

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	V
Verzeichnis der Autorinnen und Autoren	VII
Abkürzungsverzeichnis	XVII
1. Einleitung und Begriffsdefinition	1
1.1. Begriffsverständnis und Terminologie	1
1.2. Vertragliche und vergesellschaftete Joint Ventures	1
1.3. Domestic oder International Joint Ventures	3
1.4. Horizontale oder vertikale sowie konglomerate oder konzentrische Joint Ventures	4
1.5. Projektbezogene oder dauerhafte Joint Ventures	4
1.6. Paritätische und nicht-paritätische Joint Ventures	5
2. Strukturierung eines Joint Ventures	6
2.1. Einleitung	6
2.2. Erste Schritte eines Joint-Venture-Vorhabens	7
2.2.1. Compliance und Schutzmaßnahmen	7
2.2.2. Geheimhaltungsvereinbarungen	10
2.2.3. Die Steuerungsgruppe „Steering Committee“	16
2.2.4. Koordination und Kommunikationssteuerung	18
2.2.5. Elektronischer Ablageort	19
2.2.6. Die Joint-Venture-Parteien	20
2.2.7. So prüfe, wer sich bindet: Partner-Check	22
2.2.8. Ziel und Zweck	25
2.2.9. Was bringt jeder Joint-Venture-Partner in das Joint Venture ein?	27
2.2.10. Entwicklungsergebnisse (Background IP und Foreground IP)	28
2.2.11. Kostentragung	30
2.2.12. Exklusivitätsvereinbarungen	32
3. Die Joint-Venture-Checkliste	35
4. Das Muster-Term-Sheet für Joint Ventures	41
5. Gründung und Onboarding	57
5.1. Vorbemerkungen	57
5.2. Gemeinsame Gründung der Joint-Venture-Gesellschaft	59
5.2.1. Allgemein	59
5.2.2. Planungsphase	59
5.2.2.1. Rechtsformmöglichkeiten	60

5.2.2.2.	Absichtserklärungen und Rechtsfolgen des Abbruchs von Verhandlungen	67
5.2.2.3.	Vorvertrag	69
5.2.3.	Vorgründungsgesellschaft bei Kapital- gesellschaften	71
5.2.4.	Vorgesellschaft	73
5.2.5.	Gründung einer GmbH	76
5.2.5.1.	Gesellschaftsvertrag	78
5.2.5.1.1.	Zwingender Inhalt des Gesellschaftsvertrags	79
5.2.5.1.2.	Gestaltungsmöglichkeiten	82
5.2.5.1.3.	Doppelstufigkeit des Gesellschaftsvertrags	86
5.2.5.2.	Organe und Organisation	87
5.2.5.2.1.	Allgemeines	87
5.2.5.2.2.	Geschäftsführung	87
5.2.5.2.3.	Generalversammlung	93
5.2.5.2.4.	Aufsichtsrat	96
5.2.5.2.5.	Beirat oder Gesellschafterausschuss	97
5.2.6.	Gründung einer AG	100
5.2.6.1.	Satzung	103
5.2.6.1.1.	Zwingender Inhalt der Satzung	103
5.2.6.1.2.	Gestaltungsmöglichkeiten	106
5.2.6.2.	Organe und Organisation	107
5.2.6.2.1.	Vorstand	107
5.2.6.2.2.	Aufsichtsrat	112
5.2.6.2.3.	Hauptversammlung	114
5.2.7.	Exkurs: Flexible Kapitalgesellschaft (FlexCo)	116
5.2.8.	Der Joint-Venture-Vertrag	117
5.2.8.1.	Allgemein	117
5.2.8.2.	Rechtsnatur	120
5.2.8.3.	Inhalt und Gestaltungsmöglichkeiten	122
5.2.8.3.1.	Exkurs: Dividendenpolitik	127
5.2.8.3.2.	Exkurs: Nachschusspflichten und schuldrechtliche Finanzierungsverpflichtungen	129
5.3.	Bestehen einer Joint-Venture-Gesellschaft und Einstieg des Joint-Venture-Partners	131
5.3.1.	Allgemein	132
5.3.2.	Der Beteiligungsvertrag	132
5.3.2.1.	Rechtsnatur	132
5.3.2.2.	Inhalt und Gestaltungsmöglichkeiten	133
5.3.2.3.	Verhältnis zwischen Gesellschaftsvertrag sowie Beteiligungsvertrag und Joint-Venture-Vertrag	133

5.3.2.4.	Haftungs- und Gewährleistungsrecht	135
5.3.2.4.1.	Gewährleistungszusagen der Joint-Venture-Gesellschaft	135
5.3.2.4.2.	Exkurs: Warranty & Indemnity Insurance	138
5.3.3.	Einstieg im Wege einer Kapitalerhöhung	139
5.3.3.1.	Allgemein	139
5.3.3.2.	Wertverwässerung (Dilution)	140
5.3.3.2.1.	Downround-Protection	142
5.3.3.2.2.	Beispiel zur Downround-Protection	142
5.3.3.3.	Ablauf einer ordentlichen Kapitalerhöhung bei der GmbH	145
5.3.3.4.	Ablauf einer ordentlichen Kapitalerhöhung bei der AG	146
5.3.3.5.	Bewertung der Joint-Venture-Gesellschaft	147
5.3.3.6.	Agio und Gesellschafterzuschuss	148
5.3.4.	Einstieg durch Telexit	150
5.3.4.1.	Unterschied zur Kapitalerhöhung	150
6.	Ausgewählte Praxisbeispiele und Fallstricke	153
6.1.	Der Beirat	153
6.1.1.	Einleitung und Begriffsverständnis	153
6.1.2.	Rechtsgrundlage und Errichtungsvarianten	154
6.1.2.1.	Der Beirat in der GmbH	155
6.1.2.2.	Der Beirat in der AG	156
6.1.3.	Die Aufgaben des Beirats	156
6.1.4.	Szenario: Der aufsichtsratsähnliche Beirat	160
6.1.5.	Informationsfluss und Reporting	162
6.1.6.	Mitglieder und Besetzung des Beirats	163
6.1.7.	Innere Ordnung	164
6.1.8.	Vergütung und D&O-Versicherung	166
6.1.9.	Haftung und Verantwortlichkeit der Beiratsmitglieder	167
6.1.9.1.	Haftung des gesellschaftsrechtlichen Beirats	167
6.1.9.2.	Haftung des schuldrechtlichen Beirats	169
6.2.	Pattsituationen im Joint Venture (Deadlocks)	170
6.2.1.	Einleitung und Begriffsverständnis	170
6.2.2.	Ursachen für Deadlocks	170
6.2.3.	Mögliche Lösungsansätze für Deadlocks	172
6.2.3.1.	Vorbeugende Maßnahmen (Prävention)	173
6.2.3.2.	Varianten zur Konfliktlösung	175
6.2.3.3.	Entflechtungsklauseln	177
6.3.	Der Exit aus dem Joint Venture	181
6.3.1.	Anteilsübertragungen und Beschränkungs-möglichkeiten (Vinkulierung)	182

6.3.1.1.	Allgemeines	182
6.3.1.2.	Möglichkeiten der Ausgestaltung	183
6.3.1.3.	Gänzlicher Ausschluss der Übertragbarkeit?	183
6.3.1.4.	Regelungsort und Rechtsfolgen eines Verstoßes	184
6.3.1.5.	Entscheidungs- und Zustimmungskompetenz	185
6.3.2.	Vorerwerbs- und Aufgriffsrechte	187
6.3.2.1.	Geltende Formvorschriften	187
6.3.2.2.	Vorkaufsrecht	189
6.3.2.3.	Mitverkaufsrecht (Tag-along Right)	190
6.3.2.4.	Mitverkaufspflicht (Drag-along Right)	190
6.3.2.5.	Aufgriffsrecht	191
6.3.3.	Auktion (Tender) und IPO	192
6.4.	Die Kündigung des Joint-Venture-Vertrags	193
6.4.1.	Ordentliche Kündigung	193
6.4.2.	Außerordentliche Kündigung	194
7.	Kartell- und Wettbewerbsrecht	195
7.1.	Europäische und österreichische Fusionskontrolle	196
7.1.1.	Einführung	196
7.1.2.	Zusammenschlusstatbestand bei Joint Ventures	197
7.1.2.1.	Allgemeines	197
7.1.2.2.	Gründung eines Joint Ventures	198
7.1.2.3.	Gemeinsame Kontrolle	199
7.1.2.4.	Vollfunktionsfähigkeit	202
7.1.3.	Abgrenzung zwischen „konzentrativen“ und „kooperativen“ Aspekten eines Joint Ventures	204
7.1.4.	Exkurs: Fusionskontrollrechtliche Aspekte bei Teilfunktions-Joint-Ventures	205
7.1.5.	Umsatzschwellen	207
7.1.5.1.	Umsatzschwellen der FKVO	208
7.1.5.2.	Umsatzschwellen des KartG	209
7.1.5.3.	Methodik der Umsatzberechnung	211
7.1.5.4.	Wechselwirkungen zwischen FKVO und KartG	214
7.1.6.	Materielle Zusammenschlusskontrolle	215
7.1.6.1.	Allgemeines	215
7.1.6.2.	Marktabgrenzung	216
7.1.6.3.	Erhebliche Behinderung wirksamen Wettbewerbs und Marktbeherrschungstest	217
7.1.6.4.	Entscheidungsmöglichkeiten in Zusammen- schlussverfahren	219
7.1.7.	Ablauf des Zusammenschlussverfahrens	220
7.1.7.1.	Anmeldung des Vorhabens	220
7.1.7.2.	Exkurs: Pränotifikation	222

7.1.7.3.	Zeitpunkt der Anmeldung	223
7.1.7.4.	Dauer von Zusammenschlussverfahren	225
7.1.8.	Zulässige Nebenabreden	228
7.1.8.1.	Wettbewerbs- und Abwerbeverbote	229
7.1.8.2.	Lizenzvereinbarungen	231
7.1.8.3.	Bezugs- und Lieferverpflichtungen	232
7.1.9.	Durchführungsverbot	232
7.2.	Kartellrechtliche Aspekte	236
7.2.1.	Einführung	236
7.2.1.1.	Tatbestände des Kartellverbots	236
7.2.1.2.	Unternehmen	238
7.2.2.	Erfasste Handlungen des Zusammenwirkens	240
7.2.2.1.	Vereinbarungen zwischen Unternehmen	240
7.2.2.2.	Beschlüsse von Unternehmensvereinigungen	240
7.2.2.3.	Abgestimmte Verhaltensweisen	241
7.2.2.4.	Exkurs: Empfehlungskartelle	241
7.2.2.5.	Beschränkung des Wettbewerbs	242
7.2.2.6.	Spürbarkeit	243
7.2.3.	(Wettbewerbsbeschränkende) Nebenabreden	245
7.2.4.	Freistellung vom Kartellverbot	245
7.2.5.	Rechtsfolgen bei Verstößen	247
7.2.5.1.	Nichtigkeit	247
7.2.5.2.	Public Enforcement	248
7.2.6.	Sonderformen der Zusammenarbeit	248
7.2.6.1.	Einkaufskooperation	249
7.2.6.2.	Produktions- und Vermarktungsk Kooperation	251
7.2.6.3.	F&E-Kooperation	252
7.2.6.4.	Arbeits- und Bietergemeinschaften	253
7.3.	Praxisfragen und Prüfungsschema bei Joint Ventures	255
7.3.1.	Prüfungsschema	257
8.	Steuerrechtliche Aspekte von Joint Ventures	259
8.1.	Equity Joint Venture	259
8.1.1.	Ort der Geschäftsleitung/Betriebsstätte/ Verrechnungspreise	261
8.1.2.	Errichtung der Joint-Venture-Struktur	263
8.1.2.1.	Steuerneutraler Einstieg österreichischer Joint-Venture-Partner	263
8.1.2.2.	Umgliederungen von Schachtelbeteiligungen von Joint-Venture-Partnern	268
8.1.2.3.	Gruppenbesteuerung	270
8.1.2.4.	Gruppenbesteuerungskonstellationen in Joint-Venture-Strukturen	275

8.1.2.5.	Gruppenbesteuerung und Insolvenz	280
8.1.2.6.	Übertragung von Immobilienvermögen	282
8.1.2.7.	Exkurs: Einstieg ausländischer Joint-Venture-Partner	290
8.1.3.	Laufende Besteuerung der Struktur	293
8.1.3.1.	Abzugsverbote	294
8.1.3.2.	Dividenden an die Joint-Venture-Gesellschaft	297
8.1.3.3.	Abzugsteuer auf Dividenden	297
8.1.3.4.	Joint-Venture-Holdinggesellschaften in der Umsatzsteuer	299
8.1.3.5.	Dienstleistungsverrechnungen an die Struktur	301
8.1.4.	Exit aus dem Joint Venture	303
8.1.4.1.	Steuerneutraler Ausstieg österreichischer Joint-Venture-Partner	303
8.1.4.2.	Gruppenbesteuerung	304
8.1.5.	Exkurs: Ausgewählte Meldeverpflichtungen für Joint-Venture-Strukturen	304
8.2.	Contractual Joint Venture	307
8.2.1.	Errichtung der Joint-Venture-Struktur	307
8.2.2.	Laufende Besteuerung	308
8.2.2.1.	Fremdübliche Verrechnung der Leistungsbeziehungen	308
8.2.2.2.	Abzugssteuern	308
8.2.3.	Exit aus dem Joint Venture	309
8.2.4.	Exkurs: Ergebnisgemeinschaften	309
9.	Streitbeilegung und gültige Schiedsklauseln	311
9.1.	Vorbemerkung	311
9.2.	Inhalt von Schiedsvereinbarungen	313
9.2.1.	Allgemeines	313
9.2.2.	Wahl der Schiedsinstitution	314
9.2.3.	Sitz des Schiedsverfahrens	315
9.2.4.	Anwendbares Recht	316
9.2.5.	Wahl der Schiedsrichter	316
9.2.6.	Sprache des Verfahrens	317
9.2.7.	Anwendbarkeit der Regeln zum beschleunigten Verfahren	318
9.3.	Besonderheiten der Schiedsverfahren mit Sitz in Österreich	318
9.3.1.	Allgemeines	318
9.3.2.	Schiedsvereinbarungen mit Verbrauchern	318
9.3.3.	Objektive Schiedsfähigkeit gesellschaftsrechtlicher Streitigkeiten	320
9.3.4.	Formvorschriften	322

10. W&I-Versicherung	325
10.1. W&I-Versicherung	325
10.1.1. Begriffsbestimmung und Allgemeines	325
10.1.2. Versicherungsprozess	328
10.1.2.1. Indikationenprozess	328
10.1.2.2. Underwriting-Prozess	330
10.1.3. Due-Diligence-Erfordernisse im W&I- Versicherungsprozess	332
10.1.3.1. Anforderungen des Versicherers an die Due-Diligence-Prüfung	332
10.1.3.2. Einfluss der Due Diligence auf den Deckungs- umfang der W&I-Versicherung	333
10.1.4. Auswirkungen der W&I-Versicherung auf die Gestaltung des Kaufvertrages	333
10.1.4.1. Schadensbegriff	334
10.1.4.1.1. Erweiterung des Schadensbegriffes	334
10.1.4.1.2. Schadensberechnung	334
10.1.4.1.3. Schadensbegrenzung	335
10.1.4.2. Definition des Verkäuferwissens (Seller's Knowledge)	335
10.1.4.3. Fairly Disclosed und Bring-Down des Verkäufers	336
10.1.4.4. Haftungsbeschränkungen im Kaufvertrag	337
10.1.4.5. Synthetische Deckungen	338
10.2. Weitere Transaktionsversicherungslösungen (Contingent-Risk-Versicherungen)	339
10.3. W&I-Versicherungen entschlüsselt: Begriffe und ihre Bedeutung	339
Stichwortverzeichnis	343