Unternehmenskauf in der Steuerpraxis

Patrick Sinewe
(Hrsg.)

Unternehmenskauf in der Steuerpraxis

3. Auflage

Springer Gabler

Hrsg.
Patrick Sinewe
Prof. Dr. Sinewe & Kollegen
Steuerberatungsgesellschaft mbH
Worms, Deutschland

ISBN 978-3-658-36313-0 ISBN 978-3-658-36314-7 (eBook)
https://doi.org/10.1007/978-3-658-36314-7

Die Deutsche Nationalbibliothek verzeichnet diese Publikation in der Deutschen Nationalbibliografie; detaillierte bibliografische Daten sind im Internet über http://dnb.d-nb.de abrufbar.

© Der/die Herausgeber bzw. der/die Autor(en), exklusiv lizenziert durch Springer Fachmedien Wiesbaden GmbH, ein Teil von Springer Nature 2015, 2018, 2022
Das Werk einschließlich aller seiner Teile ist urheberrechtlich geschützt. Jede Verwertung, die nicht ausdrücklich vom Urheberrechtsgesetz zugelassen ist, bedarf der vorherigen Zustimmung des Verlags. Das gilt insbesondere für Vervielfältigungen, Bearbeitungen, Übersetzungen, Mikroverfilmungen und die Einspeicherung und Verarbeitung in elektronischen Systemen.
Die Wiedergabe von allgemein beschreibenden Bezeichnungen, Marken, Unternehmensnamen etc. in diesem Werk bedeutet nicht, dass diese frei durch jedermann benutzt werden dürfen. Die Berechtigung zur Benutzung unterliegt, auch ohne gesonderten Hinweis hierzu, den Regeln des Markenrechts. Die Rechte des jeweiligen Zeicheninhabers sind zu beachten.
Der Verlag, die Autoren und die Herausgeber gehen davon aus, dass die Angaben und Informationen in diesem Werk zum Zeitpunkt der Veröffentlichung vollständig und korrekt sind. Weder der Verlag noch die Autoren oder die Herausgeber übernehmen, ausdrücklich oder implizit, Gewähr für den Inhalt des Werkes, etwaige Fehler oder Äußerungen. Der Verlag bleibt im Hinblick auf geografische Zuordnungen und Gebietsbezeichnungen in veröffentlichten Karten und Institutionsadressen neutral.

Planung/Lektorat: Catarina Gomes de Almeida
Springer Gabler ist ein Imprint der eingetragenen Gesellschaft Springer Fachmedien Wiesbaden GmbH und ist ein Teil von Springer Nature.
Die Anschrift der Gesellschaft ist: Abraham-Lincoln-Str. 46, 65189 Wiesbaden, Germany

Vorwort

Die professionelle Strukturierung und Durchführung von Unternehmensverkäufen, für die sich über die letzten Jahre standardisierte Abläufe herausgebildet haben, zieht vermehrt im deutschen Mittelstand bei Unternehmenstransaktionen ein. Damit werden an die beauftragten Berater und Unternehmensleiter neue Anforderungen gestellt.

Dem betriebswirtschaftlichen und rechtlichen Entscheidungsträger in den Unternehmen soll mit der überarbeiteten 3. Auflage ein Leitfaden an die Hand gegeben werden, der sich mit den spezifischen gesellschafts- und steuerrechtlichen Besonderheiten des Unternehmensverkaufs beschäftigt. Dabei sollen nicht, wie vielfach üblich, Rechtsgebiete isoliert voneinander dargestellt werden. Vielmehr verfolgt dieses Handbuch den Ansatz, die im zeitlichen Ablauf auftretenden steuerlichen Probleme des Unternehmenskaufs zu behandeln und entsprechende vertragliche als auch gesellschaftsrechtliche Lösungsansätze und Umsetzungsmaßnahmen anzusprechen, die hierbei zu beachten sind. Steuerliche Beratung sollte dabei mit zivil- und gesellschaftsrechtlicher Expertise aus einer Hand einhergehen. Aus diesem Grund erfolgt eine rechtsgebietsübergreifende Behandlung anhand von einzelnen Themenkomplexen.

Das Handbuch beschäftigt sich hierbei neben den praktischen Vorbereitungen des Verkaufs eines Unternehmens mit, den Steuerauswirkungen bei Kapital- und Personengesellschaften als auch mit Fragen der optimalen Finanzierung des Erwerbs. Die Abschnitte behandeln die steuerrechtlichen und zivilrechtlichen Fragen des Unternehmenskaufs sowohl aus Veräußerer- als auch aus Erwerbersicht. Die verwendeten Vertragsklauseln und Praxishinweise stammen aus den Erfahrungen der jahrelangen Beratungsarbeit der einzelnen Autoren.

Ich danke den für ihre Beiträge verantwortlichen Autoren für ihren Einsatz. Zudem gilt mein Dank meinen Mitarbeiterin Frau Meike Heidinger für die Koordination und Unterstützung der Autoren bei der Realisierung des Projektes.

Worms
im Sommer 2021

Prof. Dr. iur. Patrick Sinewe

Inhaltsverzeichnis

1 Vorbereitungen beim Unternehmensverkauf 1
Stefan Gottgetreu, Hans Peter Leube, Moritz Petrikowski, Patrick Sinewe, David Witzel und Oliver Zöll
1.1 Grundzüge des Unternehmenskaufs 1
1.1.1 Einleitung 2
1.1.2 Mögliche Konstellationen beim Verkaufsprozess 3
1.1.3 Planung und Ablauf des Verkaufsprozesses 5
1.2 Vorbereitung auf der Käuferseite 12
1.2.1 Abgabe eines indikativen Angebots 12
1.2.2 Finanzierung 13
1.2.3 Zukünftiges Management 13
1.2.4 Vereinbarungen im Vorfeld des Verkaufsprozesses 14
1.3 Prüfung des Unternehmens (Due Diligence) 21
1.3.1 Begriff und Herkunft der Due Diligence 21
1.3.2 Prüfungsumfang, Organisation und Durchführung der Due Diligence 22
1.3.3 Risiken einer unterlassenen Due Diligence 26
1.3.4 Bedeutung der Due Diligence 28
1.3.5 Konsequenzen einer vorgenommenen Due Diligence 29
1.3.6 Folgerungen für die Praxis 31
1.3.7 Rechtliche Due Diligence 32
1.4 Steuerliche Motivationslage der Vertragsparteien 34
1.4.1 Mangelnde steuerliche Rechtsformneutralität 34
1.4.2 Steuerbelastungsvergleiche 35
1.4.3 Gegensätze zwischen Verkäufer- und Käuferinteressen 37
1.4.4 Bewusste Herbeiführung oder Vermeidung von Besteuerung 39
1.5 Arbeitsrechtliche Überlegungen 40
1.5.1 Transaktionsarbeitsrecht 40
1.5.2 Arbeitsrechtliche Motive für eine M&A Transaktion 48
1.5.3 Arbeitsrecht im Unternehmenskaufvertrag 51

2 Ermittlung des Unternehmenswerts 55
Nadine Antonakopoulos
2.1 Grundlagen 55
2.1.1 Auslöser für eine Unternehmensbewertung 55
2.1.2 Unternehmenswert und Preis 56
2.1.3 Grundsätze der Unternehmensbewertung 57
2.2 Methoden der Unternehmensbewertung 58
2.2.1 Überblick über Unternehmensbewertungsverfahren 58
2.2.2 Übersicht Methoden der Unternehmensbewertung 65
2.3 Kalkulationszinssatz 66
2.4 Berücksichtigung unternehmerischer Risiken 67
2.5 Steuerliche Aspekte 69
2.5.1 Vorüberlegungen 69
2.5.2 Einfluss von Steuern auf den Kalkulationszinssatz 70
2.5.3 Steuerliche Ausgangslage von Käufer und Verkäufer 70
2.5.4 Bedeutung der Rechtsform beim Bewertungsobjekt und Veräußerer 71
2.5.5 Besteuerung von Gewinnausschüttungen 74
2.6 Verfahren der Unternehmensbewertung beim steueroptimierten Unternehmenskauf 75
2.6.1 Unterschiede und Gemeinsamkeiten der verschiedenen Bewertungsverfahren 75
2.6.2 Ertragswertverfahren 76
2.6.3 Discounted-Cashflow-Verfahren 78
2.6.4 Integrierte Planungsrechnungen (Cashflow-Modelling) 81
2.7 Zusammenfassung 81

3 Verkauf einer GmbH 83
Marcel Jundt, Lars Kloster, Patrick Sinewe, Matthias Krämer, Christian Münch, Peter Stainer und David Witzel
3.1 Steuerfolgen beim Veräußerer 83
3.1.1 Kapitalgesellschaft als Verkäufer 84
3.1.2 Natürliche Person als Verkäufer 85
3.2 Steuerfolgen bei der veräußerten Gesellschaft 89
3.2.1 Steuerliche Behandlung von Verlusten 89
3.2.2 Nutzung von Verlustvorträgen 93
3.2.3 Erwerb aus der Insolvenz 96
3.3 Verkehrssteuern 97
3.3.1 Grunderwerbsteuerliche Implikationen 97
3.3.2 Umsatzsteuerliche Konsequenzen 109

4 Verkauf eines Betriebs oder einer Personenhandelsgesellschaft 111
Michael Adolf, Lars Kloster, Patrick Sinewe und Peter Stainer
4.1 Steuerfolgen beim Veräußerer 112
4.1.1 Veräußerung eines Betriebs 112
4.1.2 Veräußerung von Anteilen an Personengesellschaften 122
4.2 Steuerfolgen beim Erwerber 153
4.2.1 Erwerb eines Betriebes 153
4.2.2 Erwerb von Personengesellschaftsanteilen 157
4.3 Vorbereitende Umstrukturierungen 169
4.3.1 Zielsetzung aus Steuersicht 169
4.3.2 Einzelrechtsübertragung 170
4.4 Verkehrssteuern 174
4.4.1 Grunderwerbsteuerliche Implikationen 174
4.4.2 Reduktion der Grunderwerbsteuerlast durch Personengesellschaften 182
4.4.3 Umsatzsteuerbarkeit bei Betriebsveräußerung 184
4.4.4 Option und Aufteilung 185

5 Anforderungen an die Vertragsgestaltung 187
Stefan Gottgetreu, Stephan Kübler, Stefan Münch, Martin Nebeling, Moritz Petrikowski, Patrick Sinewe und David Witzel
5.1 Vertragsgegenstand 187
5.1.1 Share Deal 188
5.1.2 Asset Deal 196
5.1.3 Formvorschriften 211
5.1.4 Übertragungsbeschränkungen 217
5.2 Kaufpreis 226
5.2.1 Ermittlung und Anpassung 226
5.2.2 Zahlung und Absicherung 245
5.3 Gewährleistungen und Garantien 251
5.3.1 Gesetzliche Gewährleistung 252
5.3.2 Vertragliche Gewährleistung und Garantien 258
5.3.3 Rechtsfolgen 264
5.3.4 Beschränkungen der Haftung 267
5.4 Garantien des Käufers und umgekehrte Freistellung 273
5.4.1 Käufergarantien 273
5.4.2 Umgekehrte Freistellung 274
5.5 Haftung des Erwerbers 275
5.5.1 Haftung aus Gesellschaftsrecht 276
5.5.2 Haftung wegen Fortführung der Firma 281
5.5.3 Umwelthaftung 282
5.5.4 Weitere Haftungstatbestände 284

5.5.5 Verjährung 285
5.5.6 Kenntnis des Käufers 287
5.6 Steuerklauseln 289
5.6.1 Asset Deal 289
5.6.2 Share Deal 296
5.7 Wettbewerbsverbot, Kartellrecht und Investitionskontrolle 302
5.7.1 Wettbewerbsverbot 302
5.7.2 Kartellrecht 310
5.7.3 Außenwirtschaftsrechtliche Investitionskontrolle 317
5.8 Übertragungsstichtag und Vollzug (Closing) 324
5.8.1 Stichtagsbestimmung 324
5.8.2 Kaufpreiszahlung/Ausgleich von Forderungen und Verbindlichkeiten 328
5.8.3 Ablösung von Sicherheiten des Verkäufers 328
5.8.4 Sonstige Vollzugshandlungen 329
5.8.5 Formulierungsvorschlag 331
5.8.6 Nach dem Übertragungsstichtag bestehende Pflichten 332
5.8.7 Vertragsklauseln für den Zeitraum zwischen Vertragsschluss und Vollzug 332
5.9 Mitwirkungspflichten der Parteien 334
5.9.1 Drittklagen 334
5.9.2 Informations- und Auskunftspflichten 335
5.10 Kosten- und Steuertragungspflicht 336
5.11 Schlussbestimmungen 337
5.11.1 Anwendbares Recht 337
5.11.2 Gerichtsstands- und Schiedsvereinbarungen 339
5.11.3 Weitere Schlussbestimmungen 340

6 Die Finanzierung des Unternehmenskaufs 343
Michael Jünemann
6.1 Parameter der Finanzierung eines Unternehmenskaufs 343
6.1.1 Begriff und Grundstruktur 343
6.1.2 Motivlage und Fallkonstellationen von *LBO*-Strukturen 346
6.1.3 Grundlegende Parameter einer Akquisitionsfinanzierung 350
6.2 Ablauf – Arrangement – Prozess der Finanzierung 361
6.2.1 Zusammenfinden von *Investor* und *Finanzierer* 362
6.2.2 Die Prüfung der *Zielgesellschaft* und des Unternehmenskaufvertrages 362
6.2.3 Herausarbeitung der Akquisitionsstruktur 364

6.3 Instrumente der Fremdfinanzierung 370
6.3.1 Terminkreditlinien 370
6.3.2 Betriebsmittelkreditlinien 373
6.3.3 Intercreditor Vereinbarung 374

7 Steuerimplikationen der Finanzierung des Unternehmenskaufs 375
Patrick Sinewe und David Witzel
7.1 Abzugsbeschränkungen beim Erwerbsvorgang 375
7.1.1 Erwerb einer Personengesellschaft 376
7.1.2 Erwerb einer Kapitalgesellschaft 377
7.2 Zinsschranke 386
7.2.1 Anwendungsbereich bei Unternehmenskäufen 387
7.2.2 Zinsabzugsbeschränkung 387

8 Mustersammlung 399
Stephan Kübler, Hans Peter Leube, Stefan Münch und Patrick Sinewe
8.1 Absichtserklärung 399
8.2 Vertraulichkeitsvereinbarung 403
8.3 Checkliste Due Diligence 405
8.4 Unternehmenskaufvertrag (Share Deal) 416

Literatur 435

Mitarbeiterverzeichnis

Michael Adolf Ernst & Young GmbH, Mergenthalerallee 3–5, 65760, Eschborn, Deutschland

Prof. Dr. Nadine Antonakopoulos Hochschule Worms, Erenburgerstraße 19, 67549, Worms, Deutschland

Dr. Stefan Gottgetreu Bird & Bird LLP, Carl-Theodor-Straße 6, 40213, Düsseldorf, Deutschland

Marcel Jundt Ernst & Young GmbH, Mergenthalerallee 3–5, 65760, Eschborn, Deutschland

Dr. Michael Jünemann Bird & Bird LLP, Marienstraße 15, 60329, Frankfurt am Main, Deutschland

Dr. Lars Kloster UBS Europe SE, Bockenheimer Landstraße 2–4, 60323, Frankfurt am Main, Deutschland

Dr. Matthias Krämer LPA-GGV Frankfurt, WestendGate, Hamburger Allee 2–4, 60486 Frankfurt am Main

Stephan Kübler Bird & Bird LLP, Maximilianplatz 22, 80333, München, Deutschland

Dr. Hans Peter Leube Bird & Bird LLP, Marienstraße 15, 60329, Frankfurt am Main, Deutschland

Christian Münch LPA-GGV, Frankfurt am Main, Deutschland.

Stefan Münch Bird & Bird LLP, Maximilianplatz 22, 80333, München, Deutschland

Dr. Martin Nebeling Bird & Bird LLP, Carl-Theodor-Straße 6, 40213, Düsseldorf, Deutschland

Prof. Dr. Patrick Sinewe Prof. Dr. Sinewe & Kollegen Steuerberatungsgesellschaft mbH,Weinsheimer Hauptstraße 115, 67551, Worms, Deutschland

Peter Stainer Universität Bayreuth, Universitätsstraße 30, 95447 Bayreuth, Deutschland

Dr. David Witzel, LL.M. Dr. Witzel & Partner m.b.B., Rechtsanwälte, Steuerberater, Arndtstraße 31, 60325, Frankfurt am Main, Deutschland

Oliver Zöll AGS-Legal Partnergesellschaft mbH, Bockenheimer Landstraße 33–35, 60325, Frankfurt am Main, Deutschland

Abkürzungsverzeichnis

a. F.	alte Fassung
AG	Aktiengesellschaft
AktG	Aktiengesetz
AO	Abgabenordnung
AStG	Außensteuergesetz
AuA	Arbeit und Arbeitsrecht (Zeitschrift)
Aufl.	Auflage
Az.	Aktenzeichen
BAG	Bundesarbeitsgericht
BB	Betriebs-Berater (Zeitschrift)
BFH	Bundesfinanzhof
BGB	Bürgerliches Gesetzbuch
BGBl.	Bundesgesetzblatt
BGH	Bundesgerichtshof
BGHZ	Entscheidungen des Bundesgerichtshofes in Zivilsachen
BMF	Bundesministerium der Finanzen
BStBl.	Bundessteuerblatt
BVerfG	Bundesverfassungsgericht
DB	Der Betrieb (Zeitschrift)
DNotZ	Deutsche Notar-Zeitschrift
DStR	Deutsches Steuerrecht (Zeitschrift)
ErbStR	Erbschaftsteuer-Richtlinie
EStG	Einkommenssteuergesetz
EStR	Einkommensteuer-Richtlinien
f.	folgende
ff.	fortfolgende
FB	Finanz-Betrieb (Zeitschrift)
FG	Finanzgericht
FR	Finanz-Rundschau (Zeitschrift)
FS	Festschrift

GewStG	Gewerbesteuergesetz in der Fassung des SEStEG vom 12.12.2006
GG	Grundgesetz
GmbHR	GmbHR-Rundschau (Zeitschrift)
GrEStG	Grunderwerbsteuergesetz vom 26.02.1997, BGBl. I 1997, 1804 GWR Gesellschafts- und Wirtschaftsrecht (Zeitschrift)
IDW Standard	Grundsätze zur Durchführung von Unternehmensbewertungen des IDW (Institut der Wirtschaftsprüfer in Deutschland e. V.)
IStR	Internationales Steuerrecht (Zeitschrift)
JUVE	Verlag für juristische Informationen
KÖSDI	Kölner Steuerdialog (Zeitschrift)
KStG	Körperschaftsteuergesetz in der Fassung des SEStEG vom 12.12.2006
KStR	Körperschaftsteuerrichtlinien
m. w. N.	mit weiteren Nachweisen
NJW	Neue Juristische Wochenschrift (Zeitschrift)
NWB	NWB-Verlag
NZA	Neue Zeitschrift für Arbeitsrecht
NZG	Neue Zeitschrift für Gesellschaftsrecht (Zeitschrift)
NZI	Neue Zeitschrift für das Recht der Insolvenz und Sanierung
OFD	Oberfinanzdirektion
Rdnr.	Randnummer
Rz.	Randziffer (auch Rn.)
S.	Seite
SEStEG	Gesetz über steuerliche Begleitmaßnahmen zur Einführung der Europäischen Gesellschaft und zur Änderung weiterer steuerlicher Vorschriften vom 12.12.2006 (BGBl. 2006 I, 2782)
StBp	Steuerliche Betriebsprüfung (Zeitschrift)
SteuK	Steuerrecht kurzgefasst
Tz.	Textziffer
UmwG	Umwandlungsgesetz
UmwStG	Umwandlungssteuergesetz in der Fassung des SEStEG vom 12.12.2006
UR	Umsatzsteuer-Rundschau (Zeitschrift)
UVR	Umsatzsteuer- und Verkehrsteuer-Recht (Zeitschrift)
Vgl.	vergleiche
VZ	Veranlagungszeitraum
WM	Zeitschrift für Wirtschafts- und Bankrecht
WPg	Die Wirtschaftsprüfung (Zeitschrift)
ZHR	Zeitschrift für das gesamte Handelsrecht und Wirtschaftsrecht
ZIP	Zeitschrift für Wirtschaftsrecht (Zeitschrift)