

# Inhaltsverzeichnis

Rz. Seite

Vorwort .....	V
Bearbeiterverzeichnis .....	XXV
<b>Einführung .....</b>	<b>1 .....</b>
I. Überblick – Bedeutung des Unternehmenskaufs in der Wirtschaft .....	1 .....
II. Ablauf einer Unternehmensakquisition .....	13 .....
1. Strategische Planung .....	14 .....
2. Erste Gespräche .....	21 .....
3. Teaser, Vertraulichkeitserklärung, Informationsmemorandum und Prozessbrief .....	22 .....
4. Letter of Intent .....	28 .....
5. Due-Diligence-Prüfung .....	42 .....
a) Ziele einer Due-Diligence-Prüfung .....	48 .....
b) Gegenstand der Due-Diligence-Prüfung .....	49 .....
c) Ablauf einer Due-Diligence-Prüfung .....	59 .....
d) Vendor Due Diligence .....	72 .....
e) Umgang mit den Due-Diligence-Ergebnissen .....	75 .....
aa) Generelle Überlegungen zum Umgang mit Due-Diligence- Ergebnissen .....	76 .....
bb) Vermeidung .....	81 .....
(1) Transaktionsstrukturierung .....	82 .....
(2) Vollzugsbedingungen .....	83 .....
(3) Problemlösung vor Closing .....	86 .....
(4) Covenants .....	88 .....
cc) Verlagerung von Risiken .....	91 .....
(1) Definition von Freistellungen .....	94 .....
(2) Definition von Gewährleistungen .....	96 .....
dd) Berücksichtigung von Risiken in der Unternehmens- bewertung .....	98 .....
ee) Wahl des Kaufpreismechanismus auf Basis von Due-Diligence- Ergebnissen .....	101 .....
(1) Closing Accounts vs. Locked Box .....	102 .....
(2) Earn-out vs. Einmalzahlung .....	108 .....
f) Organschaftliche Sorgfaltspflichten beim Unternehmenskauf .....	111 .....
g) Offenbarungspflichten unabhängig von einer Due-Diligence- Prüfung .....	122 .....
h) Besonderheiten für börsennotierte AGs .....	123 .....
aa) Änderungen des Insiderrechts durch die EU-Marktmiss- brauchsverordnung .....	124 .....
bb) Weitergabe durch die Zielgesellschaft .....	129 .....
cc) Nutzen von Insiderinformationen durch den Käufer .....	134 .....

	Rz.	Seite
dd) Weitergabe durch den Käufer .....	135	37
ee) Veröffentlichungspflichten im Zusammenhang mit der M&A-Transaktion .....	136	37
i) Beraterhaftung bei der Due Diligence .....	140	39
6. Strukturierungsphase – Share Deal oder Asset Deal .....	145	40
a) Asset Deal .....	146	41
b) Share deal .....	148	41
c) Praktische Auswirkungen .....	150	42
d) Einfluss von Strukturen betrieblicher Altersversorgung .....	154	43
e) Steuerliche Erwägungen bei der Erwerbsstrukturierung .....	156	44
f) Besonderheiten beim Kauf im insolvenznahen Zustand .....	162	45
g) Vorprüfung kartellrechtlicher Fragen .....	170	47
h) Gewährleistungsver sicherungen (Warranty & Indemnity Insurance) .....	171	47
7. Bewertungsphase .....	179	50
a) Grundsätze der Unternehmensbewertung .....	187	52
aa) Gesamtbewertung .....	192	53
bb) Gesonderte Bewertung des betriebs- und nicht betriebs- notwendigen Vermögens .....	194	54
cc) Zukunftsbewertung und Stichtagsprinzip .....	196	54
b) Unternehmenswert und Kaufpreis .....	200	55
aa) Wert bei Fortführung durch den Verkäufer .....	201	55
bb) Marktwert .....	202	55
cc) Wert bei Fortführung durch den Erwerber .....	207	56
dd) Berücksichtigung der Working-Capital-Anpassung .....	211	57
ee) Pre-Money- und Post-Money-Bewertungen .....	212	57
c) Ablauf der Unternehmensbewertung .....	215	58
aa) Vergangenheitsanalyse .....	216	58
bb) Planungsanalyse .....	218	58
cc) Planung des Erwerbers .....	220	59
dd) Kapitalisierung .....	224	59
ee) Bewertung und Interpretation .....	226	60
8. Kaufpreisstrukturierung .....	228	60
a) Eigenkapitalbezogener fester Kaufpreis .....	229	61
b) Eigenkapitalbezogener variabler Kaufpreis .....	230	61
c) Negativer Kaufpreis .....	231	61
d) Kapitalerhöhung .....	232	61
e) Debt Free/Cash Free .....	234	62
f) Earn-out .....	238	63
g) Besserungsschein (Mehrerlösklausel) .....	245	65
9. Verhandlungsphase .....	246	65
10. Vertragsabschluss (Signing), Vertragsvollzug (Closing) und wirt- schaftlicher Stichtag (Effective Date) .....	252	67
11. Post-Closing-Phase .....	256	69
12. Integration des gekauften Unternehmens (Post Merger Integration) .....	259	70
III. Haftung des Verkäufers .....	264	72
1. Gesetzliche Mängelgewährleistung .....	266	73

	Rz.	Seite
a) Vorliegen eines Mangels des Unternehmens .....	267	73
b) Gefahrübergang (Closing) .....	270	74
c) Rechte des Käufers gemäß §§ 437 ff BGB .....	271	75
aa) Nacherfüllung nach §§ 437 Nr. 1, 439 BGB .....	272	75
bb) Rücktritt nach § 437 Nr. 2, §§ 323, 326 Abs. 5 BGB .....	274	76
cc) Minderung nach §§ 437 Nr. 2, 441 BGB .....	275	76
dd) Schadensersatz nach §§ 437 Nr. 3, 440, 280, 281, 283, 311a BGB .....	276	76
ee) Aufwendungsersatz nach §§ 437 Nr. 3, 284 BGB .....	277	77
d) Kein Haftungsausschluss .....	278	77
aa) Gesetzlicher Haftungsausschluss .....	279	77
bb) Vertraglicher Haftungsausschluss .....	280	77
cc) Auswirkungen der Due Diligence auf den Haftungs- ausschluss .....	281	78
2. Haftung des Verkäufers wegen Falschinformation bzw. Verletzung von Aufklärungspflichten .....	283	79
3. Verjährung .....	285	80
4. Fazit .....	287	81
IV. Kaufvertragsbedingter Stichtagsabschluss .....	288	81
1. Wesen des Stichtagsabschlusses .....	288	81
a) Zweck und Anwendungsgebiete des Stichtagsabschlusses .....	288	81
b) Inhalt des Stichtagsabschlusses .....	293	82
aa) Zweck und Bestandteile des Jahresabschlusses .....	294	82
bb) Zweck und Bestandteile des Zwischenabschlusses .....	298	83
cc) Zweck und Bestandteile des Stichtagsabschlusses als zweck- gerichtete Finanzinformation .....	303	84
c) Mögliche Qualitäten des Stichtagsabschlusses .....	310	85
aa) Erstellte Jahresabschlüsse .....	312	86
bb) Geprüfter Stichtagsabschluss .....	314	86
cc) Abschlüsse, die nach Rechnungslegungsgrundsätzen für einen speziellen Zweck aufgestellt und geprüft wurden .....	315	86
dd) Zweckgerichtete Finanzaufstellungen oder Bestandteile .....	324	88
ee) Fazit zur Wahl eines geeigneten Stichtagsabschlussformats ...	326	89
2. Aufstellung des Stichtagsabschlusses .....	329	89
a) Zuständigkeit für die Aufstellung des Stichtagsabschlusses .....	330	90
b) Bestimmungen des Kaufvertrags als Bezugsrahmen .....	336	90
aa) Bilanzgarantie .....	337	90
bb) Grundsätze zur Erstellung der Stichtagsbilanz .....	338	91
cc) Bilanzierungs- und Bewertungsstetigkeit als Bestandteil der Grundsätze zur Erstellung der Stichtagsbilanz .....	346	92
(1) Fehler in den Vorjahresabschlüssen .....	348	92
(2) Gesetzliche Änderungen und Änderungen von Stan- dardsettern .....	353	93
(3) Veränderung der Einschätzung .....	357	95
(4) Größenabhängige Erleichterungen für kleine Kapital- gesellschaften .....	360	96
(5) Neue Sachverhalte .....	365	96

	Rz.	Seite
(6) Bilanzielle Schätzungen und Annahmen .....	367	96
dd) Regelung zur Festlegung des Stichtages .....	372	98
ee) Grundsatz der Wertaufhellung .....	375	98
3. Überprüfung der Stichtagsbilanz .....	377	99
a) Zuständigkeit für die Überprüfung .....	378	99
b) Arten der Überprüfung der Stichtagsbilanz .....	380	100
aa) Abschlussprüfung (IDW PS 200) .....	381	101
(1) Zweck der Abschlussprüfung .....	381	101
(2) Ergebnis der Abschlussprüfung .....	385	101
bb) Prüferische Durchsicht (IDW PS 900) .....	387	102
(1) Zweck der prüferischen Durchsicht .....	387	102
(2) Ergebnis der prüferischen Durchsicht .....	389	103
cc) Agreed-upon Procedures (ISRS 4400) .....	390	103
(1) Zweck der Agreed-upon Procedures .....	390	103
(2) Ergebnis der Agreed-upon Procedures .....	391	103
dd) Prüfung von Abschlüssen, die nach Rechnungslegungs- grundsätzen für einen speziellen Zweck aufgestellt wurden (IDW PS 480) .....	393	104
(1) Zweck der Prüfung von zweckgerichteten Finanz- informationen .....	395	104
(2) Ergebnis der Prüfung von zweckgerichteten Finanz- informationen .....	397	105
ee) Zweckgerichtete Finanzaufstellungen oder Bestandteile (IDW PS 490) .....	399	105
(1) Zweck der Prüfung von zweckgerichteten Finanz- aufstellungen .....	401	106
(2) Ergebnis der Prüfung von zweckgerichteten Finanz- aufstellungen .....	402	106
ff) Fazit zur Überprüfung von Stichtagsbilanzen .....	403	106
c) Berichterstattung über Ergebnisse der Überprüfung .....	407	107
V. Auswirkungen des Unternehmenskaufs auf die Handelsbilanz des Erwerbers .....	410	108
1. Unterschiedliche Rechnungslegungssysteme .....	413	108
2. Ansatz und Bewertung im handelsbilanziellen Einzelabschluss .....	420	110
a) Ansatz und Bewertung im Erwerbszeitpunkt .....	420	110
b) Folgebewertung .....	427	112
3. Ansatz und Bewertung im handelsbilanziellen Konzernabschluss .....	433	114
a) Ansatz und Bewertung bei der Erstkonsolidierung .....	433	114
b) Folgekonsolidierung .....	444	116
4. Ansatz und Bewertung im IFRS-Konzernabschluss .....	449	117
a) Ansatz und Bewertung bei Erstkonsolidierung .....	449	117
b) Folgekonsolidierung .....	458	120
5. Relevanz des Kaufvertrags für Ansatz und Bewertung im Einzel- und Konzernabschluss .....	462	120
VI. Steuerliche Gesichtspunkte beim Unternehmenskauf .....	471	121
1. Anteilskauf oder Kauf der Einzelwirtschaftsgüter: Ertragsteuerliche Erwägungen .....	473	122

	Rz.	Seite
a) Kapitalgesellschaft .....	475	122
aa) Interessen des Verkäufers: Steuervergünstigung bei Anteils- verkauf .....	475	122
bb) Interesse des Käufers: Aufstockung der Buchwerte durch Kauf der Einzelwirtschaftsgüter .....	481	123
b) Personengesellschaft .....	483	124
c) Einzelunternehmen .....	490	125
2. Abzugsfähigkeit der Fremdfinanzierungskosten des Erwerbers .....	494	126
a) Gestaltungsziel .....	494	126
b) Verrechnung von Finanzierungskosten mit operativen Gewinnen durch Organschaft .....	498	126
c) Verrechnung von Finanzierungskosten mit operativen Gewinnen durch Verschmelzung .....	502	127
d) Beschränkungen des Zinsabzugs durch die Zinsschranke .....	506	127
3. Verlustvorträge beim Unternehmenskauf .....	515	129
4. Einfluss der Grunderwerbsteuer auf die Erwerbsstruktur .....	531	131
5. Steuern auf Gewinnausschüttungen und ihr Einfluss auf die Erwerbs- struktur .....	544	134
6. Einfluss der Weiterveräußerung auf die Erwerbsstruktur .....	550	135
7. Rechtsformwahl nach Erwerb .....	552	136
VII. Arbeitsrechtliche Aspekte bei Unternehmenstransaktionen .....	554	136
1. Share Deal .....	554	136
2. Asset Deal .....	555	137
a) Auswirkungen auf Kollektivvereinbarungen .....	556	137
b) Haftungsgrenzen beim Erwerber .....	559	138
c) Besonderheiten bei einer Teilbetriebsveräußerung .....	560	138
VIII. Kartellrechtliche Fragen bei Unternehmenstransaktionen .....	562	139
1. Europäische Fusionskontrolle .....	563	139
a) Anwendbarkeit der EG-Fusionskontrollverordnung .....	564	139
aa) Zusammenschluss nach Art. 3 FKVO .....	564	139
bb) Unionsweite Bedeutung des Zusammenschlusses .....	565	140
b) Materielle Fusionskontrolle .....	569	141
aa) Marktdefinition .....	571	141
bb) Horizontale Zusammenschlüsse .....	574	143
cc) Nicht horizontale Zusammenschlüsse .....	580	145
dd) Verpflichtungszusagen, Bedingungen und Auflagen .....	583	146
c) Fusionskontrollverfahren .....	587	148
aa) Vorgespräche, Anmeldung und Gang des Verfahrens .....	587	148
bb) Verweisungen zwischen der Kommission und nationalen Kartellbehörden .....	591	150
cc) Vollzugsverbot .....	594	151
dd) Verfahrensabschluss und Rechtsschutz .....	600	153
2. Deutsche Zusammenschlusskontrolle .....	602	154
a) Zusammenschlussbegriff und Aufgreifschwelle .....	602	154
b) Materielle Fusionskontrolle .....	608	156
aa) Marktabgrenzung .....	610	156

	Rz.	Seite
bb) Begründung oder Verstärkung einer marktbeherrschenden Stellung .....	613	157
cc) Erhebliche Behinderung wirksamen Wettbewerbs .....	618	161
dd) Abwägungsklausel und Bagatellmarktbezug .....	620	161
ee) Freigabe unter Nebenbestimmungen .....	622	162
c) Fusionskontrollverfahren .....	625	163
aa) Anmeldung und Verfahren .....	625	163
bb) Vollzugsverbot .....	627	164
cc) Drittbeteiligung und Beiladung .....	629	165
dd) Rechtsschutz .....	630	165
IX. Außenwirtschaftsrecht .....	632	166
1. Die Regelung in der Außenwirtschaftsverordnung .....	633	167
2. Die sektorübergreifende Prüfung .....	634	167
3. Die Prüfung in Bezug auf sensible Branchen und Tätigkeiten .....	640	169
4. Sektorspezifische Prüfung von Unternehmenserwerben .....	646	170
5. Auswirkungen auf M&A-Transaktionen .....	649	170
X. Wirksamkeitserfordernisse von Unternehmenskaufverträgen .....	652	171
1. Genehmigungen und Zustimmungen .....	652	171
a) Öffentlich-rechtliche Genehmigungen .....	653	171
b) Zustimmungserfordernisse nach dem BGB .....	657	173
c) Gesellschaftsrechtliche Zustimmungserfordernisse .....	666	175
aa) Anteile an einer Personengesellschaft .....	666	175
bb) GmbH-Anteile .....	667	175
cc) Aktien .....	670	176
dd) Veräußerung des gesamten Geschäftsbetriebs .....	671	177
ee) Reichweite und Rechtsfolgen von § 179a AktG im Lichte der jüngsten obergerichtlichen Rechtsprechung .....	684	181
d) Nachgründung .....	694	184
e) Sonstige zivilrechtliche Zustimmungserfordernisse und Beschränkungen .....	698	185
2. Formerfordernisse .....	700	186
a) Share Deal .....	700	186
b) Asset Deal .....	720	192
XI. Besondere Formen des Unternehmenskaufs .....	724	193
1. Besonderheiten hinsichtlich der Käufer .....	725	193
a) Strategische Investoren .....	725	193
b) Finanzinvestoren und Private Equity .....	727	194
c) Ausländische Käufer .....	749	201
2. Besonderheiten hinsichtlich der Transaktion .....	751	202
a) Das Bieterverfahren und die Auktion .....	751	202
b) Leveraged Buy-out .....	757	203
c) Management-Buy-out und Buy-in .....	761	205
d) Erwerb eines Unternehmensteils aus einem Konzern (Carve-out) ....	766	206
e) Acqui-Hire-Transaktionen .....	769	207
f) Öffentliche Übernahmeangebote .....	773	209
aa) Allgemeines .....	773	209

	Rz.	Seite
(1) Entwicklung und Ziele der Regelungen .....	774	209
(2) Anwendungsbereich .....	776	209
(3) Definitionen .....	779	210
(4) Beaufsichtigung öffentlicher Übernahmeangebote .....	780	210
bb) Angebotsarten .....	781	211
(1) Freiwillige Übernahmeangebote .....	783	211
(2) Pflichtangebote .....	784	211
cc) Zurechnung von Stimmrechtsanteilen und Acting in Concert ...	786	212
dd) Ablauf öffentlicher Erwerbsangebote .....	790	213
ee) Zu den Einzelheiten des Ablaufs eines öffentlichen Angebots ...	791	218
(1) Angebotsvorbereitung .....	792	218
(2) Erstellung, Prüfung und Veröffentlichung der Angebotsunterlage .....	795	219
(3) Befreiungsanträge im Fall von Pflichtangeboten .....	797	220
(4) Vorstand und Aufsichtsrat der Zielgesellschaft .....	800	220
(5) Teilangebote .....	804	221
(6) Änderung des öffentlichen Angebots .....	805	221
(7) Inhalt der Angebotsunterlage .....	806	222
(8) Haftung für die Angebotsunterlage .....	807	222
(9) Gegenleistung des Bieters .....	809	223
(10) Annahmefrist .....	812	223
(11) Squeeze-out und Sell-out .....	815	224
(a) Aktienrechtlicher Squeeze-out gemäß § 327a ff AktG .....	816	224
(b) Umwandlungsrechtlicher Squeeze-out gemäß § 62 Abs. 5 UmwG .....	817	224
(c) Übernahmerechtlicher Squeeze-out gemäß §§ 39a ff WpÜG .....	818	225
(d) Sell-out (Andienungsrechte der Minderheitsaktionäre) .....	821	225
g) Kauf aus der Insolvenz .....	822	226
aa) Szenario .....	822	226
bb) Übertragende Sanierung .....	829	228
(1) Ablauf .....	830	228
(2) Steuerliche und betriebswirtschaftliche Aspekte .....	837	230
(3) Arbeitsrechtliche Aspekte .....	841	231
(4) Wirksamkeitserfordernisse .....	850	233
(5) Vertragliche Besonderheiten .....	855	235
cc) Erwerb mithilfe eines Insolvenzplans .....	862	236
(1) Ablauf des Insolvenzplanverfahrens .....	864	237
(2) Optionen für den Erwerber .....	873	239
(a) Übertragung der Gesellschafterstellung und sonstige gesellschaftsrechtliche Maßnahmen .....	873	239
(b) Sonderfall: Debt-Equity-Swap .....	875	239
(c) Unechter Debt-Equity-Swap .....	881	241
(3) Steuerliche und handelsrechtliche Aspekte .....	882	241
(4) Arbeitsrechtliche Aspekte .....	884	242
(5) Vertragliche Besonderheiten .....	886	242

	Rz.	Seite
dd) Fusionskontrolle .....	892	... 243
(a) Prognosebetrachtung .....	893	... 243
(b) Kausalität für Verschlechterung der Wettbewerbs- struktur („Sanierungsfusion“) .....	894	... 244
(c) Verfahrenserleichterungen .....	898	... 245
h) Unternehmenskauf im Wege der Kapitalerhöhung .....	899	... 246
aa) Barkapitalerhöhung bei der Zielgesellschaft .....	900	... 246
(1) Rechtsnatur und Form des Beteiligungsvertrags .....	902	... 247
(2) Vertragsparteien des Beteiligungsvertrags .....	904	... 248
(3) Garantien und Zusagen .....	905	... 248
bb) Sachkapitalerhöhung bei der Erwerbengesellschaft .....	907	... 249
i) Grenzüberschreitende Transaktionen .....	913	... 251
aa) Besonderheiten des Verkaufsprozesses .....	914	... 251
bb) Besonderheiten der Vertragsgestaltung .....	917	... 252
cc) Sonstige, insbesondere kulturelle Besonderheiten .....	927	... 254
 <b>Muster 1a: GmbH-Geschäftsanteilskauf- und abtretungsvertrag     (käuferfreundlich) .....</b>	 <b>928</b>	 <b>... 255</b>
I. Vertragstext .....	928	... 255
II. Erläuterungen .....	1126	... 290
1. Urkundseingang .....	1127	... 290
a) Notarielle Eingangsformel .....	1127	... 290
b) Präambel .....	1132	... 292
c) Bezeichnung der Geschäftsanteile .....	1135	... 293
d) Beschreibung des Unternehmensgegenstands .....	1136	... 293
2. Kaufgegenstand, Gewinnbezugsrecht und Stichtag .....	1137	... 294
3. Verkauf der Geschäftsanteile .....	1144	... 295
4. Abtretung der Z-Anteile und aufschiebende Bedingungen .....	1147	... 296
5. Kaufpreis .....	1153	... 297
a) Kaufpreisermittlung und Kaufpreisformel .....	1153	... 297
b) Nicht betriebsnotwendiges Vermögen .....	1170	... 301
c) Finanzverbindlichkeiten und Quasi-Finanzverbindlichkeiten („debt-like items“) .....	1175	... 301
aa) Leasingverträge .....	1188	... 304
bb) Pensionsrückstellungen .....	1191	... 304
cc) Rückbauverpflichtungen .....	1197	... 306
dd) Factoring .....	1202	... 307
(1) Echtes Factoring .....	1203	... 307
(2) Unechtes Factoring .....	1206	... 307
ee) Subvention .....	1207	... 307
ff) Geplante Ausschüttungen .....	1211	... 308
(1) Beschlossene Ausschüttungen .....	1211	... 308
(2) Noch nicht beschlossene Ausschüttungen .....	1212	... 308
gg) Steuerforderungen, -rückstellungen und -verbindlichkeiten ...	1213	... 309
(1) Ertragssteuern .....	1213	... 309
(2) Umsatz-, Energie- und Stromsteuer .....	1215	... 309
hh) Kreditorenmanagement .....	1218	... 309



	Rz.	Seite
ii) Erhaltene Anzahlungen von Kunden .....	1220	310
jj) Besonderheiten beim Cash Pooling .....	1222	310
kk) Aktive Rechnungsabgrenzungsposten .....	1223	310
ll) Passive Rechnungsabgrenzungsposten .....	1225	311
mm) Minderheitsanteile .....	1227	312
(1) Ohne Garantiedividendenanspruch .....	1228	312
(2) Mit Garantiedividendenanspruch .....	1230	312
(3) Halten von Minderheitsanteilen .....	1232	312
nn) Künftige Ausgaben, die im Zusammenhang mit der Trans- aktion stehen .....	1233	313
d) Barmittel .....	1234	313
aa) Geldtransit .....	1235	313
bb) Quasi-Liquidität .....	1236	313
cc) Verfügungsbeschränkte Mittel .....	1239	314
dd) Kautionen .....	1243	315
ee) Mindestliquidität .....	1247	315
e) Nettoumlaufvermögen .....	1251	316
aa) Abgrenzung des Nettoumlaufvermögens .....	1251	316
bb) Working Capital Benchmark .....	1264	318
f) CAPEX .....	1274	320
aa) CAPEX-Verbindlichkeiten .....	1275	320
bb) Investitionsrückstau (CAPEX-Backlog) .....	1276	321
cc) Investitionsverzögerung zwischen Signing und Closing .....	1278	321
dd) Unterlassene Erweiterungsinvestitionen .....	1282	322
ee) Ausstehende Kaufpreiszahlung aus Unternehmenserwerben ...	1283	322
g) Earn-out .....	1285	322
aa) Fester Standard .....	1289	324
bb) Ereignis-Standard .....	1302	326
cc) Variabler Standard .....	1312	327
dd) Kumulativer Standard .....	1321	328
h) Vorläufiger Kaufpreis .....	1328	329
i) Sicherheitseinbehalt und Treuhandkonto .....	1333	331
j) Rücktrittsrecht .....	1342	333
k) Eigenkapitalgarantie und Kaufpreisanpassung .....	1355	336
6. Stichtagsabschluss .....	1361	338
a) Zweck und Besonderheiten .....	1361	338
b) Bilanzierungs- und Bewertungsgrundsätze .....	1375	341
aa) Gesetzliche Vorschriften .....	1379	341
bb) Grundsätze ordnungsmäßiger Buchführung .....	1380	342
cc) Hierarchische Definition der Bilanzierungs- und Bewer- tungsgrundsätze .....	1383	342
c) Prüfung und Prüfungsdurchführung .....	1396	344
d) Bilanzierung und Bewertung .....	1401	345
7. Fusionskontrolle .....	1410	347
8. Vollzug und Vollzugshandlungen .....	1421	349
9. Verkäufergarantien .....	1429	351
a) Garantien – Wann sinnvoll und wann ausgeschlossen? .....	1432	351
b) Gewährleistungszusagen in Form selbständiger Garantien .....	1439	352

	Rz.	Seite
c) Maßgebliche Stichtage für Garantien des Verkäufers .....	1446	... 354
d) Garantien in Abhängigkeit von Kenntnis und fahrlässiger Unkenntnis des Verkäufers .....	1447	... 354
aa) Bestimmung der erfassten Personen .....	1449	... 355
bb) Maßgeblicher Zeitpunkt .....	1452	... 356
e) Möglichkeit der nachträglichen Mitteilung des Verkäufers über Garantieansprüche auslösende Umstände zum Vollzugstag ...	1453	... 356
f) Die Garantien im Einzelnen .....	1455	... 358
aa) Gesellschaftsrechtliche Verhältnisse und Verfügungs- berechtigung des Verkäufers .....	1455	... 358
(1) Aussagen zum Zielunternehmen und den kaufgegen- ständlichen Geschäftsanteilen .....	1455	... 358
(2) Stammkapital und Stammeinlagen .....	1456	... 358
(3) Unbelastetes Eigentum an den Geschäftsanteilen und Verfügungsbeschränkungen .....	1457	... 358
(4) Beteiligungen .....	1460	... 359
(5) Konzernbindungen .....	1461	... 360
(6) Handelsregister und Gesellschaftsvertrag .....	1464	... 361
(7) Keine Insolvenz .....	1465	... 361
bb) Finanzen .....	1466	... 361
(1) Bilanzgarantie .....	1466	... 361
(2) Vollständiger Ausweis aller (Eventual)Verbindlich- keiten .....	1472	... 363
(3) Befriedigung von Forderungen .....	1474	... 363
(4) Entzug stiller Reserven und verdeckte Gewinn- ausschüttungen .....	1477	... 363
cc) Grundstücke .....	1480	... 364
dd) Vermögensgegenstände des Anlage- und Umlaufvermögens ...	1484	... 365
(1) Anlage- und Umlaufvermögen .....	1484	... 365
(2) Betriebsvermögen ausreichend für Geschäftsbetrieb ...	1486	... 365
ee) Versicherungen .....	1487	... 365
ff) Wesentliche Verträge .....	1489	... 366
gg) Gewerbliche Schutzrechte .....	1493	... 366
hh) Personal .....	1500	... 368
(1) Organ- und Mitarbeiterstruktur .....	1501	... 368
(2) Einhaltung der gesetzlichen Bestimmungen .....	1509	... 370
(3) Ansprüche der Arbeitnehmer und freien Mitarbeiter ...	1510	... 371
(4) Altersteilzeit und betriebliche Altersversorgung .....	1511	... 371
(5) Individuelle und kollektive Vertragsbedingungen .....	1513	... 371
(6) Arbeitnehmervertretungen und Arbeitgeberverbände ....	1514	... 372
(7) Vertretungsmacht .....	1516	... 372
ii) Steuern .....	1517	... 372
jj) Öffentliches Recht .....	1518	... 373
(1) Staatliche Beihilfen .....	1518	... 373
(2) Behördliche Erlaubnisse .....	1528	... 375
(3) Geschäftsbetrieb der Gesellschaft .....	1529	... 375
kk) Produkthaftung, Produktsicherheit und Gewährleistung ....	1530	... 375
ll) Gerichtliche und behördliche Verfahren und Compliance ....	1534	... 377

	Rz.	Seite
mm) Altlasten und schädliche Bodenveränderungen .....	1536	378
nn) Händlerverträge und Handelsvertreterverträge .....	1537	378
oo) Fortführung der Geschäfte .....	1542	379
10. Rechtsfolgen von Garantieverletzungen und Verjährung .....	1544	380
a) Schadensersatz .....	1544	380
b) Schadensmindernde Faktoren .....	1550	381
c) Bagatellklausel .....	1552	381
d) Haftungshöchstbetrag .....	1555	382
e) Ausschluss des gesetzlichen Gewährleistungsrechts .....	1557	382
f) Verjährung .....	1559	383
11. Freistellung von Sanierungskosten .....	1563	384
12. Steuerfreistellung .....	1573	386
13. Freistellung von Betriebskostennachzahlungen .....	1581	387
14. Beteiligung des Verkäufers an haftungsrelevanten Auseinander- setzungen .....	1585	388
15. Fortführung der Zielgesellschaft bis zum Vollzugstag und sonstige Pflichten des Verkäufers .....	1589	389
16. Wettbewerbsverbot und Abwerbverbot .....	1595	390
17. Geheimhaltung, Presse- und sonstige Mitteilungen .....	1606	393
18. Abtretungsverbot und Aufrechnungsausschluss .....	1609	393
19. Mitteilungen .....	1611	394
20. Kosten .....	1613	394
21. Rechtswahl und Schiedsklausel .....	1615	395
22. Schlussbestimmungen .....	1622	397
23. Notarielle Belehrungen .....	1625	398
<b>Muster 1b: GmbH-Geschäftsanteilskauf- und abtretungsvertrag – Locked-Box-Modell (käuferfreundlich) .....</b>		
I. Vertragstext .....	1626	399
II. Erläuterungen .....	1634	401
1. Beschreibung und Anwendungsbereich .....	1634	401
2. Verzinsung des Kaufpreises (Locked-Box-Zins) .....	1643	403
3. Locked-Box-Garantie und Leakage Covenant .....	1647	404
4. Alternativer Kaufpreismechanismus bei Carve-Out-Transaktionen („Forward-Looking-Locked-Box“) .....	1650	405
<b>Muster 2: Kauf- und Abtretungsvertrag über einen Geschäfts- und einen Kommanditanteil .....</b>		
I. Vertragstext .....	1657	407
II. Erläuterungen .....	1804	436
1. Allgemeines .....	1804	436
2. Zivil- und steuerrechtliche Merkmale der GmbH & Co. KG .....	1807	437
a) Gesamthänderische Bindung, Einlage und Haftung .....	1807	437
b) Steuerliche Behandlung der GmbH & Co. KG .....	1813	438
aa) Steuersubjekt und Transparenzprinzip .....	1813	438
bb) Steuerliche Gewinnermittlung .....	1815	438

	Rz.	Seite
cc) Beschränkungen des Verlustausgleichs nach § 15a EStG .....	1819	439
dd) Besteuerung des Erlöses aus der Veräußerung von Mit- unternehmeranteilen .....	1821	440
(1) Auswirkungen bei der GmbH & Co. KG .....	1821	440
(2) Ermittlung des Veräußerungsgewinns .....	1823	441
ee) Besteuerung beim Erwerber .....	1831	442
3. Vorbemerkungen .....	1832	443
a) Notarielle Beurkundung .....	1832	443
b) Angaben zu den Gesellschaften .....	1840	444
c) Angaben zu den Kapitalanteilen .....	1841	444
d) Haft- und Pflichteinlagen .....	1842	445
4. Verkauf und Abtretung der Anteile .....	1844	445
a) Geschäftsanteil der GmbH .....	1844	445
b) Kommanditanteil .....	1846	446
aa) Übertragbarkeit .....	1846	446
bb) Rechtsfolgen der Übertragung .....	1848	447
cc) Gesellschafterkonten und Sozialansprüche .....	1849	447
dd) Gewinnberechtigung .....	1858	450
c) Anmeldung zum Handelsregister und aufschiebende Bedingung ....	1860	451
d) Auflösend bedingtes Treuhandverhältnis .....	1866	453
5. Kaufpreise, Treuhandkonto und Eigenkapitalgarantie .....	1876	456
a) Kaufpreiselemente .....	1876	456
b) GmbH-Basiskaufpreis .....	1878	456
c) KG-Basiskaufpreis .....	1880	457
d) Notaranderkonto .....	1881	457
e) Teilweiser Einbehalt des KG-Basiskaufpreises .....	1885	459
f) Sicherung der Ansprüche des Käufers .....	1886	459
g) Austausch von Sicherheiten .....	1888	459
h) Zusatzkaufpreise .....	1890	460
i) Eigenkapitalgarantie und Kaufpreiskorrektur .....	1894	461
j) Cash/Debt Free .....	1895	461
6. Stichtagsabschlüsse der GmbH und der KG .....	1904	462
7. Garantien des Verkäufers .....	1925	466
a) Gesellschaftsrechtliche Verhältnisse .....	1926	467
aa) Handelsregister und Gesellschaftsvertrag .....	1926	467
bb) Organschaft und Beziehungen zu verbundenen Unter- nehmen .....	1927	467
cc) Volleinzahlung und keine Rückgewähr der Kommandit- einlage .....	1928	467
dd) Zustimmungsbeschlüsse und andere interne Maßnahmen ....	1929	467
b) Finanzielle Verhältnisse .....	1930	468
c) Financial Model .....	1932	468
8. Haftungsfreistellungen .....	1936	469
9. Freistellung von Mehrsteuern .....	1937	469
10. Fortführung der Gesellschaften bis zum Stichtag .....	1940	470
11. Angelegenheiten des Verkäufers .....	1941	470
a) Ausscheiden aus der Geschäftsführung .....	1941	470
b) Beratervertrag .....	1942	471

	Rz.	Seite
c) Einwilligung nach § 1365 Abs. 1 BGB .....	1943	471
d) Zustimmung nach § 179a AktG analog .....	1944	471
12. Zustimmungen .....	1945	471
a) Zustimmung der GmbH .....	1945	471
b) Beachtung eventueller Zustimmungserfordernisse .....	1949	472
13. Mitteilungen .....	1950	473
14. Sonstiges .....	1951	473
<b>Muster 3: Kaufvertrag über Wirtschaftsgüter (Asset Deal) .....</b>	<b>1952</b>	<b>475</b>
I. Vertragstext .....	1952	475
II. Erläuterungen .....	2054	496
1. Einführung .....	2054	496
a) Struktur des Asset Deals .....	2054	496
b) Vorteile des Asset Deals .....	2059	497
c) Beurkundungspflicht .....	2063	498
d) Definitionen .....	2066	499
2. Präambel .....	2067	499
a) Beschreibung der Käuferin .....	2067	499
b) Fortbestand der Verkäuferin .....	2068	499
3. Schuldrechtlicher Verkauf .....	2069	500
a) Zeitpunkt des Verkaufs .....	2069	500
b) Bestimmtheitsgrundsatz .....	2070	500
c) Anlagevermögen .....	2075	501
d) Immaterielle Vermögensgegenstände .....	2077	502
e) Finanzanlagevermögen .....	2080	502
f) Nicht zu übertragende Einzelwirtschaftsgüter .....	2082	502
g) Umlaufvermögen .....	2084	503
h) Forderungen .....	2086	503
i) Geschäftsbeziehungen .....	2090	504
4. Dingliche Übertragung .....	2091	504
a) Immaterielle Vermögensgegenstände .....	2093	505
aa) Umschreibung von Schutzrechten .....	2093	505
bb) Nutzung von Konzern-Marken und Lizenzen .....	2099	506
cc) Firmenfortführung .....	2102	506
b) Finanzanlagevermögen und Wertpapiere .....	2103	507
c) Abtretung von Forderungen .....	2105	507
d) Einräumung des Besitzes .....	2106	507
e) Verwahrung und Abtretung des Herausgabeanspruchs .....	2107	507
f) Anwartschaftsrechte .....	2108	507
g) Vergessene Wirtschaftsgüter und Catch-all-Klauseln .....	2110	508
5. Verbindlichkeiten .....	2113	509
6. Übernahme von Verträgen .....	2118	510
a) Agency-Modell .....	2118	510
b) Finanzierungsverträge .....	2124	512
c) Versicherungsverträge .....	2125	512
d) Zustimmung Dritter und Change of Control .....	2126	512
7. Öffentlich-rechtliche Erlaubnisse .....	2129	513

	Rz.	Seite
8. Arbeitsverhältnisse und Betriebsübergang .....	2133	513
a) Die Tatbestandsvoraussetzungen des Betriebsübergangs .....	2136	514
b) Die Rechtsfolgen des Betriebsübergangs .....	2140	516
aa) Widerspruch der Arbeitnehmer .....	2141	516
bb) Gehaltsansprüche und Versorgungsanwartschaften .....	2145	517
cc) Kollektivarbeitsrechtliche Regelungen .....	2147	518
dd) Gesamtschuldnerische Haftung .....	2154	520
ee) Kündigung aufgrund des Betriebsübergangs .....	2157	521
c) Übernahme von Arbeitnehmern im Verhältnis zwischen Verkäufer und Erwerber .....	2160	522
9. Zeitpunkt der dinglichen Übertragung .....	2164	523
a) Aufschiebende Bedingungen .....	2164	523
b) Stichtag .....	2168	523
c) Aktualisierung der Asset-Listen .....	2171	524
d) Keine Nachtragsurkunde .....	2175	525
e) Rücktrittsrecht .....	2176	525
f) MAC-Klausel .....	2177	525
10. Kaufpreis .....	2178	525
a) Berechnungsmethoden .....	2178	525
aa) Aktivierung stiller Reserven und Kaufpreisallokation .....	2183	526
bb) Stufentheorie, modifizierte Stufentheorie und Gleich- verteilungstheorie .....	2184	527
cc) Steuerliche Behandlung von Verpflichtungsübernahmen .....	2189	528
b) Betriebliche Altersvorsorge, Urlaubs- und Weihnachtsgeld- ansprüche .....	2202	530
c) Kaufpreisanpassung und Locked Box .....	2206	531
d) Umsatzsteuer .....	2212	532
11. Garantien der Verkäuferin .....	2213	532
a) Beschreibung des Unternehmens .....	2214	533
b) Insolvenzgarantie .....	2215	533
c) Bilanzgarantie .....	2218	533
d) Vermögensgegenstände des Anlage- und Umlaufvermögens .....	2224	534
e) Aufrechterhaltung des gegenwärtigen Geschäftsbetriebs .....	2226	535
f) Immaterielle Vermögensgegenstände .....	2227	535
g) Wesentliche Verträge .....	2228	535
h) Arbeitnehmerverhältnisse .....	2229	535
aa) Wichtige Arbeitnehmer .....	2230	535
bb) Pensionszusagen .....	2231	535
i) Öffentlich-rechtliche Vorschriften .....	2233	536
j) Umweltgarantie .....	2234	536
k) Beihilfen .....	2236	536
l) Rechtsstreitigkeiten .....	2240	537
m) Steuerliche Anmelde- und Zahlungspflichten .....	2241	537
n) Auslandsberührung .....	2244	538
o) Hinterlegung der Datenraum-DVD .....	2245	538
12. Rechtsfolgen der Verletzung von Verkäufergarantien .....	2246	538
a) Kenntnis der Verkäuferin .....	2247	539
b) Haftungsausschluss durch Verkäufer-Informationen .....	2248	539

	Rz.	Seite
13. Beteiligung an haftungsrelevanten Auseinandersetzungen .....	2249	539
14. Freistellung von der Haftung für betriebliche Steuern und wegen Firmenfortführung .....	2252	540
15. Fortführung des Geschäftsbetriebs .....	2266	542
16. Garantien der Käuferin .....	2268	543
17. Sonstige Verpflichtungen .....	2272	543
a) Transitional Service Agreement .....	2272	543
b) Beratervertrag .....	2273	544
c) Betriebsgrundstücke .....	2274	544
d) Buchhaltungsunterlagen und Unterlagen zu Rechtsstreitigkeiten ....	2276	544
e) Freistellung und Haftung bei Firmenfortführung .....	2277	544
18. Wettbewerbsverbot .....	2284	546
19. Escrow .....	2286	546
20. Schiedsgericht .....	2288	547
21. Doppelte Schriftformklausel .....	2289	547
<b>Muster 4: Aktienkaufvertrag .....</b>	<b>2290</b>	<b>549</b>
I. Vertragstext .....	2290	549
II. Erläuterungen .....	2376	568
1. Form und Parteien .....	2376	568
2. Aktien und ihre rechtsgeschäftliche Übertragung .....	2381	569
a) Übertragung von Inhaberaktien .....	2382	570
aa) Verbriefte Inhaberaktien außerhalb einer Depotverwahrung ...	2382	570
bb) Verbriefte Inhaberaktien in Girosammelverwahrung .....	2384	570
(1) Einigung .....	2386	571
(2) Übergabe .....	2388	571
cc) Verbriefte Inhaberaktien in Sonderverwahrung .....	2393	572
dd) Globalaktien und in Dauerglobalaktien verbrieft Aktien in Sammelverwahrung .....	2399	573
ee) Nicht verbrieft Inhaberaktien .....	2401	574
b) Übertragung von Namensaktien .....	2402	574
aa) Verbriefte Namensaktien außerhalb einer Depotverwahrung ...	2402	574
(1) Übereignung gemäß §§ 929 ff BGB .....	2405	575
(2) Übereignung durch Blankoindossament und Übergabe ...	2407	575
(3) Übereignung durch Abtretung .....	2408	576
bb) Unverbrieft Namensaktien .....	2409	576
cc) Vinkulierte Namensaktien .....	2410	576
dd) Verbriefte Namensaktien in Girosammelverwahrung .....	2412	577
ee) Verbriefte Namensaktien in Sonderverwahrung .....	2413	577
ff) Globalurkunden und in Dauerglobalaktie verbrieft Aktien (in Sammelverwahrung) .....	2415	578
c) Gutgläubenserwerb von Inhaberaktien .....	2416	578
aa) Verbriefte Inhaberaktien außerhalb einer Depotverwahrung ...	2416	578
bb) Verbriefte Inhaberaktien in Girosammelverwahrung .....	2417	578
cc) Verbriefte Inhaberaktien in Sonderverwahrung .....	2419	579
dd) Globalurkunden und in Dauerglobalaktien verbrieft Aktien in Sammelverwahrung .....	2420	579

	Rz.	Seite
ee) Nicht verbriefte Inhaberaktien .....	2421	579
d) Gutgläubenserwerb von Namensaktien .....	2422	579
aa) Verbriefte Namensaktien außerhalb einer Depotverwahrung ....	2422	579
bb) Unverbriefte Namensaktien .....	2424	580
cc) Vinkulierte Namensaktien .....	2425	580
dd) Verbriefte Namensaktien in Girosammelverwahrung .....	2426	580
ee) Verbriefte Namensaktien in Sonderverwahrung .....	2427	580
ff) Globalurkunden und in Dauerglobalaktien verbriefte Namensaktien (in Sammelverwahrung) .....	2428	581
3. Wirtschaftlicher Stichtag .....	2429	581
4. Zustimmungserfordernisse .....	2430	581
5. Kaufpreis .....	2433	581
6. Satzungsänderung .....	2436	583
7. Zustimmung Vertragspartner .....	2438	583
8. Kartellrechtliche Freigabe .....	2439	584
9. Call-Option .....	2444	585
10. Garantien .....	2446	585
a) Wirksamer Bestand der Aktien .....	2446	585
b) Aktienregister .....	2451	586
aa) Inhalt des Aktienregisters und gesetzliche Regelungen .....	2451	586
(1) Sonst erforderliche Aufzeichnung i. S. d. § 239 HGB .....	2456	587
(2) Pflicht zur Führung .....	2457	587
(3) Eintragung (§ 67 Abs. 1 AktG) .....	2458	587
(4) Legitimationswirkung (§ 67 Abs. 2 Satz 1 AktG) .....	2459	588
(5) Löschung und Neueintragung bei Übergang der Namensaktie (§ 67 Abs. 3 AktG) .....	2461	588
(6) Mitwirkungspflichten (§ 67 Abs. 4 AktG) .....	2462	589
bb) Rechtsfolgen eines Verstoßes gegen § 239 HGB, § 67 AktG ...	2464	589
11. Rechtsfolge bei Garantieverletzungen .....	2470	589
12. Gewährleistungsperioden .....	2471	590
13. Steuerfreistellungen und sonstige Freistellungen .....	2472	590
14. Übergangszeitraum .....	2474	590
15. Wettbewerbsverbot .....	2475	590
<b>Muster 5a: Freiwilliges öffentliches Übernahmeangebot .....</b>	<b>2481</b>	<b>593</b>
I. Text der Angebotsunterlage .....	2481	593
II. Erläuterungen .....	2632	624
1. Allgemeine Hinweise .....	2632	624
a) Angebotsqualifizierung .....	2633	625
b) Sprache und formelle Anforderungen .....	2635	625
c) Verpflichtender Mindestinhalt .....	2638	626
2. Zusammenfassung .....	2639	626
3. Kaufangebot .....	2640	626
4. Annahmefrist .....	2641	627
5. Beschreibung der Bieterin und der Bieter-Gruppe .....	2643	627
6. Gemeinsam handelnde Personen .....	2644	628



	Rz.	Seite
7. Gegenwärtig von der Bieterin oder von mit der Bieterin gemeinsam handelnden Personen gehaltene Aktien der Zielgesellschaft .....	2645	628
8. Angaben zu Wertpapiergeschäften .....	2646	628
9. Beschreibung der Zielgesellschaft .....	2647	629
10. Hintergrund des Übernahmeangebots .....	2648	629
11. Absichten der Bieterin .....	2649	629
12. Erläuterungen des Angebotspreises .....	2652	630
13. Annahme des Angebots .....	2657	631
14. Erfordernis und Stand behördlicher Genehmigungen und Verfahren ...	2658	631
15. Vollzugsbedingungen .....	2659	632
16. Finanzierung des Übernahmeangebots .....	2660	632
17. Erwartete Auswirkungen auf die Vermögens-, Finanz- und Ertragslage der Bieterin .....	2662	633
18. Rücktrittsrechte .....	2663	634
19. Hinweise für Aktionäre, die das Übernahmeangebot nicht annehmen .....	2664	634
20. Leistungen an Organe der Zielgesellschaft .....	2665	634
21. Veröffentlichungen und Mitteilungen .....	2666	635
22. Anwendbares Recht und Gerichtsstand .....	2667	635
23. Erklärung der Übernahme der Verantwortung .....	2668	636
24. Unterschrift .....	2669	636
<b>Muster 5b: Antrag auf Befreiung nach § 35 WpÜG .....</b>	<b>2670</b>	<b>637</b>
I. Text des Befreiungsantrags .....	2670	637
II. Erläuterungen .....	2687	639
1. Einführung .....	2687	639
2. Antragsinhalt .....	2689	640
3. Gründe für einen Befreiungsantrag .....	2691	640
4. Antrag auf Nichtberücksichtigung der Stimmrechte .....	2694	641
5. Gebühr .....	2697	642
<b>Literaturverzeichnis .....</b>		<b>643</b>
<b>Stichwortverzeichnis .....</b>		<b>687</b>