

Handbuch zur Europäischen Gesellschaft (SE)

von

Dr. Florian Drinhausen, LL.M.

Rechtsanwalt
Honorarprofessor der EBS Universität

Dr. Silja Maul

Rechtsanwältin

mitbegründet von

Karel Van Hulle

Professor an der Katholischen Universität Leuven
Honorarprofessor an der Universität Frankfurt a. M.

2. Auflage 2022

C.H.BECK

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	V
Bearbeiter.....	VII
Verzeichnis der ausgeschiedenen Bearbeiter	VII
Im Einzelnen haben bearbeitet	VIII
Abkürzungsverzeichnis	XXVII
Literaturverzeichnis	XXXV

Abschnitt 1 — Einsatzmöglichkeiten

§ 1 Einsatzmöglichkeiten

A. Einführung.....	1
B. Grenzüberschreitende Flexibilität und Mobilität	4
I. Vollendung des Europäischen Binnenmarktes	5
II. Zielsystem der SE	7
III. Europäische Dimension sowie nationale Integration und Umsetzung.....	10
IV. Rechtsformspezifika und Motivation für die Rechtsformwahl	12
C. Europäisierung von Unternehmen und Konzernen	15
I. Beurteilung der Leistungsfähigkeit der SE	15
II. Grenzüberschreitende Mobilität von Unternehmen in Europa.....	18
III. Gesamtanzahl gegründeter und registrierter SE in Europa	22
IV. Gesamtanzahl der Beschäftigten operativ tätiger SE in Europa	23
V. Tätigkeitsbereiche operativ tätiger SE in Europa	24
VI. Formen der Gründung von SE in Europa.....	25
VII. Systeme der Corporate Governance von SE in Europa	27
VIII. Mitbestimmung der Arbeitnehmerinnen und Arbeitnehmer von SE in Europa	29
IX. Grenzüberschreitende Mobilität von SE in Europa	31
X. Börsennotierte, Familien- und weitere Unternehmen in der Rechtsform einer SE in Deutschland und Europa.....	33
D. Einsatzmöglichkeiten der SE im Überblick	34
E. Merger-SE	37
I. Ausgangssituation	37
II. Durchführung	38
III. Beurteilung.....	40
IV. Verschmelzung im Konzern.....	44
F. Acquisition-SE	45
I. Ausgangssituation	45
II. Durchführung	45
III. Beurteilung.....	48
G. Joint Venture-SE	49
H. Reorganisation-SE	50
I. Ausgangssituation	50
II . Vorgehensweise	51
II I. Beurteilung.....	53

Inhaltsverzeichnis

I. European Group-SE	55
J. Reengineering-SE.....	57
K. Cross Border-SE	59
L. Ergebnis	61

Abschnitt 2 — Wesensmerkmale

§ 2 Wesensmerkmale

A. Rechtsnatur.....	63
B. Kapital und Mitgliedschaft	64
C. Firma	65
D. Sitz	65
E. Satzung	65
I. Satzungsinhalt und -autonomie	66
1. Notwendiger Satzungsinhalt	66
2. Fakultative Satzungsbestimmungen	67
II. Rechtsfolgen von Satzungsmängeln	69
F. Handelsregister	71
I. Anmeldung.....	71
II. Prüfung und Entscheidung des Registergerichts	72
III. Eintragung	72
IV. Bekanntmachungen der Eintragung	73

Abschnitt 3 - Rechtsquellen

§ 3 Rechtsquellen

A. Verordnung und Richtlinie	75
B. Normenhierarchie	76
I. Anwendbares Recht bei der Gründung.....	76
II. Anwendbares Recht auf die bestehende SE	76
C. Auslegung der Rechtsquellen	79

Abschnitt 4 - Die Gründung der Societas Europaea

§ 4 Einleitung

A. Gründungsformen.....	81
B. Allgemeine Gründungsfragen	83

§ 5 Verschmelzung

A. Vorbemerkung	87
B. Einführung.....	88
I. Besonderheiten gegenüber der innerstaatlichen Verschmelzung	88
II. Gesetzliche Regelungstechnik	90
III, Gründungsphasen	91

Inhaltsverzeichnis

C Voraussetzungen und Ablauf der Verschmelzung	92
I. Beteiligte Gesellschaften	92
1. Aktiengesellschaften	93
2. Dem Recht verschiedener Mitgliedstaaten unterliegend.....	93
3. Sitz und Hauptverwaltung in der Gemeinschaft	94
II. Aufstellung des Verschmelzungsplans	94
1. Gleich lautende Verschmelzungspläne	94
2. Zuständiges Organ: Vorstand	94
3. Inhalt des Verschmelzungsplans.....	95
4. Form des Verschmelzungsplans	99
5. Zuleitung an den Betriebsrat	99
III. Verschmelzungsbericht	100
IV. Prüfung der Verschmelzung	101
V. Offenlegung des Verschmelzungsvorhabens	101
VI. Aufnahme der Verhandlungen mit den Arbeitnehmern	102
VII. Hauptversammlungsbeschluss	103
VIII. Rechtmäßigkeitsprüfung.....	104
IX. Eintragung und Wirkungen der Verschmelzung	105
D. Einzelfragen.....	105
I. Unternehmensbewertung	105
II. Kontrolle des Umtauschverhältnisses	108
1. Ausschluss der Anfechtungsklage undSpruchverfahren	108
2. Zustimmung der ausländischen Gesellschaft(en)	109
III. . Barabfindung widersprechender Aktionäre	109
IV Gläubigerschutz	110
1. SE mit Sitz in Deutschland	110
2. SE mit Sitz im Ausland	111
§ 6 Holding-SE	
A. Einführung.....	113
B. Regelungstechnik.....	113
C. Gründungsphasen.....	114
D. Voraussetzungen und Ablauf der Gründung	114
I. Beteiligte Gesellschaften	114
II. Vorbereitung der Anteilseignerversammlung	115
III. Beschlussfassung durch die Anteilseignerversammlung	118
IV Einbringung der Anteile in die SE.....	119
V. Das Umtauschverhältnis.....	121
VI. Eintragung der Gründung	122
1. Gründungsprüfung	122
2. Negativklärung.....	123
3. Einbringung des Mindestprozentsatzes	123
4. Grundkapital der SE	124
5. Wirkungen der Eintragung	125
VII. Rechtsfolgen der Gründung einer Holding-SE	125
E. Einzelfragen der Holding-Gründung	126
I. Die Beteiligung der Anteilseignerversammlung	126
II. Die Kontrolle des Umtauschverhältnisses	127
III. Das Austrittsrecht gegen Barabfrndung im Gründungsplan	128
1. Voraussetzungen des Austrittsrechts.....	128

Inhaltsverzeichnis

2. Rechtsfolgen des Austrittsrechts: Erwerb eigener Aktien durch eine Gründungs-AG.....	130
IV. Anwendbarkeit des WpÜG	131
§ 7 Tochter-SE	
A. Besonderheiten gegenüber der Tochtergründung nationalen Rechts	135
B. Gesetzliche Regelungstechnik.....	136
C. Gründungsphasen.....	136
D. Ablauf der Tochtergründung	137
I. Beteiligte Gesellschaften	137
1. Gesellschaften iSd Art. 54 Abs. 2 AEUV	137
2. Juristische Personen des öffentlichen oder privaten Rechts	137
II. Gründung nach dem Recht eines Mitgliedstaates und Sitz in einem solchen	138
III. Mehrstaatigkeitserfordernis	138
E. Gründungsverfahren	138
I. Vorbereitungen zur Einbeziehung der Arbeitnehmer	139
II. Gründung	139
III. Erfordernis auf Seiten der Gründer.....	140
1. AG.....	140
2. GmbH	141
3. Personenhandelsgesellschaft	141
IV. Bewertung/Besteuerung	141
V. Anmeldung der Gründung.....	142
VI. Eintragung	142
VII. Kapitalmarktrechtfliche Publizitätspflichten	142
§ 8 Umwandlung	
A. Einführung.....	143
B. Regelungstechnik.....	144
C. Gründungsphasen.....	145
D. Voraussetzungen und Ablauf der Gründung	146
I. Umwandlungsfähige Rechtsträger	146
1. Aktiengesellschaft	146
2. Tochtergesellschaft, die dem Recht eines anderen Mitgliedstaats unterliegt	146
II. Vorbereitung der Hauptversammlung	147
1. Erstellung des Umwandlungsplans	147
a) Inhalt des Umwandlungsplans	147
b) Form des Umwandlungsplans	149
c) Zuleitung an den Betriebsrat	150
2. Offenlegung des Umwandlungsplans.....	150
3. Erstellung des Umwandlungsberichts	151
4. Bescheinigung über Nettovermögenswerte	152
5. Einberufung der Hauptversammlung.....	153
III. Beschlussfassung durch die Hauptversammlung	153
IV. Eintragung der SE	154

Inhaltsverzeichnis

E. Einzelfragen.....	156
I. Erforderlichkeit von Gründungsprüfungen (§ 33 AktG) und Gründungsbericht (§ 32 AktG)	156
II. Barabfindungsangebot (§§ 207 ff. UmwG)	158
III. Verbot der grenzüberschreitenden Sitzverlegung anlässlich des Formwechsels	159

§ 9 Tochter-SE einer SE

A. Besonderheiten gegenüber der Verschmelzung nationalen Rechts	161
B. Gesetzliche Regelungstechnik.....	161
C. Ablauf der Tochtergründung	162
I. Kein Mehrstaatigkeitserfordernis	162
II. Einpersonen-Gründung.....	162
III. Gründungsverfahren.....	162
1. Bar-oder Sachgründung	163
2. Ausgliederung	163
3. Erfordernis aufSeiten derGründungs-SE	163

Abschnitt 5 - Innere Organisation

§ 10 Einleitung

§ 11 Dualistisches System

A. Die Grundstruktur einer dualistischen SE nach deutschem Recht.....	167
B. Das Leitungsorgan	167
I. Bestellung der Mitglieder des Leitungsorgans	168
II. Abberufung der Mitglieder des Leitungsorgans	170
III. Innere Organisation des Leitungsorgans.....	171
IV. Vertretung der SE durch das Leitungsorgan	171
C. Das Aufsichtsorgan	172
I. Bestellung der Mitglieder des Aufsichtsorgans	172
II. Abberufung der Mitglieder des Aufsichtsorgans	174
III. Innere Organisation des Aufsichtsorgans	174
IV. Vertretung der SE durch das Aufsichtsorgan	175
V. Informationsfluss	175
D. Einzelfragen zur Unternehmensführung.....	176
I. Zustimmungsbedürftige Geschäfte	176
II. Die Beschlussfassung der Organe.....	177
III. Die Haftung der Mitglieder der Organe	178

§ 12 Monistisches System

A. Die Grundstruktur einer monistischen SE nach deutschem Recht.....	179
B. Der Verwaltungsrat	180
I. Aufgabenbereich des Verwaltungsrats.....	180
II. Bestellung der Mitglieder des Verwaltungsrats	181
III. Abberufung der Mitglieder des Verwaltungsrats	183
IV. Innere Ordnung des Verwaltungsrats	183
V. Vertretungsbefugnis des Verwaltungsrats	184

Inhaltsverzeichnis

C. Die geschäftsführenden Direktoren.....	184
I. Aufgabenbereich der geschäftsführenden Direktoren	184
II. Das Verhältnis der geschäftsführenden Direktoren zu anderen Organen der SE.....	185
1. Verhältnis zum Verwaltungsrat.....	185
- 2. Verhältnis zur Hauptversammlung	187
III. Bestellung der geschäftsführenden Direktoren	187
IV. Abberufung der geschäftsführenden Direktoren	188
V. Anstellungsvertrag.....	189
VI. Innere Ordnung der geschäftsführenden Direktoren	189
VII. Vertretungsbefugnis der geschäftsführenden Direktoren.....	189
D. Einzelfragen zur Unternehmensführung.....	190
I. Informationsfluss innerhalb der Gesellschaft	190
II. Zustimmungsbedürftige Geschäfte	190
III. Beschlussfassung des Verwaltungsrats	191
IV. Beschlussfassung durch die geschäftsführenden Direktoren	192
E. Haftung.....	192
I. Haftung der Mitglieder des Verwaltungsrats	192
II. Haftung der geschäftsführenden Direktoren.....	193
III. Strafrechtliche Haftung	194

§ 13 Hauptversammlung

A. Besonderheiten gegenüber der Hauptversammlung nationalen Rechts	195
B. Zuständigkeit	196
I. Zuständigkeit nach der SE-Verordnung.....	197
1. Satzungsänderungen	197
2. Bestellung der Mitglieder des Aufsichtsorgans bzw. Verwaltungsrats	198
3. Direkte Bestellung der Mitglieder des Leitungsorgans	198
4. Gründung und Umwandlung	198
II. Zuständigkeit aufgrund der SE-Ergänzungsrichtlinie	198
III. Zuständigkeit nach den Vorschriften des Sitzstaates - deutsches Aktienrecht.....	199
1. Kompetenzen nach § 119 AktG iVm Art. 52 SE-VO	199
a) Verwendung des Bilanzgewinns	199
b) Endastung	199
c) Bestellung des Abschlussprüfers	200
d) Maßnahmen der Kapitalbeschaffung und der Kapitalherabsetzung	200
e) Bestellung von Sonderprüfern.....	201
f) Auflösung der Gesellschaft	201
2. Sonstige Kompetenzen aufgrund Verweises auf nationales Recht.....	201
a) Verzicht und Vergleich auf Ersatzansprüche der Gesellschaft.....	201
b) Zustimmung zu Nachgründungsverträgen	201
c) Ermächtigung zum Erwerb/zur Einziehung eigener Aktien.....	202
d) Vorbereitung von Hauptversammlungsbeschlüssen	202
e) Entzug des Vertrauens.....	202
f) Abberufung der Mitglieder des Aufsichtsorgans bzw. Verwaltungsrats	202
g) Letztentscheidungsrecht bei vorlagepflichtigen Geschäftsführungsangelegenheiten.....	203
h) Festsetzung der Vergütung des Aufsichtsorgans bzw. des Verwaltungsrats	203

Inhaltsverzeichnis

i) Geltendmachung von Ersatzansprüchen gegenüber Gründern und Verwaltungsmitgliedern.....	203
j) Widerruf der Wahl zum Abschlussprüfer.....	204
k) Feststellung des Jahresabschlusses	204
l) Übertragung des gesamten Vermögens	204
m) Bewertung von Erträgen aufgrund höherer Bewertung	204
n) Konzernrechtliche Maßnahmen.....	204
o) Bestellung und Abberufung von Arbeitnehmersvertretern	205
IV. Zuständigkeiten aufgrund der Satzung der SE	205
V. Ungeschriebene Hauptversammlungszuständigkeiten	205
VI. Ordentliche und außerordentliche Hauptversammlung	206
C. Organisation der Hauptversammlung	207
I. Zeitpunkt des Zusammentretens	207
II. Ort.....	208
III. Tag und Uhrzeit.....	208
IV Sprache	208
V Gründe für die Einberufung	209
VI .. Einberufungsberechtigte	209
1. Organe.....	209
2. Zuständige Behörde	210
3. Andere Personen.....	210
4. Minderheitsverlangen	210
VII. Art und Weise der Einberufung	212
1. Form und Frist der Einberufung	212
2. Tagesordnung.....	212
3. Sonstige Mitteilungspflichten im Vorfeld der Hauptversammlung	213
D. Ablauf und Leitung der Hauptversammlung.....	213
E. Beschlussfassung.....	214
I. Einfacher Beschluss	214
1. Stimmenmehrheit.....	214
2. Satzungsgestaltung	215
II. Satzungsändernde Mehrheit.....	216
1. Qualifizierte Mehrheit	216
2. Satzungsgestaltung	216
III. Stimmrechte	217
IV Wertung der Stimmen	217
V. Sonderbeschlüsse	218
F. Anfechtungs- und Nichtigkeitsklage	218

Abschnitt 6 — Arbeitnehmerbeteiligung

§ 14 Arbeitnehmerbeteiligung

A. Einleitung	220
I. Grundsätze	220
II. Anwendbare Rechtsnormen	221
III. Grundbegriffe	222
B. Bildung des besonderen Verhandlungsgremiums.....	224
I. Einleitung des Verfahrens	224
1. Aufforderung zur Bildung des BVG.....	224

Inhaltsverzeichnis

2. Information über die Gründung	225
a) Informierender und Adressat	225
b) Formalien	226
c) Inhalt der Information	227
d) Folgen einer fehlerhaften Information	228
e) Korrektur der Information imlaufenden Verfahren	228
II. Sitzverteilung im BVG	229
1. Grundsatz	229
2. Sonderfall Verschmelzung	231
3. Änderung der Zusammensetzung imlaufenden Verfahren	233
4. Ersatzmitglieder	233
5. Nicht ausreichende Zahl anArbeitnehmern	233
III. Bestellung/Wahl der Mitglieder in Deutschland	234
1. Allgemeine Bestimmungen für die Wahl	234
a) Wählbarkeit und Mindestsitze	234
b) Verteilung der Sitze auf die Gesellschaften	235
2. Wahl durch Wahlgremium	237
a) Zusammensetzung des Wahlgremiums	238
b) Wahlverfahren	242
3. Ausnahmefall Urwahl	246
4. Streitigkeiten über die Wirksamkeit der Wahl	247
IV. Wahl/Bestellung der Mitglieder in den anderen Mitgliedstaaten	248
V. Informationspflichten nach der Wahl/Bestellung	249
VI. Frist für die Wahl/Bestellung der Mitglieder	250
C. Verhandlungsverfahren	251
I. Konstituierende Sitzung und weitere Sitzungen des BVG	251
1. Konstituierende Sitzung	251
a) Einladung	251
b) Durchführung der konstituierenden Sitzung	252
2. Weitere Sitzungen des BVG	254
II. Durchführung der Verhandlung	255
1. Grundsatz der vertrauensvollen Zusammenarbeit	255
2. Information durch die Leitungen	256
3. Sitzungen	257
4. Hinzuziehung von Sachverständigen	257
5. Information Außenstehender	258
6. Abschluss der Verhandlungen	259
a) Abschluss der Beteiligungsvereinbarung	259
b) Nichtaufnahme oder Abbruch der Verhandlungen	259
c) Ablauf der Verhandlungsfrist	259
III. Beschlussfassung des BVG	261
1. Vertretung der Arbeitnehmer im BVG	261
2. Allgemeine Beschlüsse	261
3. Beschlussfassung bei Minderung der Mitbestimmungsrechte	262
4. Beschluss über Nichtaufnahme oder Abbruch der Verhandlungen	264
IV. Kosten der Verhandlungen	265
V. Schutz der BVG-Mitglieder	266
VI. Verschwiegenheitspflichten	267
VII. Sonderfälle	267
1. Neuverhandlungen	267
a) Neuverhandlungen nach Nichtaufnahme oder Abbruch der Verhandlungen	267

Inhaltsverzeichnis

b) Neuverhandlungen bei strukturellen Änderungen	269
c) Neuverhandlungen bei Anwendung der gesetzlichen Auffanglösung	274
d) Wiederaufnahme aufgrund Vereinbarung	274
2. Aktivierung einer Vorrats-SE	274
p Die Beteiligungsvereinbarung	275
I. Rechtsnatur	276
II. Zustandekommen/Abschluss.....	277
III. Inhalt	277
1. Allgemeine Regelungen.....	277
a) Räumlicher Geltungsbereich	277
b) Geltungsdauer	278
c) Neuverhandlungen	279
d) Sprache der Vereinbarung	279
e) Rechtswahl	279
f) Konfliktlösung.....	280
g) Salvatorische Klausel	280
h) Definitionen	280
2. Unterrichtung und Anhörung.....	280
a) Allgemeines	280
b) Größe des SE-BR und Sitzverteilung.....	281
c) Wahl/Bestellung der SE-BR-Mitglieder	282
d) Binnenverfassung/Beschlussfassung	283
e) Verfahren zur Unterrichtung und Anhörung	284
f) Arbeitsbedingungen des SE-Betriebsrats/Kosten	284
g) Alternative Verfahren für Unterrichtung und Anhörung	285
h) Einführung betrieblicher Mitbestimmung?.....	285
3. Unternehmensmitbestimmung	286
a) Pflicht zur Regelung der Mitbestimmung?	286
b) Rahmen und Grenzen der Vereinbarungsautonomie bei der Unternehmensmitbestimmung	286
c) Einzelne Regelungen in der Beteiligungsvereinbarung	287
4. Möglichkeit der (teilweisen) Anwendung der Auffanglösung.....	290
IV. Mängel der Beteiligungsvereinbarung	291
E. Beteiligung kraft Gesetzes	291
I. Unterrichtung und Anhörung kraft Gesetzes	292
1. Voraussetzung für die Anwendung	292
2. Errichtung des SE-Betriebsrats kraft Gesetzes	293
a) Zeitpunkt der Bildung.....	293
b) Arbeitnehmer als Mitglieder	293
c) Sitzverteilung	294
d) Wahlverfahren	295
e) Amtsdauer.....	295
3. Binnenverfassung des SE-BR kraft Gesetzes	296
4. Prüfung der Zusammensetzung des SE-BR kraft Gesetzes.....	297
5. Neuverhandlungen über den Abschluss einer Beteiligungsvereinbarung	298
6. Unterrichtung und Anhörung des SE-BR kraft Gesetzes	298
a) Allgemeines	298
b) Reguläre Anhörung	298
c) Unterrichtung und Anhörung im Sonderfall	300
d) Information der nationalen Arbeitnehmervertretungen	301

Inhaltsverzeichnis

7. Arbeitsbedingungen des SE-BR kraft Gesetzes.....	301
a) Fortbildung	301
b) Sachverständige	302
c) Kosten und Sachaufwand.....	303
II. Mitbestimmung kraft Gesetzes.....	303
" 1. Voraussetzungen der Mitbestimmung kraft Gesetzes	303
a) förmwechselnde Umwandlung.....	303
b) Verschmelzung	304
c) Holding- oder Tochter-SE	305
d) Bestimmung der Form der Mitbestimmung	305
e) Mitteilung an die Leitungen	305
2. Umfang der Mitbestimmung	306
a) formwechselnde Umwandlung.....	306
b) Verschmelzung, Holding- oder Tochter-SE.....	307
c) Auswirkung von späteren Änderungen auf die Mitbestimmung	307
3. Sitzverteilung und Bestellung.....	307
a) Verteilung der Sitze auf die einzelnen Mitgliedstaaten	307
b) Wahl/Bestellung der Mitglieder.....	308
c) Bestellung durch die Hauptversammlung und gerichtliche Bestellung	309
4. Abberufung und Anfechtung	310
a) Abberufung	310
b) Anfechtung und Nichtigkeit der Wahl.....	311
5. Rechtsstellung; Innere Ordnung.....	312
III. Arbeitnehmerbeteiligung in Tendenzbetrieben	314
F. Grundsätze der Zusammenarbeit/Schutzbestimmungen	314
I. Vertrauensvolle Zusammenarbeit/Verschwiegenheit	314
1. Vertrauensvolle Zusammenarbeit.....	314
2. Geheimhaltung und Vertraulichkeit	315
II. Schutz der Arbeitnehmervertreter.....	316
III. Missbrauchsverbot.....	317
IV. Allgemeine Schutzvorschriften	318
G. Unterschiede bei grenzüberschreitender Verschmelzung	319

Abschnitt 7 - Grenzüberschreitende Sitzverlegung der SE

§ 15 Grenzüberschreitende Sitzverlegung

A. Vorbemerkung	323
B. Einführung.....	324
I. Der „Sitz“ der Gesellschaft	324
1. Internationales Gesellschaftsrecht.....	324
2. Mitgliedstaatliches Sachrecht.....	324
3. SE-Verordnung.....	325
II. Rechtsrahmen der Sitzverlegung	326
III. Wechsel des ergänzend anwendbaren Gesellschaftsrechts	327
IV. Beteiligungsrechte der Arbeitnehmer.....	327
C. Verfahren der Sitzverlegung.....	329
I. Überblick.....	329
II. Ablauf der Sitzverlegung im Einzelnen	329
1. Verlegungsplan	329

Inhaltsverzeichnis

2. Verlegungsbericht	331
3. Verlegungsbeschluss.....	333
4. Rechtmäßigkeitskontrolle	334
a) Wegzugsstaat.....	334
b) Zuzugsstaat.....	335
5. Eintragung im neuen Sitzstaat	336
D Schutz widersprechender Minderheitsaktionäre	336
E Gläubigerschutz	337
I. Gerichtsstand.....	337
II. Sicherheitsleistung	338
E Fortbestand öffentlich-rechtlicher Genehmigungen	339

Abschnitt 8 — Grenzüberschreitende Verschmelzung

§ 16 Grenzüberschreitende Verschmelzung

A. Einführung.....	341
B. Begriff der grenzüberschreitenden Verschmelzung	342
I. Bedeutung und Vorgaben der GesR-RL	342
II. Verschmelzung.....	343
III. Grenzüberschreitend.....	343
C. Ablauf der grenzüberschreitenden Verschmelzung.....	344
I. Vorbereitungsphase	344
1. Schlussbilanz des übertragenden Rechtsträgers	344
2. Aufstellung des Verschmelzungsplans (§ 122c UmwG)	345
a) Allgemeines	345
b) Rechtsnatur.....	346
c) Zuständigkeit	346
d) Gemeinsamer Verschmelzungsplan und anwendbares Recht	347
e) Inhalt.....	348
3. Bekanntmachung des Verschmelzungsplans (§ 122d UmwG)	352
a) Voraussetzungen.....	352
b) Rechtsfolgen.....	353
c) Kein Verzicht	354
4. Verschmelzungsbericht (§§ 8, 122e UmwG)	354
5. Verschmelzungsprüfung (§§ 9—12, 122f UmwG)	356
6. Kartellrechtliche Aspekte	358
7. Vorbereitung der Hauptversammlung	358
8. Beachtung der Nachgründungsvorschriften (§ 67 UmwG)	360
II. Beschlussphase	360
1. Erforderliche Mehrheit	360
2. Zustimmungsvorbehalt im Hinblick auf Arbeitnehmermitbestimmung	360
3. Entbehrlichkeit der Beschlussfassung	361
4. Zustimmungsvorbehalt im Hinblick auf das Umtauschverhältnis	362
5. Zustimmungsvorbehalt hinsichtlich eines etwaigen Abfindungsangebots	364
6. Kapitalerhöhung	364
a) Kapitalerhöhungsverbote	364
b) Kapitalerhöhungswahlrechte	365
c) Verschmelzung mit Kapitalerhöhung.....	365

Inhaltsverzeichnis

III. Vollzugsphase	366
1. Beteiligung einer deutschen SE als übertragende Gesellschaft (§§ 16, 17, 122k UmwG)	366
2. Beteiligung einer deutschen SE als übernehmende Gesellschaft (§ 122i UmwG)	369

Abschnitt 9 — Konzernrecht

§ 17 Konzernrecht

A. Besonderheiten gegenüber dem Konzernrecht nationalen Rechts.....	373
B. Anwendung der konzernrechtlichen Regelungen auf die SE	374
C. Allgemeine Vorschriften	376
D. Vertragskonzern	376
I. Abschluss von Unternehmensverträgen	376
II. Beherrschungsverträge	377
1. Die SE als herrschendes Unternehmen	377
a) Weisungsbefähigung	377
b) Schutz der Aktionäre und Gläubiger	378
c) Haftung der Vertreter des herrschenden Unternehmens.....	378
2. Die SE als abhängige Gesellschaft.....	380
a) Beherrschungsvertragliche Weisungen	380
b) Umsetzung des § 308 Abs. 3 AktG.....	381
c) Haftung der Organmitglieder der abhängigen Gesellschaft	382
d) Rechte der Aktionäre und Gläubiger	382
III. Gewinnabführungsverträge.....	382
E. Faktische Unternehmensverbindungen	383
I. Die SE als herrschendes Unternehmen	383
II. Die SE als abhängige Gesellschaft	383
1. Eigenverantwortliche Leitung	383
2. Abhängigkeitsbericht.....	384
3. Haftung der Organmitglieder der abhängigen SE	385
F. Existenzvernichtender Eingriff — qualifiziert faktischer Konzern.....	385
G. Eingliederung	386
I. Hauptgesellschaft	386
II. Eingegliederte Gesellschaft	386
H. Grenzüberschreitende Sachverhalte.....	386
I. Beherrschungs- und Gewinnabführungsverträge	387
II. Faktische Unternehmensverbindungen	387
I. Eingliederung.....	388

Abschnitt 10 — Besteuerung

§ 18 EU-Vorgaben

A. Besteuerung der Gründungsvorgänge der SE nach EU-Recht.....	389
I. Überblick über die Gründungsvorgänge der SE.....	389
II. Überblick über die einschlägigen Regelungen der EU-Fusionsrichtlinie	390
1. Ausgangslage	390
2. Sachlicher Anwendungsbereich	390

Inhaltsverzeichnis

3. Persönlicher Anwendungsbereich	391
4. Transparente bzw. hybride Unternehmen	391
5. Missbrauchsvorbehalt.....	391
6. Weiterhin vorhandene Probleme.....	392
7. Steueraufschub für die Sitzverlegung der Europäischen Aktiengesellschaft (Societas Europaea — SE) und der Europäischen Genossenschaft (Societas Cooperativa Europaea - SCE)	392
8. Klarstellende Regelung der Umwandlung von einer Betriebsstätte in eine Tochtergesellschaft	392
III. Ertragsteuerliche Behandlung der Gründung einer SE im Einzelnen	393
1. Verschmelzungsgründung	393
2. Gründung einer Holding-SE	394
3. Gründung einer Tochter-SE	395
4. Formwechselnde Umwandlung einer AG in eine SE	396
IV. Anwendung der Kapitalverkehrsteuerrichtlinie	396
B. Besteuerung der grenzüberschreitenden Sitzverlegung der SE	397
I. Sitzverlegung der SE	397
II. Besteuerung der Sitzverlegung nach der Fusionsrichtlinie	398
C. Laufende Besteuerung der SE	399
I. Keine steuerlichen Regelungen für die Besteuerung der SE auf EU-Ebene.....	399
II. Körperschaftsteuerliche Probleme und Hindernisse.....	400
III. Europäische Rechtsgrundlagen für die laufende Besteuerung einer SE	401
1. Mutter-Tochter-Richtlinie	401
2. Zins- und Lizenzgebührenrichtlinie	402
3. Verrechnungspreise	402
4. Grenzüberschreitender Verlustausgleich	402
 § 19 Die SE im deutschen Steuerrecht	
A. Einleitung	405
B. Grundlagen der Besteuerung der SE	406
I. Behandlung der SE generell als Kapitalgesellschaft	406
II. Besondere Bedeutung der Regelungen zur Entstrickung und Verstrickung von Wirtschaftsgütern	408
1. Hintergrund	408
2. Entstrickung	408
3. Verstrickung	410
III. Behandlung der SE im UmwStG	412
C. Die Besteuerung der SE-Gründungsvorgänge	413
I. Gründungsvarianten	413
II. Gründung durch Verschmelzung	414
1. Grundlagen	414
2. Herausverschmelzung	414
a) Besteuerung auf Gesellschaftsebene	415
b) Besteuerung der Anteilseigner.....	418
3. Hereinverschmelzung	419
a) Besteuerung auf Ebene der übertragenden Gesellschaft	419
b) Besteuerung auf Ebene der übernehmenden Gesellschaft	420
c) Besteuerung der Anteilseigner.....	421
4. Ausländische Verschmelzung mit Inlandsbezug.....	421

Inhaltsverzeichnis

III. Gründung einer Holding-SE	422
1. Gesellschaftsrechtliche Grundlagen	422
2. Anwendungsbereich des UmwStG	423
3. Steuerliche Folgen für die Gründungsgesellschaften.....	423
4. Steuerliche Folgen für die übernehmende Holding-SE	423
5. Steuerliche Folgen beim Einbringenden.....	424
6. Folgen bei Weiterveräußerung der eingebrachten Anteile durch die erwerbende Holding-SE.....	425
IV. Gründung einer Tochter-SE	426
1. Gesellschaftsrechtliche Grundlagen	426
2. Beteiligte Rechtsträger und Einbringungsgegenstände	426
3. Steuerliche Folgen für die übernehmende Tochter-SE	427
4. Steuerliche Folgen für die einbringenden Gründungsgesellschaften	428
5. Folgen der Veräußerung durch den Einbringenden/Anteilseigner nach der Einbringung	430
V. Formwechsel.....	431
D. Sitzverlegung	431
I. Gesellschaftsrechtliche Grundlagen	431
II. Steuerliche Behandlung der Sitzverlegung	431
1. Allgemeines	431
2. Sitzverlegung aus dem Inland ins EU/EWR-Ausland	432
a) Behandlung auf Gesellschaftsebene	432
b) Behandlung auf Gesellschafterebene.....	433
3. Sitzverlegung aus dem Ausland ins Inland.....	434
4. Sitzverlegung zwischen verschiedenen ausländischen EU/EWR-Staaten.....	435

Abschnitt 11 — Rechnungslegung

§ 20 Rechnungslegung, Abschlussprüfung und Offenlegung

A. Besonderheiten gegenüber der Rechnungslegung, Abschlussprüfung und Offenlegung einer deutschen Aktiengesellschaft	437
B. Gesetzliche Regelungstechnik.....	438
C. Finanzberichterstattungsprozess einer deutschen SE	438
I. Dualistisches Modell	438
II. Monistisches Modell.....	438
1. Aufstellung des Jahresabschlusses	438
2. Führung der Handelsbücher und Risikomanagement.....	439
3. Überprüfung des Jahresabschlusses durch den Verwaltungsrat	439
4. Feststellung des Jahresabschlusses	440
5. Haftung.....	440
III. Besonderheiten bei Unternehmen von öffentlichem Interesse.....	441
D. Offenlegungspflichten der deutschen Zweigniederlassung einer ausländischen SE	442
E. Rechnungslegungsaspekte bei der Verschmelzung zu einer deutschen SE	442
I. Vorbereitung der beschließenden Hauptversammlungen der beteiligten Rechtsträger.....	442
II. Schlussbilanz der übertragenden Aktiengesellschaft	443
III. Bilanzierung bei der übernehmenden deutschen SE	444

Inhaltsverzeichnis

F. Rechnungslegungsaspekte bei der Gründung einer deutschen Holding-SE	446
G Rechnungslegungsaspekte bei der Gründung einer deutschen Tochter-SE	446
H Rechnungslegungsaspekte beim Formwechsel	447
I Rechnungslegungsaspekte bei der Sitzverlegung einer SE	448
I. Zuzug der SE nach Deutschland	448
II. Wegzug der SE aus Deutschland	448

Abschnitt 12 - Auflösung, Abwicklung und Insolvenz

§ 21 Auflösung, Abwicklung und Insolvenz

A. Abweichungen vom nationalen Recht.....	451
B. Verweisungstechnik.....	451
C. Auflösungsgründe	452
D. Abwicklung.....	453
I. Anwendbares Recht	453
II. Aufgabenverteilung	454
1. Abwickler	454
2. Aufsichtsrat/Verwaltungsrat	455
3. Hauptversammlung.....	455
III. Anmeldung zum Handelsregister.....	455
IV. Fortsetzung.....	456
V. Nachtragsliquidation.....	456
E. Insolvenz	456
F. Auflösungsbesteuerung	458
Sachverzeichnis.....	459