

# Inhaltsverzeichnis

Rz. Seite

Vorwort .....	IV
---------------	----

Literaturverzeichnis .....	XV
----------------------------	----

I. Phasen für den Unternehmenskauf in der Krise/Insolvenz ....	1	..... 1
1. Abwicklungsoptionen des Unternehmenskaufs aus der Krise/Insolvenz .....	3	..... 1
a) Asset Deal .....	4	..... 1
b) Share Deal .....	6	..... 2
aa) Grundform .....	6	..... 2
bb) Sonderfall: Debt-Equity-Swap .....	12	..... 4
2. Mögliche Phasen für einen Unternehmenskauf .....	18	..... 5
3. Phase 1: Unternehmenskauf vor Insolvenzantragstellung .....	25	..... 7
a) Share Deal .....	26	..... 8
b) Asset Deal .....	28	..... 8
aa) Insolvenzanfechtung .....	35	..... 10
(1) Unternehmenskaufvertrag mehr als drei Monate vor Antragstellung .....	38	..... 11
(2) Unternehmenskaufvertrag erst in den letzten drei Monaten vor Antragstellung .....	46	..... 13
bb) Der Erstattungsanspruch des Insolvenzverwalters aus § 143 Abs. 1 InsO .....	49	..... 14
cc) Der Anspruch des Erwerbers nach Erfüllung des Kaufpreisanspruchs .....	62	..... 17
(1) Fall 1: Anfechtung des Unternehmenskaufvertrags nach § 132 Abs. 1 InsO .....	62	..... 17
(2) Fall 2: Isolierte Anfechtung der Verfügungs geschäfte .....	67	..... 18
c) Weitere Risiken beim Unternehmenskauf vor Insolvenzantrag .....	71	..... 19
aa) § 75 AO .....	72	..... 20
bb) § 25 HGB .....	76	..... 20
cc) § 613a BGB .....	80	..... 21
4. Phase 2: Unternehmenskauf im Insolvenzeröffnungs verfahren .....	86	..... 23
a) Grundsatz .....	86	..... 23
b) Besonderheit: Sicherungsanordnungen nach §§ 21 ff. InsO .....	87	..... 23

VII

aa) Zustimmungsvorbehalt („schwacher“ vorläufiger Verwalter) .....	88 .....	24
bb) Übertragung der Verfügungsbefugnis („starker“ vorläufiger Verwalter) .....	90 .....	24
(1) Möglichkeit der Unternehmensveräußerung durch den vorläufigen Verwalter .....	90 .....	24
(2) Gesetz zur Vereinfachung des Insolvenzverfahrens .....	98 .....	26
cc) Anfechtbarkeit von Verfügungen durch den starken vorläufigen Verwalter .....	101 .....	27
dd) Anfechtbarkeit von Verfügungen durch den schwachen vorläufigen Verwalter .....	103 .....	27
5. Phase 3: Unternehmenskauf nach Eröffnung des Insolvenzverfahrens .....	108 .....	28
a) Unternehmensveräußerung vor dem Berichtstermin .....	110 .....	29
b) Unternehmensveräußerung nach dem Berichtstermin .....	116 .....	30
c) Reduzierung der Risiken .....	123 .....	32
d) Insolvenzplanverfahren .....	127 .....	33
e) Geplante Änderungen durch den Regierungsentwurf des Gesetzes zur weiteren Erleichterung der Sanierung von Unternehmen (ESUG) .....	159 .....	39
<b>II. Ausgewählte Problemstellungen und Sonderfälle .....</b>	<b>166 .....</b>	<b>41</b>
1. Relevante Beteiligengruppen im Insolvenzverfahren .....	166 .....	41
a) „Beteiligte“ des Insolvenzverfahrens .....	166 .....	41
b) Die Beteiligten einer übertragenden Sanierung im Einzelnen .....	173 .....	42
aa) Der Insolvenzverwalter .....	173 .....	42
(1) Rechtsstellung des Insolvenzverwalters .....	176 .....	42
(2) Aufgaben des Insolvenzverwalters/ Verfahrensziele .....	182 .....	43
(3) Verfügungs- und Verwertungsbefugnis des Insolvenzverwalters .....	204 .....	47
bb) Schuldner/Geschäftsführer .....	217 .....	48
cc) Gesellschafter des Schuldnerunternehmens .....	225 .....	49
dd) Gläubiger .....	231 .....	50
ee) Organe der Gläubiger .....	248 .....	53
ff) Insolvenzgericht .....	261 .....	55
gg) Arbeitnehmer .....	263 .....	56
hh) Kunden & Lieferanten .....	269 .....	57
2. Verhandlungspartner für Kaufinteressenten .....	274 .....	58
3. Risiken/Schwierigkeiten bei einem „Asset Deal“ .....	285 .....	60
a) Probleme der Vertragsgestaltung .....	285 .....	60

	Rz.	Seite
aa) Kaufgegenstand .....	285	60
(1) Übertragung von Einzelwirtschaftsgütern .....	285	60
(2) Genaue Bestimmung des Kaufobjekts .....	289	61
(3) Verwertungsrechte des Insolvenzverwalters im Hinblick auf Gegenstände, an denen Absonderungsrechte bestehen .....	295	62
(4) Firma .....	313	64
(5) Immaterialgüterrechte .....	322	66
(6) Gesellschaftsvertragliche Veräußerungsbeschränkungen .....	334	68
bb) Forderungsmanagement .....	336	68
b) Kaufpreisbemessung .....	340	69
c) Garantievereinbarungen .....	353	72
aa) „Garantiefeindlichkeit“ des Insolvenzverwalters .....	353	72
bb) Gewährleistungsausschluss .....	358	73
cc) Mögliche Garantien .....	366	74
d) Besonderheiten der Due Diligence, Haftung für Verbindlichkeiten (insbesondere beihilferechtliche und umweltrechtliche Fragen), kartellrechtliche Fragen .....	371	75
aa) Checkliste für übertragende Sanierungen .....	371	75
bb) Haftung für Altlasten .....	373	83
(1) Verantwortlichkeit des Insolvenzverwalters für Altlasten .....	373	83
(2) Verantwortlichkeit des Investors bei übertragender Sanierung .....	379	84
cc) Haftung für rechtswidrig gewährte Beihilfen .....	393	87
(1) Rückforderung gewährter Beihilfen für das insolvente Unternehmen .....	393	87
(2) Rückforderungsanspruch als einfache Insolvenzforderung .....	399	89
dd) Kartellrecht .....	403	90
(1) Allgemeine kartellrechtliche Grundsätze betreffend die Fusionskontrolle .....	405	90
(2) Besonderheiten des Fusionskontrollverfahrens beim Erwerb aus der Insolvenz .....	409	91
(3) Verfahren der Zusammenschlusskontrolle und Vollzugsverbot .....	411	92
(a) Fristen und Prüfverfahren .....	411	92
(b) Vollzugsverbot .....	413	93
4. Exkurs: Abweichende Gestaltungsmöglichkeiten .....	418	94
a) Verschmelzung .....	420	94
aa) Verschmelzung durch Aufnahme .....	423	95
bb) Verschmelzung durch Neugründung .....	425	95
b) Ausgliederung .....	426	95
aa) Begriff .....	426	95

## Inhaltsverzeichnis

	Rz.	Seite
bb) Folgen der Ausgliederung .....	429	96
cc) Einschränkungen .....	433	96
c) Anwachsung .....	436	96
d) Liquiditäts- und Kapitalmaßnahmen .....	439	97
aa) Liquiditäts- und/oder Kapitalbeschaffung bei Gesellschaftern .....	440	98
(1) Gesellschafterdarlehen .....	441	98
(2) Änderungen durch das MoMiG .....	446	99
(3) Forderungsverzicht .....	450	100
bb) Liquiditäts- und Kapitalbeschaffung durch Investoren .....	452	100
(1) Darlehen .....	453	100
(2) Sanierende Kapitalherabsetzung .....	456	101
(3) Stille Gesellschaft .....	464	103
cc) Debt-Equity-Swap .....	470	103
dd) Debt-Mezzanine-Swap .....	484	106
5. Erwerb einer börsennotierten AG – WpÜG .....	489	107
6. Betriebsübergang gemäß § 613a BGB bei Unternehmens- käufen aus der Insolvenz .....	496	108
a) Anwendbarkeit des § 613a BGB in der Insolvenz und Voraussetzungen eines Betriebsüberganges .....	499	109
b) Fallbeispiele .....	512	112
aa) Mietvertrag und Auftragsvergabe als Betriebsübergang .....	513	112
bb) Mehrere Standorte .....	535	116
c) Rechtsfolgen des § 613a BGB für den Erwerber und Strategien zur Vermeidung .....	548	118
aa) Auflösung der betrieblichen Einheit .....	552	119
bb) Transfergesellschaft bzw. BQG – Beschäftigungs- und Qualifizierungsgesellschaft .....	559	120
cc) § 613a BGB in masselosen Insolvenzen .....	586	125
dd) Verbindliches Erwerberkonzept zur Restrukturierung .....	600	135
ee) Der nicht mehr erwartete Betriebsübernehmer .....	617	138
d) Kündigung zur Verbesserung der Verkaufschancen .....	628	140
e) Kombinationsmöglichkeiten .....	649	144
7. Betriebliche Renten und Zusagen im Insolvenzfall .....	654	144
8. Ausgewählte steuerliche Sachverhalte bei Unternehmens- transaktionen in Krise, Insolvenz und Sanierung .....	669	148
a) Steuerliche Interessen des Veräußerers in der Krise .....	669	148
aa) Asset Deal .....	670	148
(1) Veräußerer ist eine natürliche Person .....	670	148
(2) Veräußerung von Mitunternehmeranteilen .....	680	151

(3) Thesaurierungsbesteuerung von Personen-	
gesellschaften aufgrund des Jahressteuer-	
gesetzes 2008 .....	685 .... 152
(4) Veräußerung durch Kapitalgesellschaft .....	689 .... 153
bb) Share Deal .....	692 .... 154
(1) Veräußerer ist eine natürliche Person .....	693 .... 154
(2) Veräußerer ist eine Kapitalgesellschaft .....	700 .... 156
b) Erwerberinteressen .....	701 .... 157
aa) Asset Deal .....	702 .... 157
bb) Nutzung steuerlicher Verlustvorträge beim	
Share Deal .....	717 .... 162
(1) Mantelkauf gemäß § 8 Abs. 4 Satz 2	
KStG a. F. ....	718 .... 162
(2) Anteilsübertragung gemäß § 8 Abs. 4 Satz 2	
KStG a. F. ....	723 .... 163
(3) Vermögenszuführung gemäß § 8 Abs. 4 Satz 2	
KStG a. F. ....	730 .... 164
(4) Sanierungsprivileg gemäß § 8 Abs. 4 Satz 3	
KStG a. F. ....	749 .... 168
(5) Generalnorm des § 8 Abs. 4 Satz 1	
KStG a. F. ....	757 .... 170
(6) Umfang des Abzugsverbots nach § 8 Abs. 4	
KStG a. F. ....	766 .... 171
(7) Unternehmenssteuerreform 2008 und	
Weitergeltung von § 8 Abs. 4 KStG a. F. ....	772 .... 173
(a) Tatbestand des § 8c KStG im	
Allgemeinen .....	774 .... 173
(b) Tatbestand des § 8c KStG	
im Einzelnen .....	782 .... 175
(c) Anteilsübertragung und vergleichbare	
Sachverhalte gemäß § 8c KStG .....	786 .... 176
(d) Sanierungsklausel gemäß § 8c Absatz 1a	
KStG .....	802 .... 179
(aa) Sanierung i. S. v. § 8c Absatz 1a	
Satz 2 KStG .....	808 .... 180
(bb) Erhalt wesentlicher Betriebs-	
strukturen gemäß § 8c Absatz 1a	
Satz 3 KStG .....	811 .... 181
(cc) Keine Einstellung des Geschäfts-	
betriebes gemäß § 8c Absatz 1a	
Satz 4 KStG .....	821 .... 184
(dd) Europarechtswidrigkeit der	
Sanierungsklausel gemäß § 8c	
Absatz 1a KStG .....	824 .... 184

	Rz.	Seite
(e) Konzernklausel gemäß § 8c Abs. 1 Satz 5 KStG .....	831 ....	186
(f) Verschonungsregelung bei stillen Reserven gemäß § 8c Abs. 1 Satz 6 – 9 KStG .....	835 ....	187
cc) Keine Nutzung steuerlicher Verlustvorträge mehr bei Verschmelzung/Abspaltung .....	840 ....	188
dd) Verlustnutzung durch andere Gestaltungen .....	846 ....	189
(1) Gestaltung einer Organschaft .....	847 ....	189
(2) Realisation stiller Reserven .....	849 ....	189
(3) Forderungsverzicht mit Besserungs- vereinbarung .....	851 ....	190
ee) Steuerliche Behandlung von stillen Gesellschaften/ Genussrechten .....	854 ....	190
c) Besteuerung von Sanierungsgewinnen .....	860 ....	191
d) Steuerrechtliche Behandlung von Forderungsverzichten mit Besserungsabrede .....	890 ....	198
aa) Steuerliche Auswirkungen im Zeitpunkt des Verzichts .....	891 ....	198
bb) Steuerliche Auswirkungen im Zeitpunkt des Besserungsfalls .....	896 ....	200
(1) Auswirkungen auf Ebene der Gesellschaft .....	897 ....	200
(2) Auswirkungen auf Ebene des Gesellschafters .....	899 ....	200
(3) Behandlung der Darlehenszinsen .....	910 ....	202
cc) Besonderheit bei zeitgleicher Abtretung von Forderungen und Geschäftsanteilen .....	915 ....	203
e) Steuerrechtliche Behandlung des Debt-Equity-Swap .....	922 ....	204
f) Steuerrechtliche Behandlung des Rangrücktritts .....	927 ....	206
g) Umsatzsteuer beim Unternehmenskauf .....	942 ....	209
aa) Asset Deal .....	942 ....	209
bb) Share Deal .....	952 ....	213
h) Grunderwerbsteuer beim Unternehmenskauf .....	953 ....	213
i) Sonstige steuerliche Haftungsrisiken .....	958 ....	214
aa) § 75 AO .....	958 ....	214
bb) § 13c UStG .....	970 ....	216
cc) § 73 AO bei umsatzsteuerlicher Organschaft .....	972 ....	217
<b>III. Unternehmensverkauf aus der Insolvenz .....</b>	<b>991 ....</b>	<b>221</b>
1. Aufgabenspektrum des Insolvenzverwalters .....	991 ....	221
2. Interessenlage des Insolvenzverwalters .....	1016 ....	227
3. Unternehmensverkauf aus der Insolvenz: Grundkonstellationen aus Sicht des Insolvenzverwalters ....	1031 ....	230
a) Übertragende Sanierung .....	1032 ....	230

	Rz.	Seite
b) Unternehmenserwerb auf Grundlage eines Insolvenzplans .....	1046	232
aa) Übertragende Sanierung auf Grundlage eines Insolvenzplans .....	1047	233
bb) Eigensanierung und Insolvenzplan .....	1055	234
4. Leitlinien für Verhandlungen mit dem Insolvenzverwalter bei Kaufinteresse .....	1063	235
a) Timing .....	1063	235
b) Kaufpreisfindung .....	1074	237
c) Vertragsverhandlung und -gestaltung .....	1082	238
<b>IV. Grundlagen für den Umgang mit Sanierungskonzepten im Rahmen des Unternehmenskaufs in der Krise .....</b>	<b>1091</b>	<b>241</b>
1. Vorbemerkung .....	1091	241
2. Grundlagen des Sanierungskonzepts i. S. d. IDW S6 .....	1095	242
3. Bestimmung von Auftragsinhalt und Verantwortlichkeiten im Rahmen der Erstellung von Sanierungskonzepten .....	1103	244
4. Darstellung und Analyse des Unternehmens .....	1107	245
a) Anforderungen an die Qualität der Informationen .....	1107	245
b) Basisinformationen über das Unternehmen .....	1108	245
c) Analyse der Unternehmenslage .....	1109	246
5. Feststellung des Krisenstadiums .....	1114	247
a) Feststellungen zur Stakeholderkrise .....	1115	248
b) Feststellungen zur Strategiekrise .....	1116	248
c) Feststellungen zur Produkt- und Absatzkrise .....	1117	249
d) Feststellungen zur Erfolgskrise .....	1118	249
e) Feststellungen zur Liquiditätskrise .....	1119	250
6. Aussagen zur Unternehmensfortführung .....	1120	250
7. Ausrichtung am Leitbild des sanierten Unternehmens .....	1124	251
8. Beschreibung von Wettbewerbsvorteilen und Wettbewerbsstrategien .....	1129	253
9. Stadiengerechte Bewältigung der Unternehmenskrise .....	1132	254
a) Überwindung der Insolvenz .....	1134	254
b) Vermeidung der Insolvenz .....	1135	255
c) Überwindung der Liquiditätskrise .....	1139	256
d) Überwindung der Erfolgskrise .....	1140	256
e) Überwindung der Produkt- und Absatzkrise .....	1144	257
f) Überwindung der Strategiekrise .....	1148	258
g) Überwindung der Stakeholderkrise .....	1152	260
10. Integrierte Sanierungsplanung .....	1153	261

## Inhaltsverzeichnis

---

	Rz.	Seite
<b>V. Grundlagen der Unternehmensbewertung .....</b>	<b>1162</b>	<b>265</b>
1. Theoretische Grundlagen .....	1162	265
a) Allgemeines .....	1162	265
b) Prognose der künftigen finanziellen Überschüsse .....	1170	267
c) Kapitalisierung der künftigen Überschüsse .....	1179	269
d) Ertragswert- und Discounted-Cashflow-Verfahren .....	1186	271
aa) Ertragswertverfahren .....	1187	271
bb) Die Discounted-Cashflow-Verfahren .....	1189	274
2. Der Standard IDW S1' .....	1195	276
3. Multiplikatorverfahren .....	1202	278
<b>Stichwortverzeichnis .....</b>	<b>281</b>	