

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	V
Abkürzungsverzeichnis	XV
Literaturverzeichnis	XXI
Judikaturverzeichnis	XXXVII
1. Einleitung	1
1.1. Einführung	1
1.2. Zur analogen Anwendung des Einlagenrückgewährverbotes	3
2. Realteilung	7
2.1. Begriff und Einordnung der Realteilung	7
2.1.1. Ausgangspunkt: Trennung von Steuerrecht und Zivil- bzw Unternehmensrecht	7
2.1.2. Steuerrechtliches Verständnis	7
2.1.3. Unternehmensrechtliches Verständnis	10
2.1.4. Unterschiede zwischen Unternehmens- und Steuerrecht	11
2.2. Realteilung der gesetzestypischen KG	12
2.2.1. (Nach-) Haftung des „Nachfolgegesellschafters“	12
2.2.1.1. Realaufteilung	12
2.2.1.2. Realabteilung	12
2.2.2. Unternehmensübergang und Erwerber- bzw Veräußererhaftung	14
2.2.2.1. Grundlagen der Rechtsnachfolge	14
2.2.2.2. §§ 38 f UGB – Modifikation der allgemeinen Regeln	16
2.2.2.2.1. Ausgangspunkt – Realteilung als Einzelrechts- nachfolgetatbestand	16
2.2.2.2.2. Zur Anwendbarkeit der §§ 38 f UGB auf die Realteilung	17
2.2.2.2.3. Übergang von Rechtsverhältnissen	18
2.2.2.2.4. Haftung des Veräußerers	20
2.2.2.2.5. Haftung des Erwerbers	20
2.2.2.2.6. Zum Verhältnis von § 38 Abs 4 UGB und § 160 Abs 1 UGB bei Realabteilung	21
2.2.2.3. § 1409 ABGB – Anwendbarkeit auf die Real- teilung	24
2.2.2.3.1. Ausgangspunkt und Meinungsstand	25
2.2.2.3.2. Stellungnahme	29

2.2.2.4.	Zum Verhältnis von § 38 Abs 4 UGB und § 1409 ABGB	31
2.2.3.	Befreiungs- Sicherstellungs- und Regressansprüche bei Realabteilung	32
2.2.3.1.	Ausgangspunkt und Meinungsstand	32
2.2.3.1.1.	Befreiungs- und Sicherstellungsansprüche nach § 137 Abs 3 UGB	32
2.2.3.1.2.	Regressansprüche des (ausgeschiedenen) Gesellschafters	33
2.2.3.2.	Stellungnahme – Übertragbarkeit der Grundlagen auf die Realabteilung	36
2.2.3.2.1.	Befreiungs- und Sicherstellungsansprüche nach § 137 Abs 3 UGB	36
2.2.3.2.2.	Regressansprüche des (ausgeschiedenen) Gesellschafters	41
2.3.	Realteilung der GmbH & Co KG	43
2.3.1.	Problemstellung	43
2.3.2.	Sachdividende	48
2.3.2.1.	Zulässigkeit	48
2.3.2.1.1.	Ausgangspunkt	48
2.3.2.1.2.	Meinungsstand	48
2.3.2.1.3.	Stellungnahme	49
2.3.2.2.	Bewertung des auszugehenden Vermögens	51
2.3.2.2.1.	Grundlagen – Bilanzbeispiel	51
2.3.2.2.2.	Meinungsstand	53
2.3.2.2.3.	Stellungnahme – Buchwerttheorie vs Verkehrswerttheorie	56
2.3.2.3.	Praktikabilität der Verkehrswerttheorie	60
2.3.2.3.1.	Sachdividende und Gewinnrealisierung – Problemstellung	60
2.3.2.3.2.	Realabteilung zu Verkehrswerten – Bilanzbeispiel ...	61
2.3.2.3.3.	Realabteilung zu Buchwerten – Bilanzbeispiel	66
2.3.2.3.4.	Sachdividende und Gewinnrealisierung – Ergebnisse	68
2.3.2.3.5.	Lösungskapazität der Sachdividende zu Verkehrswerten in der Praxis	75
2.3.3.	(Sach-) Kapitalherabsetzung	76
2.3.3.1.	Ausgangspunkt und Zulässigkeit	76
2.3.3.2.	Kapitalaufbringungsverpflichtung der GmbH & Co KG	77
2.3.3.2.1.	Ausgangspunkt	77

2.3.3.2.2.	Grenzen der Analogie des OGH – doppelte Kapitalaufbringung als Problem	78
2.3.3.2.3.	Weiterreichung & Anrechnung des Stammkapitals der Komplementär-GmbH	79
2.3.3.2.4.	Einlagenrückgewähr down-stream	79
2.3.3.2.5.	Zwischenergebnis – keine Weiterreichung & Anrechnung des Stammkapitals	81
2.3.3.2.6.	Eigenkapitalpyramide & ausländische Komplementärin	81
2.3.3.2.7.	Problematik der Komplementär-GmbH als Arbeitsgesellschafterin	82
2.3.3.2.8.	Bestätigung durch den OGH?	83
2.3.3.3.	Stammkapitaläquivalent der GmbH & Co KG	84
2.3.3.3.1.	Grundlagen & Meinungsstand	84
2.3.3.3.2.	Stellungnahme	85
2.3.3.3.3.	Objektivierung der Pflichteinlagen durch GmbH-Sachgründungsrecht	87
2.3.3.4.	Folgewirkungen der fehlenden Kapitalaufbringungspflicht bzw des fehlenden Stammkapitaläquivalents	89
2.3.3.4.1.	Keine analoge Anwendung von GmbH-Kapitalherabsetzungsrecht	89
2.3.3.4.2.	Verfahrensfreie „Kapitalherabsetzung“ als Auflösung der Einlagen bis auf null	89
2.3.3.4.3.	Auflösung der Einlagen – Übertragung auf das Bilanzbeispiel	92
2.3.3.4.4.	Wertmaßstab bei analoger Anwendung der §§ 54 ff GmbHG	93
2.3.3.5.	Einordnung von OGH 6 Ob 161/17w	95
2.3.3.5.1.	Ausgangspunkt	95
2.3.3.5.2.	Umfang der analogen Anwendung des Kapitalherabsetzungsrechts	96
2.3.3.5.3.	Umfang der Prüfpflicht des Firmenbuchgerichts bei Gesellschafterabschichtung	98
2.3.4.	Analoge Anwendung des SpaltG	99
2.3.4.1.	Grundlagen	99
2.3.4.2.	Summengrundsatz	100
2.3.4.3.	Kapitalherabsetzungsvorschriften gem § 17 Z 3 SpaltG	101
2.3.4.4.	Restvermögensprüfung und § 15 SpaltG	101
2.3.4.5.	Spaltung von Genossenschaften	104
2.3.4.5.1.	Grundlagen	104

2.3.4.5.2.	Das GenSpaltG und die Frage der analogen Anwendung des SpaltG auf die GmbH & Co KG	106
2.3.4.5.3.	Keine analoge Anwendung des SpaltG auf die GmbH & Co KG – Bestätigung durch das GenSpaltG	107
2.3.4.5.4.	Analoge Anwendung des GenSpaltG auf die GmbH & Co KG?	108
2.3.5.	Ergebnis – Realteilung der GmbH & Co KG	110
2.3.5.1.	Ausgangspunkt: Problemstellung	110
2.3.5.2.	Lösung	111
2.3.5.3.	Fazit	114
3.	Umwandlung	116
3.1.	Grundlagen	116
3.1.1.	Zum Begriff der Umwandlung	116
3.1.2.	Verschmelzende Umwandlung (Umwandlung auf den Hauptgesellschafter)	117
3.1.3.	Errichtende Umwandlung	120
3.2.	Gläubigerschutz bei errichtender Umwandlung	122
3.2.1.	Problemstellung	122
3.2.1.1.	Ausgangsbeispiel	122
3.2.1.2.	Kapitalherabsetzender vs kapitalentsperrender Effekt	124
3.2.2.	Meinungsstand	125
3.2.2.1.	Vorbemerkungen	125
3.2.2.2.	Kapitalentsperrender Effekt bei Umwandlung	126
3.2.2.2.1.	Ausgangspunkt	126
3.2.2.2.2.	Rsp vor ÜBRÄG 2006	126
3.2.2.2.3.	Lehre vor ÜBRÄG 2006	128
3.2.2.2.4.	ÜBRÄG 2006	131
3.2.2.2.5.	Rsp nach ÜBRÄG 2006	132
3.2.2.2.6.	Lehre nach ÜBRÄG 2006	133
3.2.2.3.	Kapitalentsperrender Effekt bei Verschmelzung	134
3.2.2.3.1.	Rsp	134
3.2.2.3.2.	Lehre	136
3.2.3.	§ 226 AktG als abschließende Regelung?	138
3.2.3.1.	Zum Gläubigerschutzkonzept des UmwG bzw AktG	138
3.2.3.1.1.	Ausgangspunkt	138
3.2.3.1.2.	Defizite der nachgeschalteten Sicherstellung	139
3.2.3.1.3.	Anwendung von § 226 AktG auf das Ausgangsbeispiel	140
3.2.3.2.	Zum gesetzgeberischen Willen	141

3.2.3.2.1.	Grundlagen	141
3.2.3.2.2.	Stellungnahme: § 226 als abschließende Regelung bei der Verschmelzung	142
3.2.3.2.3.	Stellungnahme: Zur Übertragbarkeit auf die Umwandlung	145
3.2.3.2.4.	Stellungnahme: § 226 AktG als abschließende Regelung bei der Umwandlung	145
3.2.4.	Zum Lösungsansatz des OGH	147
3.2.4.1.	Ausgangspunkt	147
3.2.4.2.	Unklarheit der Lösung des OGH	148
3.2.4.2.1.	Pflichteinlagen oder Haftsummen?	148
3.2.4.2.2.	Weder Pflichteinlagen noch Haftsummen	151
3.2.4.2.3.	Zur Anpassung der Rsp-Linie mit ÜbRÄG 2006	152
3.2.4.3.	Unvollständigkeit der Lösung des OGH	161
3.2.4.3.1.	Zum „Haftungsbeitrag“ des Komplementärs	161
3.2.4.3.2.	Zum Erfordernis der Beteiligung als Kommanditist – Unanwendbarkeit der Lösung des OGH auf persönlich haftende Gesellschafter	171
3.2.4.3.3.	OG als Zielgesellschaft	173
3.2.4.3.4.	Differenzhaftung und (nicht) eingezahlte Stammeinlagen	174
3.2.4.4.	Widerspruch der Rsp-Linie zum gesetzgeberischen Willen	183
3.2.4.4.1.	Ausgangspunkt	183
3.2.4.4.2.	Stellungnahme	183
3.2.5.	Eigener Lösungsansatz	187
3.2.5.1.	Ausgangspunkt	187
3.2.5.2.	GmbH & Co KG als errichtete Gesellschaft	188
3.2.5.2.1.	Problemstellung	188
3.2.5.2.2.	Schutzdefizit trotz Einlagenrückgewährverbot	189
3.2.5.2.3.	Zum Mindestkapital der Komplementär-GmbH	193
3.2.5.2.4.	Eigener Lösungsansatz: § 178 Abs 2 S 1 AktG analog	196
3.2.5.3.	Gesetzestypische KG als errichtete Gesellschaft	207
3.2.5.3.1.	Problemstellung	207
3.2.5.3.2.	Eigener Lösungsansatz: § 178 Abs 2 S 1 AktG analog	208
3.3.	Gläubigerschutz bei verschmelzender Umwandlung	209
3.3.1.	Ausgangspunkt: Kapitalentsperrung und „Umwandlungsrichtung“	209
3.3.2.	Problemstellung	210
3.3.3.	Meinungsstand	212

3.3.3.1.	Vorbemerkungen	212
3.3.3.2.	OGH 20.03.2003, 6 Ob 283/02i	212
3.3.4.	§ 226 AktG als abschließende Regelung?	213
3.3.5.	Zum Lösungsansatz des OGH	213
3.3.5.1.	Ausgangspunkt	213
3.3.5.2.	Stellungnahme	216
3.3.6.	Eigener Lösungsansatz	218
3.3.6.1.	Ausgangspunkt	218
3.3.6.2.	GmbH & Co KG als Hauptgesellschafterin	218
3.3.6.2.1.	Problemstellung	218
3.3.6.2.2.	Erfassung der vormaligen Stammeinlagen beim Hauptgesellschafter	219
3.3.6.2.3.	Schutzdefizit trotz Einlagenrückgewährverbot	223
3.3.6.2.4.	§ 226 AktG und die faktische Ausschüttungs- sperre	224
3.3.6.2.5.	Eigener Lösungsansatz: § 178 Abs 2 S 1 AktG analog	225
3.3.6.3.	Gesetzestypische KG als Hauptgesellschafterin	227
4.	Übergang des Gesellschaftsvermögens nach § 142 UGB 228	
4.1.	Grundlagen	228
4.1.1.	Zu § 142 UGB	228
4.1.2.	Varianten des Vermögensüberganges nach § 142 UGB	231
4.1.2.1.	Ausgangspunkt	231
4.1.2.2.	Einbringungsmodell	231
4.1.2.3.	Austrittsmodell	233
4.1.3.	Konstitutive oder deklarative Eintragung des Vermögensüberganges nach § 142 UGB?	233
4.1.3.1.	Meinungsstand	233
4.1.3.2.	Stellungnahme	234
4.1.4.	§ 142 UGB als dispositive Norm	237
4.1.4.1.	Ausgangspunkt und Meinungsstand	237
4.1.4.2.	Stellungnahme	238
4.2.	Kapitalentsperrender Effekt	242
4.2.1.	Problemstellung & Meinungsstand	242
4.2.2.	Stellungnahme	247
4.3.	Gläubigerschutzdefizit ohne Kapitalentsperrung?	249
4.3.1.	Vermögensübertragung auf den Komplementär	249
4.3.1.1.	Austrittsmodell	249
4.3.1.1.1.	Zur Situation der Altgläubiger	249
4.3.1.1.2.	Ergebnis: Gläubigerschutzdefizit durch Untergang der Nachhaftung	253

4.3.1.1.3.	Lösung	254
4.3.1.2.	Einbringungsmodell	256
4.3.1.2.1.	Ohne Kapitalerhöhung	256
4.3.1.2.2.	Mit Kapitalerhöhung	259
4.3.1.2.3.	Ausschüttungen an Nicht-Kommanditisten	261
4.3.1.3.	Verschmelzungsmodell	262
4.3.1.3.1.	Ohne Kapitalerhöhung	262
4.3.1.3.2.	Mit Kapitalerhöhung	267
4.3.1.4.	Gläubigerschutz bei der übernehmenden Gesellschaft	269
4.3.1.4.1.	Ausgangspunkt	269
4.3.1.4.2.	Kapitalaufbringung	269
4.3.1.4.3.	Kapitalerhaltung	274
4.3.2.	Vermögensübertragung auf den Kommanditisten ...	278
4.3.2.1.	Austrittsmodell	278
4.3.2.2.	Einbringungsmodell	280
4.3.2.3.	Verschmelzungsmodell	282
5.	Zusammenfassung	284
	Stichwortverzeichnis	303