

Handbuch der Umgründungen

Band 3: Unternehmensrecht

**Gesellschaftsrecht
Bilanzierung
Rechtsnachfolge
Judikatur**

HERAUSGEGEBEN VON

Hon.-Prof. MR Dr. Werner Wiesner

Univ.-Prof. MMag. Dr. Klaus Hirschler

Univ.-Prof. DDr. Gunter Mayr

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|--------------|
| Vorwort | V |
| Verzeichnis der Autoren und Herausgeber | XXI |
| Abkürzungsverzeichnis | XXIII |
| Allgemeines Literaturverzeichnis | XXXV |
| Unternehmensrechtliche Kommentierung Artikel I bis VI | 1 |
| Art I Verschmelzung (<i>Alfons Grünwald/Christian Nowotny</i>) | 3 |
| 1. Allgemeine Bemerkungen | 11 |
| 2. Verschmelzung von Aktiengesellschaften | 17 |
| 2.1 Grundsätzliches | 17 |
| 2.2 Verschmelzung durch Aufnahme | 18 |
| 2.2.1 Begriffsbestimmung | 18 |
| 2.2.2 Verschmelzungsvertrag | 20 |
| 2.2.2.1 Grundsätzliches | 20 |
| 1.1.1.1 Firma und Sitz | 25 |
| 2.2.2.3 Vereinbarung über die Vermögensübertragung | 27 |
| 2.2.2.4 Umtauschverhältnis, Zuzahlungen und Einzelheiten für die Aktiengewährung | 28 |
| 2.2.2.5 Beginn und Besonderheiten des Gewinnanspruchs | 32 |
| 2.2.2.6 Verschmelzungsstichtag | 33 |
| 2.2.2.7 Rechte und Maßnahmen zugunsten bestimmter Personen | 35 |
| 2.2.2.8 Besondere Vorteile zugunsten von Organmitgliedern oder Prüfern...36 | 36 |
| 2.2.2.9 Weitere Bestandteile | 37 |
| 2.2.3 Schlussbilanz | 39 |
| 2.2.4 Verschmelzungsbericht | 41 |
| 2.2.5 Verschmelzungsprüfung | 44 |
| 2.2.6 Prüfung durch den Aufsichtsrat | 49 |
| 2.2.7 Vorbereitung der Verschmelzung | 52 |
| 2.2.7.1 Grundsätzliches | 52 |
| 2.2.7.2 Einreichung des Verschmelzungsvertrags bei Gericht | 53 |
| 2.2.7.3 Veröffentlichung in den Bekanntmachungsblättern | 54 |
| 2.2.7.4 Verschmelzungsunterlagen | 55 |
| 2.2.7.5 Informationserteilung in der Hauptversammlung | 58 |
| 2.2.8 Verschmelzungsbeschluss | 60 |
| 2.2.8.1 Grundsätzliches | 60 |
| 2.2.8.2 Beschlusserfordernisse | 61 |
| 2.2.8.3 Niederschrift | 62 |
| 2.2.9 Kapitalerhöhungsbeschluss | 63 |
| 2.2.9.1 Grundsätzliches | 63 |
| 2.2.9.2 Beschlusserfordernisse | 63 |
| 2.2.9.3 Prüfungserfordernisse | 65 |
| 2.2.10 Unterbleiben der Gewährung von Aktien | 66 |
| 2.2.10.1 Grundsätzliches | 66 |
| 2.2.10.2 Aktiengewährungsverbot (insb Upstream-Merger) | 67 |

| | | |
|------------|---|-----|
| 2.2.10.3 | Aktiengewährungswahlrecht (insb Sidestream-Merger) | 68 |
| 2.2.10.4 | Verzicht auf die Aktiengewährung | 70 |
| 2.2.10.5 | Aktiengewährungsgebot (insb Downstream-Merger) | 71 |
| 2.2.10.6 | Bare Zuzahlungen | 77 |
| 2.2.11 | Firmenbuchverfahren | 78 |
| 2.2.11.1 | Grundsätzliches | 78 |
| 2.2.11.2 | Anmeldung | 78 |
| 2.2.11.3 | Eintragung | 83 |
| 2.2.11.3.1 | Grundsätzliches | 83 |
| 2.2.11.3.2 | Firmenbuchgericht | 84 |
| 2.2.11.3.3 | Treuhänderbestellung | 84 |
| 2.2.11.3.4 | Aktienumtausch | 85 |
| 2.2.11.3.5 | Gesamtrechtsnachfolge | 85 |
| 2.2.11.3.6 | Erlöschen der übertragenden Gesellschaft | 92 |
| 2.2.11.3.7 | Erwerb der Mitgliedschaft | 92 |
| 2.2.11.3.8 | Heilungeines Beurkundungsmangels | 93 |
| 2.2.12 | Anfechtung des Verschmelzungsbeschlusses und Verschmelzungsmängel | 93 |
| 2.2.13 | Gerichtliche Überprüfung des Umtauschverhältnisses | 94 |
| 2.2.13.1 | Grundsätzliches | 94 |
| 2.2.13.2 | Antragsberechtigung | 95 |
| 2.2.13.3 | Verfahren | 98 |
| 2.2.13.4 | Gremium zur Überprüfung des Umtauschverhältnisses | 102 |
| 2.2.13.5 | Entscheidung | 104 |
| 2.2.13.6 | Verfahrenskosten | 106 |
| 2.2.14 | Schutz von Gläubigern und Inhabern von Sonderrechten | 107 |
| 2.2.14.1 | Grundsätzliches | 107 |
| 2.2.14.2 | Gläubigerschutz | 108 |
| 2.2.14.3 | Schutz der Inhaber von Sonderrechten | 111 |
| 2.2.15 | Schadenersatzpflichten | 114 |
| 2.2.15.1 | Grundsätzliches | 114 |
| 2.2.15.2 | Schadenersatzpflichten der Organe der übertragenden Gesellschaft | 115 |
| 2.2.15.3 | Schadenersatzpflichten der Organe der übernehmenden Gesellschaft | 117 |
| 2.2.16 | Vereinfachte Verschmelzungen | 118 |
| 2.2.16.1 | Grundsätzliches | 118 |
| 2.2.16.2 | Bagatellverschmelzung | 119 |
| 2.2.16.3 | Konzernverschmelzung | 121 |
| 2.2.16.4 | Verzicht sämtlicher Aktionäre | 124 |
| 2.3 | Verschmelzung durch Neugründung | 125 |
| 2.3.1 | Begriffsbestimmung | 125 |
| 2.3.2 | Geltung der Vorschriften über die Verschmelzung durch Aufnahme | 125 |
| 2.3.3 | Feststellung der Satzung sowie Aufsichtsrats- und Abschlussprüferbestellung | 126 |
| 2.3.4 | Geltung der Gründungsvorschriften | 127 |
| 2.3.5 | Firmenbuchverfahren | 127 |

| | | |
|-------|--|------------|
| 3. | Rechtsformübergreifende Verschmelzung | 128 |
| 3.1 | Grundsätzliches | 128 |
| 3.2 | Verschmelzung von Gesellschaften mbH mit Aktiengesellschaften | 128 |
| 3.2.1 | Grundsätzliches | 128 |
| 3.2.2 | Geltung der Vorschriften des AktG und des GmbHG über die Verschmelzung | 129 |
| 3.2.3 | Geltung der Sacheinlagenprüfungsvorschriften | 130 |
| 3.3 | Verschmelzung von Aktiengesellschaften mit Gesellschaften mbH | 130 |
| 3.3.1 | Grundsätzliches | 130 |
| 3.3.2 | Geltung der Vorschriften des AktG und des GmbHG über die Verschmelzung | 130 |
| 3.4 | Barabfindung bei rechtsformübergreifender Verschmelzung | 131 |
| 3.4.1 | Grundsätzliches | 131 |
| 3.4.2 | Voraussetzungen | 132 |
| 3.4.3 | Barabfindung | 133 |
| 3.4.4 | Ausschluss bzw Einschränkung des Barabfindungsanspruchs bei der GmbH | 136 |
| 3.4.5 | Anfechtung des Verschmelzungsbeschlusses und gerichtliche Überprüfung der Barabfindung | 136 |
| 4. | Verschmelzung von Gesellschaften mbH | 137 |
| 4.1 | Grundsätzliches | 137 |
| 4.2 | Vorbereitung der Verschmelzung | 138 |
| 4.3 | Verschmelzungsbeschlüsse | 140 |
| 4.4 | Besondere Zustimmungserfordernisse | 140 |
| 4.5 | Verschmelzungsbericht und Verschmelzungsprüfung | 144 |
| 4.6 | Kapitalerhöhungsbeschluss | 147 |
| 5. | Verschmelzungen sonstiger Rechtsformen | 148 |
| 5.1 | Grundsätzliches | 148 |
| 5.2 | Verschmelzung von Genossenschaften | 148 |
| 5.3 | Verschmelzung von Sparkassen | 154 |
| 5.4 | Verschmelzung von Sparkassen-Privatstiftungen | 156 |
| 5.5 | Verschmelzung von Versicherungsvereinen auf Gegenseitigkeit | 159 |
| 5.6 | Verschmelzung von Versicherungsvereins-Privatstiftungen | 161 |
| 6. | Verschmelzungsähnliche Vorgänge | 162 |
| 6.1 | Grundsätzliches | 162 |
| 6.2 | Vermögensübertragung auf einen Versicherungsverein auf Gegenseitigkeit bzw auf eine Aktiengesellschaft | 163 |
| 6.3 | Vermögensübertragung auf eine Gebietskörperschaft | 163 |
| 6.4 | Sonstige Vorgänge | 164 |
| | Art II Umwandlung (Roman Gruber) | 165 |
| 1. | Einleitung | 169 |
| 1.1 | Umgründungsrecht | 169 |
| 1.1.1 | Zum Begriff der Umgründung | 169 |
| 1.1.2 | Erleichterungen durch sondergesetzliche Maßnahmen | 170 |
| 1.1.3 | Zum Begriff der Umwandlung | 170 |

| | | |
|-----------|--|-----|
| 1.2 | Übertragende Umwandlungen und formwechselnde Umwandlungen | 171 |
| 1.2.1 | Übertragende Umwandlungen | 171 |
| 1.2.2 | Formwechselnde Umwandlungen | 171 |
| 1.3 | UmgrStG und UmwG | 172 |
| 2. | Umwandlungen nach dem UmwG – Allgemeines | 173 |
| 2.1 | Sinngemäße Anwendbarkeit des Verschmelzungsrechts | 173 |
| 2.2 | Kapitalgesellschaften als übertragende Rechtsträger | 173 |
| 2.3 | Übertragung eines Unternehmens bzw eines Betriebs | 174 |
| 2.4 | Erfordernis eines positiven Verkehrswerts? | 176 |
| 2.5 | Unterbleiben der Liquidation und Gesamtrechtsnachfolge | 178 |
| 2.6 | Beginn und Ende der Umwandlungsmöglichkeit nach dem UmwG | 179 |
| 2.7 | Gläubigerschutz | 179 |
| 2.7.1 | Allgemeines | 179 |
| 2.7.2 | Kapitalentsperrender Effekt | 180 |
| 3. | Verschmelzende Umwandlungen | 184 |
| 3.1 | Hauptgesellschafter | 184 |
| 3.2 | Mindestbeteiligung des Hauptgesellschafters | 185 |
| 3.3 | Umwandlungsvertrag | 186 |
| 3.3.1 | Allgemeines | 186 |
| 3.3.2 | Formerfordernisse, Zuständigkeit und Unterfertigung des Umwandlungsvertrags | 187 |
| 3.3.3 | Mindestinhalt des Umwandlungsvertrags | 188 |
| 3.3.3.1 | Firma und Sitz der beteiligten Gesellschaften (Verweis auf § 220 Abs 2 Z 1 AktG) | 188 |
| 3.3.3.2 | Vereinbarung über die Vermögensübertragung im Weg der Gesamtrechtsnachfolge (Verweis auf § 220 Abs 2 Z 2 AktG) | 188 |
| 3.3.3.3 | Höhe der baren Abfindung für die Anteilsrechte (Verweis auf § 220 Abs 2 Z 3 AktG) | 189 |
| 3.3.3.3.1 | Anspruch auf Abfindung | 189 |
| 3.3.3.3.2 | Entfall der Abfindung des Alleingesellschafters | 189 |
| 3.3.3.3.3 | Form der Abfindung | 190 |
| 3.3.3.3.4 | Angemessenheit der Abfindung | 190 |
| 3.3.3.3.5 | Treuhändige Hinterlegung des Abfindungsbetrags/ einer Bankgarantie | 191 |
| 3.3.3.3.6 | Überprüfung der Angemessenheit der Abfindungshöhe | 191 |
| 3.3.3.3.7 | Stichtag, Verzinsung, Fälligkeit, Rechtsdurchsetzung... | 192 |
| 3.3.3.4 | Bezugsrechtsbeginn | 192 |
| 3.3.3.5 | Umwandlungsstichtag | 192 |
| 3.3.3.6 | Sonderrechte | 193 |
| 3.4 | Erforderliche Bilanzen | 193 |
| 3.4.1 | Schlussbilanz | 193 |
| 3.4.2 | Zwischenbilanz | 194 |
| 3.4.3 | Übernahmebilanz/Eröffnungsbilanz | 194 |
| 3.5 | Erforderliche Berichte und Prüfungen | 194 |
| 3.5.1 | Allgemeines | 194 |

| | | |
|---------|---|-----|
| 3.5.2 | Umwandlungsbericht | 195 |
| 3.5.2.1 | Verantwortlichkeit | 195 |
| 3.5.2.2 | Umfang und Inhalt des Umwandlungsberichts | 195 |
| 3.5.2.3 | Auskunftsverweigerungsrecht | 196 |
| 3.5.2.4 | Entfall des Umwandlungsberichts | 196 |
| 3.5.3 | Prüfung durch einen Umwandlungsprüfer | 197 |
| 3.5.3.1 | Verantwortlichkeit | 197 |
| 3.5.3.2 | Umfang und Inhalt der Umwandlungsprüfung und Bericht | 198 |
| 3.5.3.3 | Auskunftsverweigerungsrecht | 198 |
| 3.5.3.4 | Entfall des Berichts des Umwandlungsprüfers | 198 |
| 3.5.4 | Prüfung durch den Aufsichtsrat | 199 |
| 3.5.4.1 | Verantwortlichkeit | 199 |
| 3.5.4.2 | Umfang und Inhalt der Prüfung durch den Aufsichtsrat | 199 |
| 3.5.4.3 | Entfall der Prüfung durch den Aufsichtsrat | 199 |
| 3.6 | Offenlegungen, Vorbereitung und Durchführung der Gesellschafterversammlung... | 199 |
| 3.6.1 | Aktiengesellschaft | 199 |
| 3.6.1.1 | Veröffentlichung des Umwandlungsvertrags (bzw dessen Entwurfs) | 199 |
| 3.6.1.2 | Bereitstellung von Unterlagen | 200 |
| 3.6.1.3 | Verletzung der Bereitstellungspflicht | 201 |
| 3.6.1.4 | Einberufung der Hauptversammlung | 201 |
| 3.6.2 | GmbH | 202 |
| 3.6.2.1 | Keine Veröffentlichung des Umwandlungsvertrags (bzw dessen Entwurfs) | 202 |
| 3.6.2.2 | Bereitstellung von Unterlagen | 202 |
| 3.6.2.3 | Einberufung der Generalversammlung | 202 |
| 3.7 | Durchführung der Gesellschafterversammlung | 202 |
| 3.8 | Umwandlungsbeschluss | 203 |
| 3.8.1 | Form der Beschlussfassung | 203 |
| 3.8.2 | Zwingend erforderliche Zustimmung des Hauptgesellschafters | 204 |
| 3.8.3 | Fehlendes Begründungserfordernis | 204 |
| 3.8.4 | Erforderliche Mehrheit | 205 |
| 3.8.5 | Weitere Erfordernisse | 206 |
| 3.8.6 | Beachtlichkeit von Sonderrechten? | 206 |
| 3.8.7 | Nichtigkeit/Anfechtung des Beschlusses | 207 |
| 3.9 | Fortführung der Firma | 207 |
| 3.10 | Firmenbuchverfahren | 209 |
| 3.10.1 | Anmeldung der Umwandlung | 209 |
| 3.10.2 | Anzuschließende Unterlagen | 210 |
| 3.10.3 | Vollzug der Umwandlung | 211 |
| 3.10.4 | Eintragung des Hauptgesellschafters | 211 |
| 3.11 | Kostentragung | 212 |
| 3.12 | Rechtsfolgen der Eintragung | 212 |
| 3.13 | Nachträgliche Geltendmachung von Ansprüchen | 213 |
| 3.14 | Grenzüberschreitende Umwandlung | 214 |

| | | |
|-------|--|-----|
| 4. | Errichtende Umwandlung | 215 |
| 4.1 | Sinngemäße Anwendung der Bestimmungen über die verschmelzende Umwandlung | 215 |
| 4.2 | Zu errichtende Personengesellschaft | 215 |
| 4.3 | Gesellschafter | 215 |
| 4.4 | Erforderliche Mindestbeteiligung an der Kapital- und an der Personengesellschaft | 216 |
| 4.5 | Möglichkeit des freiwilligen Ausscheidens aus dem Gesellschaftsverband | 217 |
| 4.6 | Umwandlungsplan | 217 |
| 4.6.1 | Umwandlungsvertrag oder Umwandlungsplan? | 217 |
| 4.6.2 | Allgemeines | 217 |
| 4.6.3 | Formerfordernisse, Zuständigkeit und Unterfertigung des Umwandlungsplans | 218 |
| 4.6.4 | Mindestinhalt des Umwandlungsplans | 218 |
| 4.6.5 | Gesellschaftsvertrag als Bestandteil des Umwandlungsplans? | 219 |
| 4.7 | Erforderliche Bilanzen | 220 |
| 4.8 | Erforderliche Berichte und Prüfungen | 220 |
| 4.9 | Offenlegungen, Vorbereitung und Durchführung der Gesellschafterversammlung... | 220 |
| 4.10 | Durchführung der Gesellschafterversammlung | 220 |
| 4.11 | Umwandlungsbeschluss | 220 |
| 4.12 | Fortführung der Firma | 221 |
| 4.13 | Firmenbuchverfahren | 221 |
| 4.14 | Kostentragung | 221 |
| 4.15 | Rechtsfolgen der Eintragung | 222 |
| 4.16 | Nachträgliche Geltendmachung von Ansprüchen | 222 |
| 4.17 | Grenzüberschreitende Umwandlung | 222 |
| 5. | Überblick über verschiedene Umwandlungen außerhalb des UmwG | 222 |
| 5.1 | Formwechselnde Umwandlung von Kapitalgesellschaften | 222 |
| 5.1.1 | AG in GmbH | 223 |
| 5.1.2 | GmbH in AG | 223 |
| 5.2 | Umwandlung von GesBR in OG/KG vor und nach der GesBR-Reform | 223 |
| 5.2.1 | GesBR-Reform 2015 | 223 |
| 5.2.2 | Umwandlung vor der GesBR-Reform | 224 |
| 5.2.3 | Umwandlung seit der GesBR-Reform | 225 |
| 5.2.4 | Freie Berufe | 226 |
| 5.3 | Umwandlung von OG in KG und von KG in OG | 226 |
| 5.4 | Umwandlung durch Anwachsung | 227 |
| 5.5 | Umwandlung von gemeinnützigen und mildtätigen Stiftungen | 228 |
| 5.5.1 | Umwandlung in einen Fonds | 228 |
| 5.5.2 | Umwandlung in eine Privatstiftung | 228 |
| 5.6 | Umwandlung von Privatstiftungen | 228 |
| 5.7 | Umwandlung von Genossenschaften | 229 |
| 5.8 | Umwandlung von Sparkassen | 229 |
| 5.9 | Umwandlung von Versicherungsvereinen auf Gegenseitigkeit | 230 |
| 5.10 | Umwandlungen aufgrund von Sondergesetzen | 230 |
| 5.11 | Grenzüberschreitende (identitätswahrende) Umwandlungen | 230 |

| | |
|---|------------|
| Art III Einbringung (<i>Alfons Grünwald/Christian Nowotny</i>) | 232 |
| 1. Allgemeine Bemerkungen | 235 |
| 1.1 Begriff der Einbringung | 235 |
| 1.2 Vermögensübertragung | 237 |
| 1.2.1 Einzelrechtsnachfolge | 237 |
| 1.2.2 Gesamtrechtsnachfolge | 238 |
| 2. Einbringender Rechtsträger | 239 |
| 3. Einbringung in Aktiengesellschaften | 243 |
| 3.1 Grundsätzliches | 243 |
| 3.2 Neugründung mit Sacheinlagen | 244 |
| 3.2.1 Grundsätzliches | 244 |
| 3.2.2 Festsetzung in der Satzung | 245 |
| 3.2.3 Gründungsprüfung | 249 |
| 3.2.4 Beitragsleistung | 250 |
| 3.2.5 Firmenbuchverfahren | 251 |
| 3.2.6 Eröffnungsbilanz | 254 |
| 3.3 Ordentliche Kapitalerhöhung mit Sacheinlagen | 255 |
| 3.3.1 Grundsätzliches | 255 |
| 3.3.2 Kapitalerhöhungsbeschluss | 256 |
| 3.3.3 Sacheinlagenprüfung | 258 |
| 3.3.4 Beitragsleistung | 258 |
| 3.3.5 Firmenbuchverfahren | 262 |
| 3.4 Bedingte Kapitalerhöhung mit Sacheinlagen | 264 |
| 3.4.1 Grundsätzliches | 264 |
| 3.4.2 Kapitalerhöhungsbeschluss | 266 |
| 3.4.3 Sacheinlagenprüfung | 267 |
| 3.4.4 Beitragsleistung | 267 |
| 3.4.5 Firmenbuchverfahren | 268 |
| 3.5 Genehmigtes Kapital mit Sacheinlagen | 270 |
| 3.5.1 Grundsätzliches | 270 |
| 3.5.2 Satzungsmäßige Ermächtigung | 271 |
| 3.5.3 Sacheinlagenprüfung | 272 |
| 3.5.4 Beitragsleistung | 272 |
| 3.5.5 Firmenbuchverfahren | 273 |
| 3.6 Sacheinlagen ohne Anteilsgewährung | 274 |
| 4. Einbringung in Gesellschaften mit beschränkter Haftung | 275 |
| 4.1 Grundsätzliches | 275 |
| 4.2 Neugründung mit Sacheinlagen | 276 |
| 4.2.1 Grundsätzliches | 276 |
| 4.2.2 Festsetzung im Gesellschaftsvertrag | 276 |
| 4.2.3 Ausmaß von Sacheinlagen | 277 |
| 4.2.4 Beitragsleistung | 280 |
| 4.2.5 Firmenbuchverfahren | 282 |
| 4.3 Kapitalerhöhung mit Sacheinlagen | 283 |
| 4.3.1 Grundsätzliches | 283 |
| 4.3.2 Kapitalerhöhungsbeschluss | 283 |

| | | |
|--|--|------------|
| 4.3.3 | Ausmaß von Sacheinlagen | 284 |
| 4.3.4 | Beitragsleistung | 285 |
| 4.3.5 | Firmenbuchverfahren | 286 |
| 5. | Geschäftsübernahme gern § 142 UGB | 287 |
| Art IV Zusammenschluss (Gerhard Schummer) | | 290 |
| 1. | Zum Begriff „Zusammenschluss“ aus unternehmensrechtlicher Sicht | 292 |
| 1.1 | Fehlen einer eigenständigen unternehmensrechtlichen Definition | 292 |
| 1.2 | Maßgeblichkeit der steuerrechtlichen Vorschriften? | 293 |
| 2. | Der Tatbestand des Zusammenschlusses aus unternehmensrechtlicher Sicht | 295 |
| 2.1 | Die übernehmende Personengesellschaft | 296 |
| 2.2 | Der Übertragende | 297 |
| 3. | Gesellschaftsrechtliche Aspekte der Zusammenschlussformen | 298 |
| 3.1 | Die Gründung einer Personengesellschaft | 298 |
| 3.2 | Die Erweiterung einer bestehenden Personengesellschaft durch Beitritt eines Gesellschafters | 299 |
| 3.3 | Die Erweiterung eines Gesellschafterrechts oder mehrerer Gesellschafterrechte durch Einlagenleistung | 300 |
| 4. | Tatbestandsvoraussetzungen nach § 23 UmgrStG und deren unternehmensrechtliche Beurteilung | 301 |
| 4.1 | Übertragung eines Betriebs, Teilbetriebs oder von Mitunternehmeranteilen | 301 |
| 4.1.1 | Übertragung eines Betriebs oder Teilbetriebs | 301 |
| 4.1.2 | Übertragung eines Mitunternehmeranteils | 304 |
| 4.2 | Tatsächliche Vermögenübertragung auf gesellschaftsvertraglicher Grundlage | 306 |
| 4.2.1 | Gesellschaftsvertragliche Grundlage | 306 |
| 4.2.2 | Tatsächliche Vermögenübertragung | 307 |
| 4.3 | Gegen ausschließliche Gewährung von Gesellschafterrechten | 309 |
| 4.4 | Positiver Verkehrswert des Übertragungsvermögens | 311 |
| 5. | Der Zusammenschluss als Unternehmensübergang iSd § 38 UGB | 313 |
| 5.1 | Anwendungsbereich des § 38 UGB | 313 |
| 5.2 | Ex-lege-Übergang der unternehmensbezogenen Rechtsverhältnisse | 313 |
| 5.3 | Widerspruchsrecht der Vertragspartner | 314 |
| 5.4 | Sonderbestimmungen für den Übergang von Rechtsverhältnissen | 314 |
| 5.5 | Haftung bei Übertragung eines Unternehmens | 315 |
| 5.5.1 | Haftung der übernehmenden Personengesellschaft | 315 |
| 5.5.2 | Haftung des Übertragenden | 316 |
| 5.6 | Die Übertragung eines freiberuflichen oder land- und forstwirtschaftlichen Unternehmens | 317 |
| Art V Realteilung (Alfons Grünwald/Christian Nowotny) | | 318 |
| 1. | Allgemeine Bemerkungen | 319 |
| 1.1 | Begriff | 319 |
| 1.2 | Praktische Bedeutung | 321 |
| 1.3 | Verhältnis zu anderen Strukturmaßnahmen | 322 |
| 1.4 | Verhältnis zum Steuerrecht | 323 |
| 2. | Erfasste Rechtsformen | 325 |
| 2.1 | Grundsätzliches | 325 |

| | | |
|---|--|------------|
| 2.2 | Offene Gesellschaft und Kommanditgesellschaft | 325 |
| 2.3 | Gesellschaft bürgerlichen Rechts | 326 |
| 2.4 | Stille Gesellschaft | 327 |
| 2.5 | Europäische wirtschaftliche Interessenvereinigung | 327 |
| 3. | Nachfolgerechtsträger | 328 |
| 3.1 | Rechtsform | 328 |
| 3.2 | Haftung | 328 |
| 3.3 | Firmenfortführung | 331 |
| 4. | Gesellschaftsvermögen als Gegenstand einer Realteilung | 332 |
| 5. | Rechtsgeschäftliche Grundlage | 335 |
| 5.1 | Grundsätzliches | 335 |
| 5.2 | Gesellschaftsvertrag | 337 |
| 5.3 | Gesellschafterbeschluss | 338 |
| 5.4 | Zustimmungserfordernisse | 339 |
| 5.5 | Inhalt und Zulässigkeitsgrenzen von Realteilungsvereinbarungen | 340 |
| 5.6 | Formerfordernisse | 343 |
| 5.7 | Firmenbuch | 343 |
| 6. | Sachenrechtliche Konsequenzen | 344 |
| Art VI Spaltung (<i>Christian Nowotny</i>) | | 345 |
| 1. | Grundlagen, Historie | 349 |
| 2. | Wirtschaftlicher Zweck, Spaltungen außerhalb des SpaltG | 351 |
| 3. | Oberblick über die Formen der Spaltung | 353 |
| 4. | Regelungsbereiche | 355 |
| 4.1 | Spaltungsfähiges Vermögen, Gesamtrechtsnachfolge | 355 |
| 4.2 | Schutz von Gläubigern | 359 |
| 4.2.1 | Präventiver Schutz | 360 |
| 4.2.2 | Nachfolgender Schutz (§ 15 SpaltG) | 363 |
| 4.3 | Schutz von Minderheitsgesellschaftern | 368 |
| 4.3.1 | Gesellschafterversammlung, Mehrheitserfordernis | 368 |
| 4.3.2 | Anfechtungs-/Nichtigkeitsklage | 370 |
| 4.3.3 | Ersatzansprüche | 373 |
| 4.3.4 | Anspruch auf Barabfindung („Exit“) | 374 |
| 4.4 | Schutz Betroffener durch Transparenz | 375 |
| 5. | Spaltung zur Neugründung | 378 |
| 5.1 | Abspaltung, Aufspaltung | 379 |
| 5.2 | Spaltungsplan | 379 |
| 5.2.1 | Firma, Sitz, Gesellschaftsverträge | 381 |
| 5.2.2 | Erklärung der Vermögensübertragung | 381 |
| 5.2.3 | Umtauschverhältnis, Anteilsaufteilung, Zuzahlungen | 382 |
| 5.2.4 | Einzelheiten zu einer etwaigen Kapitalherabsetzung | 384 |
| 5.2.5 | Einzelheiten über die Gewährung von Anteilen | 384 |
| 5.2.6 | Beginn und Besonderheiten des Gewinnanspruchs | 385 |
| 5.2.7 | Spaltungsstichtag | 386 |
| 5.2.8 | Rechte und Maßnahmen zugunsten bestimmter Personen | 386 |
| 5.2.9 | Besondere Vorteile für Organmitglieder der beteiligten Gesellschaften oder einen Prüfer | 387 |

| | | |
|--------|--|------------|
| 5.2.10 | Beschreibung und Zuordnung der Vermögensteile | 387 |
| 5.2.11 | Zuordnung ansonst nicht zuordenbarer Vermögensteile („Auffangregelung“) | 389 |
| 5.2.12 | Bilanzen | 389 |
| 5.2.13 | Bedingungen eines Barabfindungsgebotes | 393 |
| 5.2.14 | Fakultative Regelungen | 394 |
| 6. | Spaltung zur Aufnahme | 394 |
| 6.1 | Anwendungsbereich | 394 |
| 6.2 | Besonderheiten des Spaltungs- und Übernahmevertrages | 396 |
| 6.2.1 | Erklärung der Vermögensübertragung | 396 |
| 6.2.2 | Umtauschverhältnis der Anteile und Aufteilung auf die Anteilsinhaber | 397 |
| 6.2.3 | Einzelheiten zu der Gewährung von Anteilen | 399 |
| 6.2.4 | Beginn und Besonderheiten des Gewinnanspruchs | 400 |
| 6.2.5 | Bilanzen, Bilanzierung | 400 |
| 6.2.6 | Fakultative Inhalte | 401 |
| 7. | Ablauf der Spaltung | 401 |
| 7.1 | Spaltung zur Neugründung | 401 |
| 7.1.1 | Verhältnismwahrende Spaltung | 401 |
| 7.1.2 | Nicht verhältnismwahrende Spaltung | 403 |
| 7.1.3 | Firmenbuchanmeldung | 405 |
| 7.2 | Spaltung zur Aufnahme | 406 |
| 7.2.1 | Verhältnismwahrende Spaltung | 406 |
| 7.2.2 | Nicht verhältnismwahrende Spaltung | 409 |
| 7.3 | Eintragung im Firmenbuch | 409 |
| 8. | Sonderfragen der Kapitalaufbringung und Kapitalerhaltung | 410 |
| 8.1 | Spaltung zur Neugründung | 410 |
| 8.2 | Spaltung zur Aufnahme | 411 |
| 8.2.1 | Kapitalaufbringung | 411 |
| 8.2.2 | Kapitalerhaltung, Verbot der Einlagenrückgewähr | 413 |
| 9. | Straftatbestand, Haftungsfolgen | 416 |
| 9.1 | Allgemeines | 416 |
| 9.2 | Sonderdelikt | 416 |
| 9.3 | Objektive Tatseite | 417 |
| 9.4 | Subjektive Tatseite | 419 |
| 9.5 | Tätige Reue | 419 |
| 9.6 | Strafrahmen, Verjährung | 420 |
| 9.7 | Verbandsverantwortlichkeit | 420 |
| 9.8 | Zivilrechtliche Folgen | 421 |
| | Querschnittsthemen | 423 |
| | Unternehmensrechtliche Bilanzierung von Umgründungsvorgängen <i>(Eugen Strimitzer)</i> | 425 |
| 1. | Einleitung | 428 |
| 2. | Zeitliche Dimension von Umgründungsvorgängen | 430 |
| 3. | Bilanzierung beim übertragenden Rechtsträger | 438 |
| 3.1 | Begriff der Umgründung im Bilanzrecht | 438 |

| | | |
|---------|--|-----|
| 3.2 | Bilanzierung bei gesellschaftsrechtlich determinierten Umgründungen | 441 |
| 3.2.1 | Die Schlussbilanz | 442 |
| 3.2.1.1 | Grundlegendes | 442 |
| 3.2.1.2 | Stichtag der Schlussbilanz | 442 |
| 3.2.1.3 | Umfang und Zweck der Schlussbilanz | 444 |
| 3.2.1.4 | Inhalt und Bewertung der Schlussbilanz | 445 |
| 3.2.1.5 | Prüfungspflicht der Schlussbilanz | 446 |
| 3.2.1.6 | Mehrfachzüge | 447 |
| 3.2.1.7 | Eigenkapitalveränderungen nach dem Stichtag | 448 |
| 3.2.2 | Die Zwischenbilanz | 448 |
| 3.2.3 | Zusätzlich erforderliche Bilanzen bei der Spaltung | 451 |
| 3.2.3.1 | Die Spaltungsbilanz | 451 |
| 3.2.3.2 | Die Eröffnungsbilanz | 452 |
| 3.2.3.3 | Konsequenzen der Spaltung für die Rechnungslegung der spaltenden Gesellschaft | 454 |
| 3.3 | Bilanzierung bei nicht gesondert normierten Umgründungstypen | 457 |
| 3.3.1 | Unternehmensrechtliche Bilanzen des Einbringenden | 459 |
| 3.3.2 | Zweck der Einbringungsbilanz | 460 |
| 3.3.3 | Darstellung und Bewertung der Vermögensübertragung in der Buchführung des Übertragenden | 461 |
| 3.3.3.1 | Bilanzierung der als Gegenleistung erhaltenen Anteile | 461 |
| 3.3.3.2 | Keine gleichförmige Wahlrechtsausübung bei übertragendem und übernehmendem Rechtsträger | 465 |
| 4. | Bilanzierung beim übernehmenden Rechtsträger | 466 |
| 4.1 | Erfassung des übernommenen Vermögens | 466 |
| 4.2 | Bewertung des übernommenen Vermögens | 467 |
| 4.2.1 | Grundlegendes | 467 |
| 4.2.2 | Bewertung von Einlagen und Zuwendungen gern § 202 Abs 1 UGB | 469 |
| 4.2.3 | Berücksichtigung von Steuerlatenzen bei Umgründungen | 470 |
| 4.2.4 | Ansatz selbsterstellter immaterieller Vermögensgegenstände bei Bewertung gern § 202 Abs 1 UGB | 472 |
| 4.2.4.1 | Aktivierungsverbote und Bilanzierungshilfen | 472 |
| 4.2.4.2 | Firmenwert als Bestandteil des beizulegenden Wertes | 472 |
| 4.2.4.3 | Bewertung bei konzerninternen Umgründungen | 473 |
| 4.2.5 | Das Wahlrecht zur Buchwertfortführung gern § 202 Abs 2 UGB | 473 |
| 4.2.6 | Zusammenfassung der Bewertung bei Umgründungen | 476 |
| 4.3 | Ausweis und Behandlung von aktivischen und passivischen Unterschiedsbeträgen | 477 |
| 4.3.1 | Begriff der Gegenleistung iSd § 202 Abs 2 Z 2 UGB | 477 |
| 4.3.1.1 | Grundlegendes | 477 |
| 4.3.1.2 | Sonderfragen – Aufwärtsumgründungen | 478 |
| 4.3.1.3 | Sonderfragen – Seitwärtsumgründungen | 478 |
| 4.3.1.4 | Sonderfragen – Abfindung mit Anteilen des Gesellschafters der übernehmenden Gesellschaft | 479 |
| 4.3.1.5 | Downstream-Merger | 480 |

| | | |
|---|--|------------|
| 4.3.2 | Die Bilanzierung von aktivischen Unterschiedsbeträgen | 481 |
| 4.3.3 | Die Bilanzierung von passivischen Unterschiedsbeträgen | 483 |
| 4.3.4 | Die Ausschüttungssperre des § 235 Abs 1 UGB | 485 |
| Rechtsnachfolge bei Umgründungen | <i>(Eberhard Wallentin/Markus Bruckmüller)</i> | 494 |
| 1. | Allgemeines | 499 |
| 2. | Art und Umfang der Rechtsnachfolge | 501 |
| 2.1 | Rechtsnachfolge | 501 |
| 2.2 | Einzelrechtsnachfolge – Gesamtrechtsnachfolge | 502 |
| 2.3 | Generelle Rechtsnachfolge – partielle Rechtsnachfolge | 503 |
| 2.4 | Einzelrechtsnachfolge | 504 |
| 2.5 | Gesamtrechtsnachfolge | 506 |
| 2.5.1 | Vereinfachte Übertragung von Rechten und Verbindlichkeiten | 506 |
| 2.5.2 | Grenzen der Gesamtrechtsnachfolge | 507 |
| 2.5.3 | Umfang der Gesamtrechtsnachfolge | 507 |
| 2.5.4 | Auswirkungen auf im Ausland gelegenes Vermögen | 508 |
| 2.6 | Partielle Rechtsnachfolge | 509 |
| 2.6.1 | Begriff. | 509 |
| 2.6.2 | Genauere Beschreibung der zu übertragenden Vermögensteile | 509 |
| 2.6.3 | Spaltungsfähigkeit von Rechtsverhältnissen | 511 |
| 2.6.4 | Übertragungsbeschränkungen? | 512 |
| 2.7 | Zeitpunkt der Rechtsnachfolge und Umgründungsstichtag | 513 |
| 2.7.1 | Zeitpunkt der Rechtsnachfolge | 513 |
| 2.7.2 | Umgründungsstichtag | 514 |
| 3. | Tatbestände des UmgrStG | 515 |
| 3.1 | Art I UmgrStG | 515 |
| 3.2 | Art II UmgrStG | 516 |
| 3.3 | Art III UmgrStG | 517 |
| 3.4 | Art IV UmgrStG | 519 |
| 3.5 | Art V UmgrStG | 520 |
| 3.6 | Art VI UmgrStG | 521 |
| 4. | Einzelfragen im Zivil- und Handelsrecht | 522 |
| 4.1 | Verträge allgemein | 522 |
| 4.1.1 | Übergang von Vertragsverhältnissen | 522 |
| 4.1.2 | Aufteilung von Schuldverhältnissen bei Spaltungen? | 524 |
| 4.1.3 | Übertragungsbeschränkungen | 526 |
| 4.1.4 | Konsequenzen unzulässiger Zuordnung | 527 |
| 4.1.5 | Auflösungs- und Anpassungsrechte | 529 |
| a. | Allgemeines | 529 |
| b. | Billigkeitsregelung gem § 225a Abs 3 Z 1 AktG | 529 |
| c. | Ergänzende Vertragsauslegung | 530 |
| d. | Außerordentliche Kündigung von Dauerschuldverhältnissen | 531 |
| e. | Wegfall der Geschäftsgrundlage | 531 |
| 4.2 | Bestandverträge | 532 |
| 4.2.1 | Allgemeines | 532 |
| 4.2.2 | Vollanwendungsbereich des MRG – Dauerrecht (§ 12a MRG) | 532 |
| a. | Unternehmensveräußerung („Asset Deal“) | 532 |

| | |
|--|-----|
| b. Anteilsverkauf („Share Deal“) | 535 |
| c. Verpachtung des Unternehmens | 537 |
| 4.2.3 Vollenwendungsbereich des MRG – Übergangsrecht (§ 46a MRG) | 537 |
| 4.2.4 Rechtslage außerhalb des Vollenwendungsbereichs des MRG | 539 |
| 4.3 Versicherungsverträge | 540 |
| 4.3.1 Allgemeines | 540 |
| 4.3.2 Kündigung des Versicherungsvertrages | 540 |
| 4.3.3 Vertragsteilung? | 542 |
| 4.3.4 Auflösungs- und Anpassungsrechte nach allgemeinem Gesellschafts- und Schuldrecht | 542 |
| 4.3.5 Auflösungs- und Anpassungsrechte bei Vorliegen von Doppelversicherungen | 542 |
| 4.4 Beteiligungen | 544 |
| 4.4.1 Allgemeines | 544 |
| 4.4.2 Kapitalgesellschaften | 544 |
| 4.4.3 Personengesellschaften | 546 |
| 4.4.4 Genossenschaften | 546 |
| 4.4.5 Stille Gesellschaft | 547 |
| 4.4.6 Schuldverschreibungen und Genussrechte | 548 |
| 4.4.7 Vereine | 553 |
| 4.5 Immaterialgüterrechte | 553 |
| 4.6 Liegenschaften | 554 |
| 4.7 Höchstpersönliche Rechte | 555 |
| 4.7.1 Allgemeines | 555 |
| 4.7.2 Vorkaufs-, Wiederkaufs- und Rückverkaufsrechte | 556 |
| a. Vorkaufsberechtigter als übertragender Rechtsträger | 557 |
| b. Vorkaufsverpflichteter als übertragender Rechtsträger; Eintritt des Vorkaufsfalls | 558 |
| 4.7.3 Auftrag und Vollmacht | 558 |
| 4.7.4 Persönliche Dienstbarkeiten | 559 |
| 4.7.5 Veräußerungs- und Belastungsverbote (§ 364c ABGB) | 560 |
| 4.7.6 Rechtslage in Deutschland | 560 |
| 4.8 Forderungen | 561 |
| 4.8.1 Allgemeines | 561 |
| 4.8.2 Verjährung | 562 |
| 4.9 Verbindlichkeiten | 562 |
| 4.9.1 Allgemeines | 562 |
| 4.9.2 Gläubigerschutzrechte | 563 |
| 4.9.3 Kündigungsrecht des Gläubigers | 564 |
| 4.10 Sicherungsrechte | 564 |
| 4.10.1 Fortdauer von bestellten Sicherheiten | 564 |
| 4.10.2 Hypothek | 565 |
| 4.10.3 Pfandrecht an beweglichen Sachen | 565 |
| 4.10.4 Pfandrecht an Anteilen | 566 |
| 4.10.5 Bürgschaft | 567 |
| 4.10.6 Außerordentliches Kündigungsrecht des Sicherheitsbestellers | 567 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|------------|
| 4.11 Kartellrecht | 568 |
| 4.11.1 Allgemeines | 568 |
| 4.11.2 Ausnahmen | 570 |
| 4.11.3 Schwellenwerte | 571 |
| 4.11.4 Verfahrensrecht | 572 |
| 4.12 Zivilverfahrensrecht | 574 |
| 4.12.1 Allgemeines | 574 |
| 4.12.2 Anwendbarkeit der §§ 155 ff ZPO | 574 |
| 4.12.3 Richtigstellung der Parteienbezeichnung | 575 |
| 4.12.4 Sonderfall partielle Gesamtrechtsnachfolge | 575 |
| 4.12.5 Gesamtrechtsnachfolge und Exekution | 576 |
| 5. Öffentliches Recht | 577 |
| 5.1 Allgemeines | 577 |
| 5.2 Öffentliches Recht und Einzelrechtsnachfolge | 579 |
| 5.3 Öffentliches Recht und Gesamtrechtsnachfolge | 579 |
| 5.3.1 Allgemeines | 579 |
| 5.3.2 Abgabenrechtliche Gesamtrechtsnachfolge | 582 |
| 5.4 Dingliche Rechtsverhältnisse | 582 |
| 5.4.1 Allgemeines | 582 |
| 5.4.2 Ausländerbeschäftigungsgesetz | 583 |
| 5.4.3 Betriebsanlagengenehmigung | 583 |
| 5.4.4 Baurecht | 584 |
| 5.4.5 Wasserrecht | 584 |
| 5.4.6 Umweltrecht | 585 |
| 5.4.7 Naturschutz | 585 |
| 5.4.8 Forstrecht | 585 |
| 5.5 Gewerberecht | 585 |
| 5.5.1 Allgemeines | 585 |
| 5.5.2 Gewerbeberechtigung | 586 |
| 5.5.3 Anzeige | 588 |
| 5.5.4 Beendigung der Berechtigung | 589 |
| 5.5.5 Mehrfachumgründungen | 589 |
| 5.5.6 Strafbestimmungen | 589 |
| 5.6 Verwaltungsverfahrensrecht | 589 |
| Rechtsprechung (Werner Wiesner) | 591 |
| 1. Verwaltungsgerichtshof (VwGH), Unabhängiger Finanzsenat (UFS) und Bundesfinanzgericht (BFG) | 593 |
| 2. Oberster Gerichtshof (OGH) und Oberlandesgerichte (OLG) | 690 |
| 3. Verfassungsgerichtshof (VfGH) | 733 |
| 4. Europäischer Gerichtshof (EuGH) | 734 |
| Stichwortverzeichnis | 741 |