

**Adam Kupczak**

# **Verschmelzung im nationalen und internationalen Kontext bei Kapitalgesellschaften**

**Aspekte im Gesellschafts- und Steuerrecht**

**Kupczak, Adam: Verschmelzung im nationalen und internationalen Kontext bei Kapitalgesellschaften: Aspekte im Gesellschafts- und Steuerrecht. Hamburg, Diplomica Verlag GmbH 2015**

Buch-ISBN: 978-3-95850-767-8

PDF-eBook-ISBN: 978-3-95850-267-3

Druck/Herstellung: Diplomica® Verlag GmbH, Hamburg, 2015

**Bibliografische Information der Deutschen Nationalbibliothek:**

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

---

Das Werk einschließlich aller seiner Teile ist urheberrechtlich geschützt. Jede Verwertung außerhalb der Grenzen des Urheberrechtsgesetzes ist ohne Zustimmung des Verlages unzulässig und strafbar. Dies gilt insbesondere für Vervielfältigungen, Übersetzungen, Mikroverfilmungen und die Einspeicherung und Bearbeitung in elektronischen Systemen.

Die Wiedergabe von Gebrauchsnamen, Handelsnamen, Warenbezeichnungen usw. in diesem Werk berechtigt auch ohne besondere Kennzeichnung nicht zu der Annahme, dass solche Namen im Sinne der Warenzeichen- und Markenschutz-Gesetzgebung als frei zu betrachten wären und daher von jedermann benutzt werden dürften.

Die Informationen in diesem Werk wurden mit Sorgfalt erarbeitet. Dennoch können Fehler nicht vollständig ausgeschlossen werden und die Diplomica Verlag GmbH, die Autoren oder Übersetzer übernehmen keine juristische Verantwortung oder irgendeine Haftung für evtl. verbliebene fehlerhafte Angaben und deren Folgen.

Alle Rechte vorbehalten

© Diplomica Verlag GmbH  
Hermannstal 119k, 22119 Hamburg  
<http://www.diplomica-verlag.de>, Hamburg 2015  
Printed in Germany

## **INHALTSVERZEICHNIS**

<b>Abbildungsverzeichnis .....</b>	<b>6</b>
<b>Tabellenverzeichnis .....</b>	<b>7</b>
<b>Abkürzungsverzeichnis .....</b>	<b>8</b>
<b>1 Einführung .....</b>	<b>11</b>
1.1 Relevanz des Themas und Problemstellung.....	11
1.2 Zielsetzung und Gang der Untersuchung .....	12
<b>2 Allgemeines .....</b>	<b>14</b>
2.1 Wirtschaftliche Bedeutung von Umstrukturierungen mit Auslandsbezug.....	14
2.2 Begriffsbestimmung.....	15
2.2.1 Verschmelzung versus Fusion.....	15
2.2.2 Grenzüberschreitende/internationale Verschmelzung.....	16
2.3 Verschmelzungsmotive .....	16
2.3.1 Auf nationaler Ebene .....	16
2.3.2 Auf internationaler Ebene .....	17
2.3.3 Verschlinkung der Konzerns.....	20
2.4 Rahmenbedingungen für eine nationale und internationale Verschmelzung auf europäischer Ebene .....	21
2.4.1 Europäische Einflüsse auf die deutsche Steuergestaltung.....	21
2.4.2 Bedeutende EuGH-Entscheidungen.....	23
<b>3 Nationale und internationale Aspekte im Gesellschaftsrecht .....</b>	<b>26</b>
3.1 Anwendbarkeit des Umwandlungsgesetzes .....	26
3.1.1 Sachlicher Anwendungsbereich .....	26
3.1.2 Verschmelzungsvarianten .....	27
3.1.3 Ablauf der Verschmelzung.....	29
3.1.3.1 Rückwirkungsfiktion .....	29
3.1.3.2 Wahlrecht bei den Wertansätzen .....	30

3.1.3.3 Kapitalerhöhung .....	31
3.2 Grenzüberschreitende Verschmelzung .....	32
3.2.1 Systematisierung von internationalen Verschmelzungsfällen .....	32
3.2.2 Abweichende Regelungen zur nationalen Verschmelzung .....	33
3.2.3 Maßgeblichkeit des Gesellschaftsrecht für das Steuerrecht.....	34
3.2.3.1 Vergleichbarkeitsmaßstab .....	34
3.2.3.2 Rechtstypenvergleich ausländischer Kapitalgesellschaften.....	35
3.2.3.3 Länderanalyse .....	35
3.2.3.3.1 Frankreich .....	36
3.2.3.3.2 Niederlande.....	37
3.2.3.4 Drittstaatenverschmelzung .....	37
3.2.3.4.1 Vereinigten Staaten von Amerika .....	38
3.2.3.4.2 BRICS-Staaten.....	38
<b>4 Nationale und internationale Aspekte im Steuerrecht .....</b>	<b>40</b>
4.1 Anwendbarkeit des Umwandlungssteuergesetzes.....	40
4.1.1 Allgemeines.....	40
4.1.2 Der sachliche und persönliche Anwendungsbereich.....	40
4.1.3 Steuerliche Rückwirkung .....	41
4.1.4 Verbot der Verlustverrechnung nach § 2 Absatz 4 UmwStG.....	42
4.2 Auswirkungen bei der übertragenden Kapitalgesellschaft.....	43
4.2.1 Besteuerung der übertragenden Kapitalgesellschaft.....	44
4.2.2 Nutzung eines Verlustvortrags.....	46
4.2.3 Mindestbesteuerung .....	46
4.2.4 Buchwertaufstockung .....	47
4.3 Auswirkungen bei der übernehmenden Kapitalgesellschaft .....	48
4.3.1 Wertverknüpfung .....	49

4.3.2	Beteiligungskorrekturgewinn.....	49
4.3.3	Entstehung eines Übernahmeergebnisses .....	51
4.3.4	Besteuerung des Übernahmeergebnisses.....	52
4.3.5	Eintritt in die Rechtstellung der übertragenden Kapitalgesellschaft.....	53
4.3.5.1	Behandlung von Verlustvorträgen .....	55
4.3.5.2	Übernahme des Verlustabzugs der übertragenden Kapitalgesellschaft.....	55
4.3.5.3	Fortführung eines Verlustvortrags der übernehmenden Kapitalgesellschaft .....	56
4.3.5.3.1	Konzernklausel.....	57
4.3.5.3.2	Stille-Reserve-Klausel .....	58
4.3.5.3.3	Sanierungsklausel .....	58
4.3.6	Übernahmefolgegewinn.....	59
4.4	Auswirkungen für die Anteilseigner der übertragenden Kapitalgesellschaft.....	60
4.4.1	Besteuerung der Anteilseigner .....	60
4.4.1.1	Anteile im Betriebsvermögen .....	61
4.4.1.2	Anteile im Privatvermögen .....	62
4.4.2	Fußstapfentheorie .....	62
4.4.2.1	Anteile im Betriebsvermögen .....	62
4.4.2.1.1	Aufwärtsverschmelzung .....	62
4.4.2.1.2	Wertaufholungsverpflichtungen der sonstigen Anteilseigner .....	63
4.4.2.2	Anteile im Privatvermögen .....	63
4.5	Grenzüberschreitende Verschmelzungen.....	64
4.5.1	Keine steuerliche Rückwirkung bei Besteuerungszug.....	65
4.5.2	Verlust des Besteuerungsrechts der Bundesrepublik Deutschland .....	66
4.5.2.1	Ausschluss des Besteuerungsrechts .....	66

4.5.2.2 Beschränkung des Besteuerungsrechts.....	67
4.5.3 Abkommensrecht .....	67
4.5.3.1 Anwendung der Methodenartikel .....	68
4.5.3.2 Vorbehaltsklauseln bei DBA-Freistellung .....	68
4.5.4 Aufdeckung stiller Reserven bei Hinaus- und Hereinverschmelzung.....	69
4.5.4.1 Entstrickung bei Hinausverschmelzung .....	69
4.5.4.2 Verstrickung bei Hereinverschmelzungen.....	70
4.6 Fallstudie zur grenzüberschreitenden Hinausverschmelzung .....	71
4.6.1 Sachverhalt .....	71
4.6.2 Auswirkungen bei der übertragenden Kapitalgesellschaft.....	73
4.6.2.1 Neutrales Betriebsvermögen der deutschen Betriebsstätte.....	73
4.6.2.1.1 Vereinbarkeit mit EU-Recht .....	74
4.6.2.1.2 Zentralfunktion des Stammhauses .....	76
4.6.2.2 Nicht-DBA-Staat oder DBA mit Anrechnungsmethode.....	77
4.6.2.2.1 Brasilianische Betriebsstätte.....	77
4.6.2.2.2 Portugiesische Betriebsstätte .....	78
4.6.2.3 DBA-Drittstaat mit Freistellungsmethode (Amerikanische Betriebsstätte) .....	79
4.6.3 Auswirkungen bei der übernehmenden Kapitalgesellschaft.....	80
4.6.4 Auswirkungen bei den Anteilseignern .....	80
4.6.4.1 Deutscher Anteilseigner.....	80
4.6.4.2 Brasilianischer Anteilseigner .....	81
4.6.4.3 Französischer Anteilseigner.....	81
<b>5 Fazit .....</b>	<b>82</b>
<b>Literaturverzeichnis .....</b>	<b>83</b>
<b>Rechtsprechungsverzeichnis.....</b>	<b>89</b>

<b>Verzeichnis der sonstigen Quellen .....</b>	<b>92</b>
<b>Anlage A: Muster Verschmelzungsvertrag zur Aufnahme .....</b>	<b>93</b>
<b>Anlage B: Muster Verschmelzungsvertrag zur Neugründung .....</b>	<b>99</b>

## **ABBILDUNGSVERZEICHNIS**

Abbildung 1: Wirtschaftswachstum von Industrien und Schwellenländer .....	14
Abbildung 2: Motive für die grenzüberschreitende Verschmelzung.....	17
Abbildung 3: Umfrage DIHK "Going International 2013" .....	19
Abbildung 4: Prozess der Umsetzung europarechtlicher Vorgaben .....	21
Abbildung 6: Grundsatzsprechungen des EuGH zur Niederlassungsfreiheit ....	24
Abbildung 7: Verschmelzung von Kapitalgesellschaften .....	26
Abbildung 8: Verschmelzungsvarianten.....	27
Abbildung 9: Systematisierung von internationalen Verschmelzungsfällen.....	32
Abbildung 10:Entwicklung der Ausfuhren bei den aktuellen TOP-6- Handelspartnern .....	35
Abbildung 11: Kausalität des Bewertungswahlrechts bei der übertragenden Kapitalgesellschaft .....	43
Abbildung 12: Aufstockung stiller Reserven .....	48
Abbildung 13: Entstehung des Übernahmeergebnisses .....	51
Abbildung 14: Behandlung von Verlustvorträgen.....	55
Abbildung 15: Steuerliche Folgen für die Anteilseigner der übertragenden Kapitalgesellschaft .....	60
Abbildung 16: Unternehmensstruktur vor der grenzüberschreitenden Hinausverschmelzung.....	71
Abbildung 17: Unternehmensstruktur nach der grenzüberschreitenden Hinausverschmelzung.....	72

**TABELLENVERZEICHNIS**

Tabelle 1: Ermittlung des Übertragungsgewinns ..... 45  
Tabelle 2: Ermittlung des Übernahmegewinns und -verlusts ..... 51  
Tabelle 3: Besteuerung des Übernahmegewinns ..... 53

## ABKÜRZUNGSVERZEICHNIS

Abs.	Absatz
AEUV	Vertrag über die Arbeitsweise der Europäischen Union
AfA	Absetzung für Abnutzung
AG	Aktiengesellschaft
AO	Abgabenordnung
AOA	Authorized OECD-Approach
Art.	Artikel
AStG	Außensteuergesetz
BFH	Bundesfinanzhof
BGBI.	Bundesgesetzblatt
BIP	Bruttoinlandsprodukt
BMF	Bundesministerium der Finanzen
BRICS	Brasilien, Russland, Indien, China und Südafrika
BStBl.	Bundessteuerblatt
BT-Drs.	Bundestags-Drucksachen
BV	Besloten vennootschapp (Niederländische Gesellschaftsform)
BW	Burgerlijk Wetboek (Niederländisches Bürgerliches Gesetzbuch)
bzw.	beziehungsweise
d.h.	das heißt
DB	Der Betrieb (Zeitschrift)
DBA	Doppelbesteuerungsabkommen
DIHK	Deutscher Industrie- und Handelskammertag
DIW	Deutsches Institut für Wirtschaftsforschung
DStR	Deutsches Steuerrecht (Zeitschrift)
DStRE	Deutsches Steuerrecht Entscheidungsdienst (Zeitschrift)
EBITDA	earnings before interests, taxes, depreciation and amortization
EG	Europäische Gemeinschaft
EStG	Einkommensteuergesetz
et al.	et alli = und andere
EU	Europäische Union
EuGH	Europäischer Gerichtshof
EWG	Europäische Wirtschaftsgemeinschaft
EWR	Europäischer Wirtschaftsraum
f.	folgende
ff.	fortfolgende
FRL	Internationale Fusionsrichtlinie

## Abkürzungsverzeichnis

---

GewStG	Gewerbsteuergesetz
GmbH	Gesellschaft mit beschränkter Haftung
HGB	Handelsgesetzbuch
Hrsg.	Herausgeber
Hs.	Halbsatz
i.d.R.	In der Regel
i.S.	im Sinne
i.S.d.	im Sinne der/des
i.S.v.	im Sinne von
i.V.m.	in Verbindung mit
IWB	Internationale Wirtschaftsbriefe (Zeitschrift)
KapGes.	Kapitalgesellschaft
KStG	Körperschaftssteuergesetz
lit.	Literarisch
LLC	Limited Liability Company (Amerikanische Gesellschaftsform)
Mio.	Million
MTR	Mutter-Tochter-Richtlinie
Nr.	Nummer
NV	Naamloze Vennootschapp (Niederländische Gesellschaftsform)
NWB	Neue Wirtschafts-Briefe
OECD	Organisation for Economic Co-operation and Development
OECD-MA	OECD-Musterabkommen
PWC	PricewaterhouseCoopers
Rn.	Randnummer
Rs.	Rechtssache
Rz.	Randziffer
S.	Satz/Seite
S.A.	Société anonyme (Luxemburgische Gesellschaftsform)
SA	Société anonyme (Französische Gesellschaftsform)
SCE-VO	Europäische Genossenschaft Verordnung
SEStG	Gesetz über steuerliche Begleitmaßnahmen zur Einführung der Europäischen Gesellschaft und zur Änderung weiterer steuerlichen Vorschriften
SE-VO	Verordnung über das Statut der Europäischen Gesellschaft (SE)
Slg.	Sammlung des Gerichtshofs der Europäischen Gemeinschaften
sog.	so genannte(n/r/s)
SteuStud	Steuer und Studium (Zeitschrift)