

# Inhaltsverzeichnis

Rn. Seite

Vorwort .....	V
Literaturverzeichnis .....	XVII
<b>A. Phasen für den Unternehmenskauf in der Krise/Insolvenz .....</b>	<b>1 ..... 1</b>
<b>I. Abwicklungsoptionen des Unternehmenskaufs aus der Krise/Insolvenz .....</b>	<b>3 ..... 1</b>
1. Asset Deal .....	4 ..... 2
2. Share Deal .....	6 ..... 2
a) Grundform .....	6 ..... 2
b) Sonderfall: Debt-Equity-Swap vor oder in der Insolvenz .....	12 ..... 4
c) Sonderfall: Erwerb auf Grundlage eines Insolvenzplans .....	17 ..... 6
d) Sonderfall: Erwerb auf Grundlage eines Restrukturierungsplans .....	18 ..... 6
<b>II. Mögliche Phasen für einen Unternehmenskauf .....</b>	<b>19 ..... 7</b>
<b>III. Phase 1: Unternehmenskauf vor Insolvenzantragstellung .....</b>	<b>25 ..... 8</b>
1. Share Deal .....	26 ..... 9
2. Share Deal auf Grundlage eines Restrukturierungsplans .....	28 ..... 9
a) Zulässige Gestaltungen .....	28 ..... 9
b) Zustimmungserfordernisse der Gesellschafter? .....	32 ..... 11
3. Asset Deal .....	40 ..... 13
a) Insolvenzanfechtung .....	47 ..... 15
aa) Unternehmenskaufvertrag mehr als drei Monate vor Antragstellung .....	50 ..... 15
bb) Unternehmenskaufvertrag erst in den letzten drei Monaten vor Antragstellung .....	58 ..... 18
b) Der Erstattungsanspruch des Insolvenzverwalters aus § 143 Abs. 1 InsO .....	61 ..... 19
c) Der Anspruch des Erwerbers nach Erfüllung des Kaufpreisanspruchs .....	74 ..... 21
aa) Fall 1: Anfechtung des Unternehmens- kaufvertrags nach § 132 Abs. 1 InsO .....	74 ..... 21
bb) Fall 2: Isolierte Anfechtung der Verfügungs- geschäfte .....	79 ..... 23

	Rn.	Seite
4. Weitere Risiken beim Unternehmenskauf		
vor Insolvenzantrag .....	83	24
a) § 75 AO .....	84	25
b) § 25 HGB .....	88	25
c) § 613a BGB .....	94	27
IV. Phase 2: Unternehmenskauf im Insolvenz-		
eröffnungsverfahren .....	99	28
1. Grundsatz .....	99	28
2. Besonderheit: Sicherungsanordnungen nach		
§§ 21 ff. InsO .....	100	29
a) Zustimmungsvorbehalt („schwacher“		
vorläufiger Insolvenzverwalter) .....	101	29
b) Übertragung der Verfügungsbefugnis		
(„starker“ vorläufiger Insolvenzverwalter) .....	103	30
aa) Möglichkeit der Unternehmensveräußerung		
durch den vorläufigen Insolvenzverwalter		
oder den eigenverwaltenden Schuldner im		
Insolvenzantragsverfahren .....	103	30
bb) Gesetz zur Vereinfachung des		
Insolvenzverfahrens .....	112	32
c) Anfechtbarkeit von Verfügungen des starken		
vorläufigen Insolvenzverwalter oder des einzel-		
ermächtigten vorläufigen Insolvenzverwalters/		
eigenverwaltenden Schuldners .....	115	33
d) Anfechtbarkeit von Verfügungen durch den		
schwachen vorläufigen Insolvenzverwalter .....	118	33
3. Vorläufige Eigenverwaltung .....	125	35
a) Voraussetzungen, insbesondere		
Dual Track M&A Prozess .....	125	35
b) Aufhebung der (vorläufigen) Eigenverwaltung .....	137	39
V. Phase 3: Unternehmenskauf nach Eröffnung des		
Insolvenzverfahrens .....	139	39
1. Unternehmensveräußerung vor dem Berichtstermin .....	141	40
2. Unternehmensveräußerung nach dem Berichtstermin .....	146	41
3. Reduzierung der Risiken .....	158	44
4. Insolvenzplanverfahren .....	163	45
a) Grundsätzliches .....	163	45
b) Gesellschaftsrechtliche Maßnahmen im		
Insolvenzplan .....	166	46
c) Struktur des Insolvenzplans, Abstimmung .....	172	47
d) Das Obstruktionsverbot und der Wertverbleib		
beim Schuldner/geschäftsführenden		
Gesellschafter .....	183	50

	Rn.	Seite
e) Planbestätigung, Rechtsmittel und Verfahrensaufhebung .....	200	53
<b>B. Ausgewählte Problemstellungen und Sonderfälle .....</b>	<b>215</b>	<b>57</b>
<b>I. Relevante Beteiligengruppen im Insolvenzverfahren .....</b>	<b>215</b>	<b>57</b>
1. „Beteiligte“ des Insolvenzverfahrens .....	215	57
2. Die Beteiligten einer (übertragenden) Sanierung im Einzelnen .....	222	58
a) Der Insolvenzverwalter .....	222	58
aa) Rechtsstellung des Insolvenzverwalters .....	225	59
bb) Aufgaben des Insolvenzverwalters/ Verfahrensziele .....	232	60
cc) Verfügungs- und Verwertungsbefugnis des Insolvenzverwalters .....	254	63
b) Schuldner/Geschäftsführer .....	267	65
c) (Vorläufiger) Sachwalter .....	275	66
d) Gesellschafter des Schuldnerunternehmens .....	289	69
e) Gläubiger .....	295	70
f) Organe der Gläubiger .....	312	73
g) Insolvenzgericht .....	335	78
h) Arbeitnehmer .....	337	78
i) Kunden und Lieferanten .....	343	80
<b>II. Verhandlungspartner für Kaufinteressenten .....</b>	<b>348</b>	<b>81</b>
1. Verwaltung durch den (vorläufigen) Insolvenzverwalter .....	349	81
2. Eigenverwaltung unter Aufsicht des (vorläufigen) Sachwalters .....	359	83
<b>III. Risiken und Schwierigkeiten bei einem Asset Deal .....</b>	<b>365</b>	<b>84</b>
1. Probleme der Vertragsgestaltung .....	365	84
a) Kaufgegenstand .....	365	84
aa) Übertragung von Einzelwirtschaftsgütern .....	365	84
bb) Genaue Bestimmung des Kaufobjekts .....	369	85
cc) Verwertungsrechte des Insolvenzverwalters im Hinblick auf Gegenstände, an denen Absonderungsrechte bestehen .....	375	85
dd) Firma .....	393	88
ee) Immaterialgüterrechte .....	402	90
ff) Daten .....	415	92
gg) Gesellschaftsvertragliche Veräußerungs- beschränkungen .....	428	94
b) Forderungsmanagement .....	430	95
2. Kaufpreisbemessung .....	434	96
3. Garantievereinbarungen .....	447	98
a) „Garantiefeindlichkeit“ des Insolvenzverwalters .....	447	98

	Rn.	Seite
b) Gewährleistungsausschluss .....	454	99
c) Mögliche Garantien .....	462	101
4. Besonderheiten der Due Diligence, Haftung für Verbindlichkeiten (insbesondere beihilferecht- liche und umweltrechtliche Fragen) und kartell- rechtliche Fragen .....	467	102
a) Checkliste für übertragende Sanierungen .....	467	102
b) Haftung für schädliche Bodenveränderungen/ Altlasten .....	469	110
aa) Verantwortlichkeit des Insolvenzverwalters für schädliche Bodenveränderungen/ Altlasten .....	469	110
bb) Verantwortlichkeit des Investors bei übertragender Sanierung .....	475	111
c) Haftung für rechtswidrig gewährte Beihilfen .....	489	114
aa) Rückforderung gewährter Beihilfen für das insolvente Unternehmen .....	489	114
bb) Rückforderungsanspruch als einfache Insolvenzforderung .....	496	116
d) Kartellrecht .....	500	117
aa) Allgemeine kartellrechtliche Grundsätze betreffend die Fusionskontrolle .....	502	118
bb) Besonderheiten des Fusionskontrollverfahrens beim Erwerb aus der Insolvenz .....	506	119
cc) Verfahren der Zusammenschlusskontrolle und Vollzugsverbot .....	508	120
(1) Fristen und Prüfverfahren .....	508	120
(2) Vollzugsverbot .....	510	120
IV. Investorenvereinbarung & Insolvenzplan .....	515	122
V. Dual-Track-Investorenprozesse als Gläubigeroption .....	524	137
1. Problemstellung .....	524	137
2. Dual-Track-Verfahren .....	525	138
3. Generalität als Basis .....	526	138
VI. Exkurs: Abweichende Gestaltungsmöglichkeiten .....	528	139
1. Verschmelzung .....	530	139
a) Verschmelzung durch Aufnahme .....	533	139
b) Verschmelzung durch Neugründung .....	536	140
2. Ausgliederung .....	537	140
a) Begriff .....	537	140
b) Folgen der Ausgliederung .....	540	141
c) Einschränkungen .....	544	141
3. Anwachsung .....	547	142
4. Liquiditäts- und Kapitalmaßnahmen .....	550	142

	Rn.	Seite
a) Liquiditäts- und/oder Kapitalbeschaffung		
bei Gesellschaftern .....	551	143
aa) Gesellschafterdarlehen .....	552	143
bb) Änderungen durch das MoMiG .....	557	144
cc) Forderungsverzicht .....	561	146
b) Liquiditäts- und Kapitalbeschaffung durch		
Investoren .....	563	146
aa) Darlehen .....	564	146
bb) Sanierende Kapitalherabsetzung .....	567	147
cc) Stille Gesellschaft .....	575	148
c) Debt-Equity-Swap .....	581	149
d) Debt-Mezzanine-Swap .....	595	152
VII. Verkaufsprozess aus der doppelnützigen Treuhand .....	600	153
VIII. Erwerb einer börsennotierten AG – WpÜG .....	608	155
IX. Betriebsübergang gemäß § 613a BGB bei Unternehmens-		
käufen aus der Insolvenz .....	615	156
1. Anwendbarkeit des § 613a BGB in der Insolvenz		
und Voraussetzungen eines Betriebsübergangs .....	619	157
2. Fallbeispiele .....	641	161
a) Mietvertrag und Auftragsvergabe als		
Betriebsübergang .....	642	161
b) Mehrere Standorte .....	664	165
3. Rechtsfolgen des § 613a BGB für den Erwerber		
und Strategien zur Vermeidung .....	678	168
a) Auflösung der betrieblichen Einheit .....	682	168
b) Transfergesellschaft bzw. BQG – Beschäftigungs-		
und Qualifizierungsgesellschaft .....	689	170
c) § 613a BGB in masselosen Insolvenzen .....	722	176
d) Verbindliches Erwerberkonzept zur		
Restrukturierung .....	736	186
e) Der nicht mehr erwartete Betriebsübernehmer .....	753	189
4. Kündigung zur Verbesserung der Verkaufschancen .....	767	191
5. Kombinationsmöglichkeiten .....	792	195
X. Betriebliche Renten und Zusagen im Insolvenzfall .....	797	196
XI. Ausgewählte steuerliche Sachverhalte bei Unternehmens-		
transaktionen in Krise, Insolvenz und Sanierung .....	815	201
1. Steuerliche Interessen des Veräußerers in der Krise .....	815	201
a) Asset Deal .....	816	201
aa) Veräußerer ist eine natürliche Person .....	816	201
bb) Veräußerung von Mitunternehmeranteilen .....	826	204
cc) Thesaurierungsbesteuerung von		
Personengesellschaften .....	830	205
dd) Veräußerung durch Kapitalgesellschaft .....	834	206

	Rn.	Seite
b) Share Deal .....	838	207
aa) Veräußerer ist eine natürliche Person .....	839	207
(1) Einkünfte aus Gewerbebetrieb .....	840	207
(2) Einkünfte aus Kapitalvermögen .....	848	210
bb) Veräußerer ist eine Kapitalgesellschaft .....	849	210
2. Steuerliche Interessen des Erwerbers in der Krise .....	850	210
a) Asset Deal .....	851	210
b) Nutzung steuerlicher Verlustvorträge		
beim Share Deal .....	865	215
aa) Tatbestand des § 8c KStG im Einzelnen .....	880	219
bb) Anteilsübertragung und vergleichbare Sachverhalte gemäß § 8c KStG .....	890	222
cc) Sanierungsklausel gemäß § 8c Abs. 1a KStG ..	911	226
(1) Voraussetzungen der Sanierungsklausel gemäß § 8c Abs. 1a KStG .....	926	229
(2) Ausschluss der Sanierungsklausel gemäß § 8c Abs. 1a Satz 4 KStG .....	939	232
dd) Konzernklausel gemäß § 8c Abs. 1 Satz 4 KStG .....	940	233
ee) Verschonungsregelung bei stillen Reserven gemäß § 8c Abs. 1 Satz 5–8 KStG .....	944	234
ff) Fortführungsgebundener Verlustvortrag gemäß § 8d KStG .....	956	236
(1) Unterhaltung ausschließlich desselben Geschäftsbetriebs .....	966	238
(2) Kein schädliches Ereignis im Beobachtungszeitraum .....	972	239
(3) Rechtsfolgen des § 8d KStG .....	993	243
c) Keine Nutzung steuerlicher Verlustvorträge mehr bei Verschmelzung/Abspaltung .....	1000	245
d) Verlustnutzung durch andere Gestaltungen .....	1004	246
aa) Gestaltung einer Organschaft .....	1005	246
bb) Realisation stiller Reserven .....	1007	246
e) Steuerliche Behandlung von stillen Gesellschaften/ Genussrechten .....	1009	247
3. Besteuerung von Sanierungsgewinnen .....	1016	248
a) Besteuerung von Sanierungsgewinnen bis 8.2.2017 .....	1019	249
b) Besteuerung von Sanierungsgewinnen seit dem 8.2.2017 .....	1040	253
aa) Unternehmensbezogene Sanierungen gemäß § 3a Abs. 2 EStG .....	1044	254
(1) Sanierungsbedürftigkeit .....	1048	255
(2) Sanierungsfähigkeit .....	1052	256

	Rn.	Seite
(3) Sanierungseignung .....	1054	256
(4) Sanierungsabsicht .....	1055	257
bb) Steuerbefreiung gemäß § 3a EStG .....	1064	258
(1) Abzugsverbot für Sanierungsaufwendungen gemäß § 3c Abs. 4 EStG .....	1075	260
(2) Ausübung steuerlicher Wahlrechte gemäß § 3a Abs. 1 Satz 2 und 3 EStG ....	1086	263
(3) Verbrauch von Verlustvorträgen und weiteren Steuerminderungspositionen gemäß § 3a Abs. 3 EStG .....	1090	264
(4) Erweiterung des Wegfalls von Verlust- vorträgen bei nahestehenden Personen gemäß § 3a Abs. 3 Satz 3 EStG .....	1094	265
(5) Verfahrensrechtliche Regelungen im Fall der Mitunternehmerschaft .....	1099	266
(6) Regelungen im Rahmen der Körperschaftsteuer .....	1101	266
(7) Regelungen im Rahmen der Gewerbsteuer .....	1104	268
(8) Regelungen im Rahmen der Schenkungssteuer .....	1108	268
(9) Regelungen im Rahmen der Umsatzsteuer .....	1115	270
4. Steuerrechtliche Behandlung von Forderungs- verzicht mit Besserungsabrede .....	1120	270
a) Steuerliche Auswirkungen im Zeitpunkt des Verzichts .....	1121	271
b) Steuerliche Auswirkungen im Zeitpunkt des Besserungsfalls .....	1123	271
aa) Auswirkungen auf Ebene der Gesellschaft ....	1124	272
bb) Auswirkungen auf Ebene des Gesellschafters .....	1125	272
cc) Behandlung der Darlehenszinsen .....	1129	273
c) Besonderheit bei zeitgleicher Abtretung von Forderungen und Geschäftsanteilen .....	1131	273
5. Steuerrechtliche Behandlung des Rangrücktritts .....	1140	275
6. Steuerrechtliche Behandlung des Debt-Push-Up .....	1156	279
7. Steuerrechtliche Behandlung des Debt-Equity-Swaps .....	1160	280
8. Steuerrechtliche Behandlung des Debt-Mezzanine-Swaps .....	1169	281
9. Umsatzsteuer beim Unternehmenskauf .....	1179	283
a) Asset Deal .....	1179	283
b) Share Deal .....	1188	287
10. Grunderwerbsteuer beim Unternehmenskauf .....	1189	288

	Rn.	Seite
11. Sonstige steuerliche Haftungsrisiken .....	1198	289
a) § 75 AO .....	1198	289
b) § 13c UStG .....	1210	292
c) § 73 AO bei umsatzsteuerlicher Organschaft .....	1212	292
<b>C. Unternehmenskauf aus der Insolvenz .....</b>	<b>1234</b>	<b>297</b>
I. Aufgabenspektrum des Insolvenzverwalters .....	1234	297
II. Interessenlage des Insolvenzverwalters .....	1262	304
III. Unternehmensverkauf aus der Insolvenz: Grundkonstellationen aus Sicht des Insolvenzverwalters, Eigenverwalters und Sachwalters .....	1277	307
1. Übertragende Sanierung .....	1278	307
2. Unternehmenserwerb auf Grundlage eines Insolvenzplans .....	1292	310
a) Übertragende Sanierung auf Grundlage eines Insolvenzplans .....	1293	310
b) Eigensanierung und Insolvenzplan .....	1302	311
IV. Leitlinien für Verhandlungen mit dem Insolvenzverwalter, Sachwalter und Eigenverwalter bei Kaufinteresse .....	1309	312
1. Timing .....	1309	312
2. Kaufpreisfindung .....	1319	314
3. Vertragsverhandlung und -gestaltung .....	1327	315
<b>D. Grundlagen für den Umgang mit Sanierungskonzepten     im Rahmen des Unternehmenskaufs in der Krise .....</b>	<b>1336</b>	<b>317</b>
I. Vorbemerkung .....	1336	317
II. Grundlagen des Sanierungskonzepts i. S. d. IDW S 6 .....	1340	318
III. Bestimmung von Auftragsinhalt und Verantwortlichkeiten im Rahmen der Erstellung von Sanierungskonzepten .....	1348	320
IV. Darstellung und Analyse des Unternehmens .....	1352	321
1. Anforderungen an die Qualität der Informationen .....	1352	321
2. Basisinformationen über die Ausgangslage des Unternehmens .....	1353	322
3. Analyse der Unternehmenslage .....	1354	322
V. Feststellung der Krisenursachen und der Krisenstadien .....	1359	324
1. Feststellungen zur Stakeholderkrise .....	1360	324
2. Feststellungen zur Strategiekrise .....	1362	325
3. Feststellungen zur Produkt- und Absatzkrise .....	1363	325
4. Feststellungen zur Erfolgskrise .....	1364	326



	Rn.	Seite
5. Feststellungen zur Liquiditätskrise .....	1365	326
6. Feststellungen zur Insolvenzreife .....	1366	326
VI. Ausrichtung am Leitbild des sanierten Unternehmens .....	1369	327
VII. Beschreibung von Wettbewerbsvorteilen und Wettbewerbsstrategien .....	1376	329
VIII. Stadiengerechte Bewältigung der Unternehmenskrise .....	1379	330
1. Sanierung in der Insolvenz .....	1381	330
2. Vermeidung der Insolvenz .....	1382	331
3. Überwindung der Liquiditätskrise .....	1386	332
4. Überwindung der Erfolgskrise .....	1387	332
5. Überwindung der Produkt- und Absatzkrise .....	1391	333
6. Überwindung der Strategiekrise .....	1396	334
7. Überwindung der Stakeholderkrise .....	1400	336
IX. Integrierte Sanierungsplanung .....	1401	337
E. Grundlagen der Unternehmensbewertung .....	1410	341
I. Theoretische Grundlagen .....	1410	341
1. Allgemeines .....	1410	341
2. Prognose der künftigen finanziellen Überschüsse .....	1418	343
3. Kapitalisierung der künftigen Überschüsse .....	1427	344
4. Ertragswert- und „Discounted-Cashflow-Verfahren“ .....	1434	346
a) Ertragswertverfahren .....	1435	346
b) Die „Discounted-Cashflow-Verfahren“ .....	1437	349
II. Multiplikatorverfahren .....	1443	351
Stichwortverzeichnis .....		353