

Inhaltsverzeichnis

Vorwort

A. „Unternehmen“ als Gegenstand des Rechtsverkehrs	1
I. Anlässe für Unternehmensverkäufe und -käufe	1
1. Persönliche Beweggründe	1
2. Wirtschaftliche Rahmenbedingungen	1
3. Wirtschaftliche Überlegungen	1
4. Motive bei Unternehmenskäufen	2
5. Nachfrage ausländischer Firmen	2
II. Das „Unternehmen“ als Rechtsbegriff	3
1. Unternehmen als Gesamtheit von Sachen und Rechten	3
2. Fehlende Rechtsfähigkeit	4
3. Unternehmensteile, Betrieb	4
4. Kauf von Anteilen	5
5. Freiberufliche Praxen	5
III. Mitwirkung eines Unternehmensmaklers	6
1. Der Makler als Vertragshelfer	6
2. Der Maklervertrag	7
IV. Rechtsbeziehungen im Vorfeld des Unternehmenskaufs	8
1. Verpflichtungen vor Abschluß des Kaufvertrages	8
2. Kein selbständiges Rechtsinstitut, Haftung im Vorfeld	9
3. Inhalt von Leistungspflichten	10
4. Selbständige Vereinbarungen	12
V. Absichtserklärung, Letter of Intent	12
VI. Vorvertrag und Punktation	14
1. Vorvertrag	14
2. Punktation	15
VII. Formerfordernisse beim Unternehmenskauf	16
1. Kauf eines Unternehmens mit Grundstück	16
2. Anteilskauf	17
3. Verkauf des gesamten Vermögens	18
4. Beurkundung im Ausland	18
B. Unternehmensbewertung	19
I. Bedeutung der Unternehmensbewertung	19
II. Prinzip der Bewertungseinheit; allgemeine Grundsätze	20
1. Stichtagsprinzip	21

2. Bewertung des nicht betriebsnotwendigen Vermögens	21
3. Bewertung der Risiken	22
III. Ertragswert	22
1. Analysezeitraum	23
2. Periodenfremde Aufwendungen und Erträge	23
3. Abschreibungen und Rückstellungen	24
4. Unternehmerlohn	24
5. Zinsen	25
6. Steuern auf stille Reserven	25
IV. Zukunftsprognose	26
1. Zukünftiger Geschäftsumfang	26
2. Zukünftige Unternehmensentwicklung	26
3. Fähigkeiten des Managements	27
V. Kapitalisierungszinssatz	27
VI. Steuerlast	28
VII. Formel für die Ertragswertberechnung	29
VIII. Substanzwertmethode	30
IX. Ergebnis	32
X. Beispiel einer Unternehmensbewertung	32
1. Betriebsergebnis zuzüglich Abschreibungen	32
2. Prognose des Geschäftsumfangs	33
3. Planung der Zukunftsergebnisse	33
4. Planung des Abschreibungsbedarfs	34
5. Planung des Zinsaufwandes	34
6. Das zukünftige betriebliche Ergebnis	35
7. Kapitalisierung	35
8. Bestimmung des Unternehmenswertes	35
C. Der Kaufgegenstand beim Unternehmenskauf	37
I. Allgemeines	37
II. Der Kaufgegenstand beim Beteiligungserwerb	38
1. Anteilskauf ist Rechtskauf	38
2. Gewinnabgrenzung	39
3. Verlust	40
III. Kaufgegenstand bei der Übertragung der mit dem Unternehmen verbundenen Vermögensgegenstände (Singularsukzession)	40
1. Grundstücke und Gebäude	40
2. Bewegliche Sachen	41
3. Künftige Sachen	42
4. Forderungen	42
5. Bilanz als Abgrenzungsmerkmal	42
IV. Der Verkauf einer freiberuflichen Praxis	43
D. Unternehmenskauf im Konkurs- und Vergleichsverfahren	45
I. Vergleichsverfahren	45

II. Konkurs- und Anschlußkonkursverfahren	46
1. Die Firma im Konkursverfahren	46
2. Haftungsvorschriften nach HGB und BGB im Konkurs- und Vergleichsverfahren	48
3. Anwendbarkeit des § 613a BGB bei Betriebsveräußerung im Konkurs und Vergleich	48
4. Gewerbe genehmigungen, Geschäftsbücher, Warenzeichen	51
III. Unternehmenskauf vor und während der Krise	51
E. Unternehmensübertragung durch Einbringung, Verschmelzung, Realteilung und Ausgliederung	54
I. Einbringung eines Einzelunternehmens in eine Personengesellschaft	54
1. Der Einbringungsverfahren	54
2. Einbringung kein Kauf	55
II. Einbringung eines Einzelunternehmens in eine Kapitalgesellschaft	56
1. Einbringung gegen Anteilsrechte	56
2. Bewertung	57
3. Rechtsnatur der Einbringung	60
III. Verschmelzung	61
1. Verschmelzung von Personengesellschaften	61
2. Verschmelzung von Kapitalgesellschaften	62
IV. Realteilung und Ausgliederung als Unternehmensveräußerung	63
1. Die Realteilung	63
2. Die Abspaltung	63
F. Der Unternehmenskauf mit Auslandsbezug	65
I. Anwendbares Recht beim Verkauf eines Unternehmens über die Grenze	65
1. Vereinbarung des Schuldstatuts	65
2. Sachenrechtliche Kollisionsnormen	67
3. Gesellschaftsstatut	67
II. Internationale Verschmelzung	68
G. Verfügungsbeschränkungen, Zustimmungsbedürftigkeit durch Dritte	70
I. Öffentlich-rechtliche Beschränkungen	70
1. Grundsatz der Gewerbefreiheit	70
2. Einschränkung der Gewerbefreiheit	71
3. Einfluß von Beschränkungen auf den Unternehmenskauf	71
4. Öffentlich-rechtliche Veräußerungsverbote	71
II. Familien- und vormundschaftsrechtliche Beschränkungen	72
1. Familienrechtliche Beschränkungen	72
2. Vormundschaftsrechtliche Beschränkungen	75
III. Erbrechtliche Beschränkungen	77
1. Gemeinschaftliche Verfügung aller Erben	78
2. Vorerbschaft	78

3. Testamentsvollstreckung	80
4. Nachlaßpflegschaft, Nachlaßverwaltung, Nachlaßkonkurs	81
IV. Gesellschaftsrechtliche Beschränkungen	81
1. Verkauf einer Personengesellschaft	81
2. Verkauf einer Aktiengesellschaft	85
3. Verkauf einer GmbH	86
V. Verfügungsbeschränkungen aus allgemeinen Rechtsgründen	89
H. Der Übergang von Rechten und Pflichten	91
I. Allgemeines	91
II. Dinglicher Rechtsübergang bei der Übertragung einzelner Wirtschaftsgüter	91
1. Grundstücke und grundstücksgleiche Rechte	91
2. Bewegliche Sachen	92
III. Firmenfortführung	92
IV. Warenzeichen, Urheberrechte, Geschäftsbücher	94
V. Übertragung von Ansprüchen, Forderungen und die Überleitung von Verträgen	95
1. Übertragung von Forderungen	95
2. Überleitung von Verträgen	97
VI. Die Abgrenzung nicht übernommener Rechte und Pflichten	99
VII. Die gesetzliche Haftung für Verbindlichkeiten	101
1. Die Haftung nach § 25 HGB	101
2. Die Haftung nach § 419 BGB	103
3. Sonstige gesetzliche Haftungsnormen	106
VIII. Haftung bei der Übernahme von GmbH-Geschäftsanteilen und Kommanditbeteiligungen	107
1. Haftung bei Übernahme von GmbH-Anteilen	107
2. Erwerb einer Kommanditbeteiligung	108
3. Haftung bei Komplementärwechsel	110
IX. Keine Endloshaftung des ausgeschiedenen Gesellschafters	111
X. Übergangsstichtag (Closing)	113
1. Bedeutung	113
2. Rückwirkender Übergangsstichtag	114
3. Veränderungen zwischen Vertragsschluß und Übergangsstichtag	115
I. Arbeitsrechtliche Folgen, insbesondere die Haftung nach § 613a BGB	117
I. Die Voraussetzungen des § 613a BGB	117
1. Übergang eines Betriebs oder Betriebsteils	117
2. Neuer Betriebsinhaber	117
3. Übergang durch Rechtsgeschäft	118
II. Gesellschaftsrechtliche Vorgänge und § 613a BGB	120
III. Das Haftungssystem des § 613a BGB und sein Verhältnis zu § 419 BGB und § 25 HGB	121
1. Einstandspflicht des Übernehmers	121
2. Haftung bei Vermögens- und Geschäftsübernahme	123

IV. Kündigung beim Wechsel des Betriebsinhabers	124
1. Grundsätzliche Unwirksamkeit der Kündigung	124
2. Fälle wirksamer Kündigung	125
3. Besonders geschützter Personenkreis	127
V. Rechtsgeschäftliche Regelungsmöglichkeiten bei § 613a BGB, Abdingbarkeit	127
1. Unzulässigkeit vertraglicher Vereinbarungen	127
2. Ausnahmeregelungen	129
VI. Die besonderen Probleme der Altersversorgung beim Betriebsüber- gang	129
1. Allgemeines	129
2. Abfindung unverfallbarer Anwartschaften	130
3. Versorgungsansprüche von Pensionären und sonstigen bereits aus- geschiedenen Arbeitnehmern	132
4. Vertragliche Änderung oder Aufhebung betrieblicher Altersver- sorgungsansprüche	133
VII. Tarifrechtliche Probleme	134
1. Tarifvertragliche Kollisionen	134
2. Besonderheiten bei Betriebsvereinbarungen	136
3. Probleme beim Übergang eines Betriebsteils	138
VIII. Betriebsverfassung und Mitbestimmung	138
1. Mitwirkung des Betriebsrats	138
2. Fortbestand des Betriebsrats	139
3. Einfluß auf die Mitbestimmung	139
IX. Gesamtrechtsnachfolge	140
K. Der Kaufpreis beim Unternehmenskauf	143
I. Kaufpreisermittlung	143
II. Kaufpreisfälligkeit, Raten- und Rentenzahlung	145
1. Fälligkeit	145
2. Raten- und Rentenzahlung	145
3. Verzinsung und Abwicklung	146
III. Kaufpreissicherung	147
1. Wertsicherungs- und Anpassungsklauseln	147
2. Sicherheiten	148
IV. Schlußbilanz und Abrechnungsbilanz, Eigenkapitalgarantie	149
1. Die Schlußbilanz des Verkäufers	149
2. Abrechnungsbilanz	150
3. Die Bewertungsprobleme von Rückstellungen	151
4. Eigenkapitalgarantie	152
V. Verjährung der Kaufpreisforderung	152
L. Der Einfluß von Wettbewerbsbeschränkungen bei Unternehmensveräuße- rungen; Fusionskontrolle, Entflechtung, Wettbewerbsverbote	154
I. Fusionskontrolle	154
1. Grundsatz der präventiven Fusionskontrolle	154

2. Anzeige- und Anmeldepflicht, Entflechtung	154
3. Bagatellbestände, Kartellverstoß gegen § 1 GWB	157
II. Wettbewerbsverbote	158
1. Zulässigkeit und Inhalt von Wettbewerbsverboten	158
2. Wettbewerbsverbote nach europäischem Kartellrecht	159
3. Grenzen zulässiger Wettbewerbsverbote	160
M. Steuerrechtliche Probleme beim Unternehmenskauf	162
I. Verkehrssteuern	162
1. Grunderwerbsteuer	162
2. Umsatzsteuer	164
3. Börsenumsatzsteuer	165
4. Gesellschaftssteuer	166
II. Die Besteuerung des Veräußerungsgewinns nach § 16 EStG	167
1. Der Veräußerungstatbestand	167
2. Veräußerung des ganzen Gewerbebetriebs	168
3. Zurückbehaltene Wirtschaftsgüter	169
4. Gewinnrealisierung bei Einbringungen	170
5. Veräußerungsgewinne bei Beendigung von Betriebsaufspaltungen	172
6. Besteuerungsfälle bei Veräußerung von Anteilen der GmbH und Co. KG	174
7. Besteuerungsfälle bei Veräußerung von Anteilen der GmbH & Still	175
8. Anteile im Betriebsvermögen	177
9. Veräußerung des Unternehmens durch Erben	177
10. Ermittlung des Veräußerungsgewinns	179
11. Rücklagen nach § 6b EStG	181
12. Kosten der Veräußerung	181
13. Veräußerungsverlust	181
14. Freibetrag	182
15. Ermäßigter Steuersatz	182
III. Die Besteuerung des Gewinns bei Veräußerung von Anteilen an Kapitalgesellschaften (§ 17 EStG)	183
1. Veräußerung von Anteilen im Betriebsvermögen	183
2. Veräußerung von Anteilen im Privatvermögen	183
3. Veräußerung von Anteilen durch Erben	184
4. Berechnung des Veräußerungsgewinns	185
5. Behandlung thesaurierter Gewinne	185
6. Freibetrag	186
IV. Verlustrücktrag, Verlustvortrag	187
V. Gewerbesteuerrechtliche Folgen	187
VI. Ertragssteuerliche Folgen bei unentgeltlicher Übertragung (§ 7 EStDV)	188
1. Allgemeines	188
2. Steuerliche Behandlung der unentgeltlichen Übertragung	188
3. Unentgeltliche Übertragung von Teilbetrieben	190
4. Gemischte Schenkung	190
5. Unentgeltliche Übertragung von Mitunternehmeranteilen	191

6. Unentgeltliche Übertragung von Anteilen an einer Kapitalgesellschaft	191
7. Unentgeltliche Übertragung des Besitz- und Betriebsunternehmens bei Betriebsaufspaltung	192
VII. Besteuerung von Veräußerungs- und Versorgungsrenten	192
1. Zeitpunkt der Gewinnrealisierung	192
2. Betriebliche Veräußerungsrente	194
3. Veräußerungsleibrente	195
4. Veräußerungszeitrente	196
5. Gewinn- und Umsatzbeteiligung	197
6. Betriebliche Versorgungsrente	198
7. Rentenvereinbarungen mit nahen Familienangehörigen	199
8. Rentenvereinbarungen bei Veräußerung von Teilbetrieben	200
9. Renten als Dauerschuld	201
10. Zusammenfassung	201
VIII. Steuerliche Folgen der Realteilung und der Ausgliederung (Abspaltung)	201
1. Die Realteilung	201
2. Ausgliederung (Abspaltung)	203
IX. Die steuerlichen Folgen des Mantelkaufs	204
X. Sanierungsrücklage	206
XI. Die Haftung des Übernehmers für Steuern und Abgaben	208
1. Besonderer Haftungstatbestand	208
2. Beschränkte Haftung	210
XII. Die steuerlichen Folgen der Rückübertragung des entgeltlich erworbenen Unternehmens	210
1. Wirtschaftliche Betrachtungsweise	210
2. Besteuerung hinfälliger Verträge	212
3. Hinfällige Verträge und Steuerklauseln	213
N. Leistungsstörungen beim Unternehmenskauf	215
I. Lösungsversuche in Rechtsprechung und Literatur	215
1. Überblick	215
2. Der dem Unternehmenskauf gleichgestellte Beteiligungserwerb	215
3. Fehler des Unternehmens und zusicherungsfähige Eigenschaften	217
4. Haftung aus Verschulden bei Vertragsschluß (c. i. c.) und Wegfall der Geschäftsgrundlage	218
5. Verjährung	220
6. Sonstige Probleme	221
7. Vertragliche Garantien	221
II. Folgerungen für die Vertragsgestaltung	223
1. Ausgleich über die Abrechnungsbilanz	223
2. Gewährleistungsregelungen	223
3. Erfüllung	225
4. Rückabwicklung des Vertrags	225
5. Minderung des Kaufpreises	228
6. Schadensersatz wegen Nichterfüllung	228
7. Sonstige Regelungen zur Vertragsabwicklung, Verjährung	230
8. Haftung für Dritte, Haftung des Beraters	232

O. Schiedsabreden	233
I. Schiedsgutachterliches Verfahren	233
II. Entscheidung durch ein Schiedsgericht	233
1. Vorteile des Schiedsverfahrens	233
2. Der Schiedsvertrag	234
3. Besonderheiten des schiedsrichterlichen Verfahrens	235
P. Vertragsklauseln für den Unternehmenskauf	236
1. Allgemeine Bemerkungen	236
2. Bezeichnung der Beteiligten, Präambel	237
3. Kaufgegenstand	237
4. Übernahme von Verbindlichkeiten	239
5. Übergang von Arbeitsverhältnissen	239
6. Laufende Verträge	240
7. Betriebliche Versorgungsansprüche	240
8. Begründung von Arbeitsverhältnissen in der Zwischenzeit	241
9. Handelsvertreter	241
10. Ablösung von Sicherheiten	241
11. Unerwartete Verbindlichkeiten	242
12. Weitere beachtenswerte Klauseln	242
13. Öffentlich-rechtliche Erlaubnisse	243
14. Wettbewerbsverbot	243
15. Kaufpreisbestimmung	243
16. Gewährleistung, Zusicherungen, Garantien	244
17. Spätere Änderung der steuerlichen Verhältnisse	245
18. Übergabezeitpunkt (Closing)	245
19. Allgemeine Bestimmungen	246
20. Verjährung	246
21. Schiedsklausel	246
22. Zusammenfassung	247
Q. Vertragsteil (ausgewählte Muster)	248
1. Letter of Intent	248
2. Ausführlicher Vertrag über einen Unternehmenskauf	250
3. Unternehmensübertragung durch Anteilsverkauf	263
Sachverzeichnis	271