltung	363
2.7.4.4.	Absicherung der umsatzsteuerlichen Behandlung von Bauleistungen	364
2.7.4.5.	Mietvertrag	364
2.7.4.6.	Erhöhung von Gebühren bei USt-Option (USt als BMG)	365
2.7.4.7.	Liegenschaftskauf/-verkauf	366
2.7.4.8.	Vorzeitiges Beenden eines Vertrags	366
2.7.4.8.1.	Umstellung langfristiger Verträge	367
2.7.5.	Einkommensteuer und Vertragsgestaltung	368
2.7.5.1.	Allgemeines	368
2.7.5.2.	Liegenschaftskauf/-verkauf	370
2.7.5.3.	Mietvertrag	374
2.7.5.4.	Privatdarlehen	375
2.7.6.	Körperschaftsteuer und Vertragsgestaltung	376
2.7.6.1.	Allgemeines	376
2.7.6.2.	Liegenschaftskauf/-verkauf	377
2.7.7.	Gebühren/Verkehrssteuern und Vertragsgestaltung	377
2.7.8.	Weitere Gesetze und Bestimmungen	379
2.7.8.1.	Neugründungs-Förderungsgesetz (NeuFÖG)	379
2.7.8.2.	Schenkungsmeldung gem § 121a BAO	382
2.7.8.3.	Stiftungseingangssteuergesetz (StiftEG)	383
2.7.8.4.	Werkvertrag vs Dienstvertrag vs freier Dienstvertrag	383
2.7.9.	Beispiele: Steuer und Vertragsgestaltung	386
2.7.10.	Literaturverzeichnis	395
Anhang	399	
Stichwortverzeichnis	401	