

Thomas Schmallowsky
Katrin Schmallowsky

Squeeze out im normativen Umfeld

Ein Leitfaden zur Rechtsanwendung

Thomas Schmallowsky
Katrín Schmallowsky

**Squeeze out
im normativen Umfeld**

Thomas Schmallowsky
Katrin Schmallowsky

Squeeze out im normativen Umfeld

Ein Leitfaden zur Rechtsanwendung

Tectum Verlag

Thomas Schmallowsky

Katrin Schmallowsky

Squeeze out im normativen Umfeld. Ein Leitfaden zur Rechtsanwendung

© Tectum – ein Verlag in der Nomos Verlagsgesellschaft, Baden-Baden 2018

2., überarbeitete Auflage

eISBN: 978-3-8288-6968-4

(Dieser Titel ist zugleich als gedrucktes Werk unter der ISBN:
978-3-8288-4105-5 im Tectum Verlag erschienen.)

Alle Rechte vorbehalten

Besuchen Sie uns im Internet
www.tectum-verlag.de

Bibliografische Informationen der Deutschen Nationalbibliothek

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

Inhalt

A)	Einleitung und Übersicht.....	3
I)	Rechtslage vor dem 01.01.2002.....	5
1)	Verschmelzung auf nichtbörsennotierte Gesellschaft.....	6
2)	Auflösung der Gesellschaft, §§ 262 ff. AktG.....	7
3)	Nichtigerklärung der Gesellschaft, §§ 275 ff. AktG.....	8
4)	Eingliederung der Gesellschaft, §§ 319 ff. AktG.....	9
5)	Reverse Stock Split.....	9
II)	Rechtslage nach dem 01.01.2002.....	10
1)	Squeeze-out-Verfahren, §§ 327 a ff. AktG.....	10
2)	Bestreben der Bundesregierung.....	11
3)	Wirtschaftliche Nachteile der alten Rechtslage.....	12
4)	Empirische Erwägungen.....	13
5)	Änderung des AktG.....	15
a)	Voraussetzungen des Squeeze-out.....	15
aa)	AG / KGaA.....	15
bb)	Hauptaktionär mit 95 % beteiligt am Grundkapital, § 327 a I S. 1 AktG.....	16
aaa)	Nennbetragsaktien, §§ 8 I, II, 16 AktG.....	16
bbb)	Stückaktien, §§ 8 I, III, 16 AktG.....	17
cc)	Verlangen auf Übertragung der Minderheitsaktionärsanteile, § 327 a I AktG.....	18
dd)	Abfindung der Minderheitsaktionäre, §§ 327 a I, 327 b AktG.....	19
ee)	Beschlussfassung der Hauptversammlung.....	72
aaa)	Begriffsdefinition der Hauptversammlung.....	72
aaaa)	Organ der AG.....	72
bbbbb)	Organisationsrechtliches Element.....	73
cccc)	Ordentliche Hauptversammlung.....	73
dddd)	Außerordentliche Hauptversammlung.....	73
eeee)	Vollversammlung.....	73
ff)	Kein Börsennotierungszwang der Gesellschaft.....	73
b)	Rechtsfolge des Squeeze-out.....	74
c)	Rechtsmittel der Minderheitsaktionäre, § 327 f AktG.....	75
aa)	Anfechtungsklage, §§ 327 f, 243 I AktG.....	75
bb)	Spruchstellenverfahren, § 327 f Abs. 1 S. 3 AktG.....	76
d)	Verfassungsgemäßheit des „Squeeze-out“.....	76
aa)	Art. 19 I GG.....	76
bb)	Art. 14 I GG.....	77
aaa)	Schutzbereich des Art. 14 I GG.....	77
bbb)	Grundrechtsträger.....	78
ccc)	Eingriff.....	78
ddd)	Schrankenbestimmung des Art. 14 GG.....	79
aaaa)	Inhalts- oder Schrankenbestimmung.....	79
bbbbb)	Sonstige Beeinträchtigung ohne Enteignungscharakter.....	83
cccc)	Enteignung, Art. 14 III GG.....	83
1)	Hoheitlicher Rechtsakt.....	84
2)	Betroffenheit einer geschützten Position i. S. d. Art. 14 GG.....	84
3)	Erfüllung öffentlicher Aufgaben.....	84
4)	Rechtmäßigkeit der Enteignung.....	85
5)	Junktimklausel, Art. 14 III S. 2 GG.....	86
dddd)	Enteignender Eingriff.....	87
eeee)	Enteignungsgleicher Eingriff.....	87
eee)	Ergebnis.....	88
cc)	Art. 12 GG.....	89
aaa)	Schutzbereich.....	89
bbb)	Grundrechtsträger.....	89
ccc)	Eingriff.....	90
ddd)	Schranken oder Rechtfertigung der Beeinträchtigungen.....	91
dd)	Art. 3 GG.....	93

aaa) Grundrechtsträger.....	93
bbb) Eingriff.....	93
aaaa) Minderheitsaktionäre	94
bbbb) Gesellschaftsform	94
ee) Art. 2 GG.....	95
aaa) Schutzbereich.....	95
bbb) Grundrechtsträger	95
ccc) Eingriff	95
ddd) Schranken.....	96
e) Spannungsfeld – Squeeze-out.....	96
f) Eigene Wertung und Gestaltungsvorschläge.....	98
B) Veräußerungsgewinn als Folge des „Squeeze-out“, § 23 I S. 1 Nr. 2 EStG.....	99
I) Rechtslage vor dem 01.01.1999	100
II) Änderung des § 23 I Satz 1 Nr. 2 EStG	101
III) Exkurs in das geltende deutsche Steuerrecht	103
1) Steuergeheimnis, § 30 AO.....	106
2) Bankgeheimnis, § 30 a AO.....	110
IV) Exkurs in das geltende slowakische Steuerrecht	113
V) Voraussetzung des § 23 I Satz 1 Nr. 2 EStG.....	115
1) Persönliche Steuerpflicht	117
2) Wertpapiere i. S. d. § 23 I S. 1 Nr. 2 EStG (§ 2 I Nr. 1 f. WpHG analog).....	117
3) Anschaffung.....	118
4) Veräußerung	119
5) Identität zwischen angeschafftem und veräußertem Wertpapier.....	120
6) Abgrenzung zu § 17 EStG	121
7) Zwangserwerb	123
8) Optionsrechte.....	124
9) Zwangsveräußerung	124
10) „Spekulationsfrist“.....	125
11) Rechtsfolge.....	127
VI) Empirische Erwägungen	129
VII) Verfassungsgemäßheit des § 23 I S. 1 Nr. 2 EStG	130
1) Art. 3 I GG	130
VIII) Eigene Wertung und Gestaltungsvorschläge	139
C) KSt als Folge des Kaufs eigener Anteile durch die Gesellschaft.....	142
I) Einführung in die Körperschaftsteuer.....	143
II) Steuerpflicht	145
1) Unbeschränkte Steuerpflicht, § 1 KStG.....	145
2) Beschränkte Steuerpflicht, § 2 KStG.....	147
III) Einkommen, § 8 KStG.....	149
IV) Organschaft	150
V) Verdeckte Gewinnausschüttung (vGa), § 8 III S. 2 HS 1 KStG.....	153
VI) Verdeckte Einlagen.....	157
VII) Steuersatz, § 23 KStG.....	158
VIII) Exkurs Eigenkapital	158
1) Zusammensetzung und Definition.....	158
2) Einführung in die Bilanzierung.....	161
3) Erhöhung des Eigenkapitals und deren Folgen	164
4) Herabsetzung des Eigenkapitals und deren Folgen.....	169
IX) Steuerveranlagungsverfahren, §§ 30 f. KStG.....	174
D) Kapitalertragssteuer (§ 43 I 1 Nr. 1 EStG) als Folge von Gewinnanteilen an und Auflösung von einer Kapitalgesellschaft (§ 20 I S. 1 Nr. 1, 2 EStG).....	176
I) Einführung in die Kapitalertragssteuer, § 43 EStG.....	176
II) Steuerpflicht	178
III) Gewinnanteile aus Aktien, § 20 I S. 1 Nr. 1 EStG	178
E) Steuerstrafrecht.....	179
1) Allgemeiner Teil des StGB.....	181

2) Steuerstrafrecht.....	188
3) Besonderer Teil des StGB.....	211
F) Rechtsbehelfsverfahren im Steuerrecht.....	215
I) Einführung.....	216
II) Einspruch	216
1) Zulässigkeit	217
a) Finanzrechtsweg, § 347 AO.....	217
b) Statthaftigkeit des Einspruchs, §§ 347 I, 348 AO.....	218
c) Einspruchsbefugnis, §§ 350 ff. AO.....	219
d) Beteiligtenfähigkeit, §§ 33, 78 AO.....	222
e) Handlungsfähigkeit, §§ 365 I, 79 AO.....	224
f) Einspruchsfrist, § 355 I S. 1 AO.....	226
g) Sonstige Sachentscheidungsvoraussetzungen.....	228
2) Begründetheit.....	229
III) Klageverfahren.....	231
1) Zulässigkeit der Klage.....	232
a) Zulässigkeit des Finanzrechtsweges, § 33 FGO.....	232
b) Zuständigkeit des Finanzgerichts, § 35 FGO.....	233
c) Statthafte Klageart.....	235
d) Erfolgloses Vorverfahren, § 44 I FGO.....	239
e) Klagebefugnis, § 40 II FGO.....	240
f) Beteiligtenfähigkeit, Prozessfähigkeit, Postulationsfähigkeit, §§ 57 ff. FGO.....	240
g) Klagefrist, § 47 FGO.....	240
2) Begründetheit.....	242
IV) Antrag auf Aussetzung der Vollziehung, § 69 FGO.....	243
1) Geltungsbereich.....	245
2) Zuständigkeit, § 69 II FGO.....	245
3) Antragsbefugnis.....	246
4) Rechtsschutzbedürfnis.....	247
5) Ernstliche Zweifel an der Rechtmäßigkeit des VA.....	247
6) Unbillige Härte.....	248
7) Wirkung der Aussetzungsanordnung.....	250
V) Einstweilige Anordnung, § 114 FGO.....	253
1) Anordnungsanspruch.....	254
2) Anordnungsgrund.....	254
VI) Stundung, § 222 AO.....	255
1) Besondere Härte.....	256
2) Gefährdung des Anspruchs.....	257
VI) Gegenvorstellung.....	259
VII) Dienst-/ Fachaufsichtsbeschwerde.....	259
VIII) Sonstige Anträge insbesondere Sprungklage, § 45 FGO.....	260
IX) Widerspruch, §§ 68 ff. VwGO.....	261
1) Sinn und Zweck des Vorverfahrens.....	261
2) Voraussetzungen des Widerspruchsverfahrens.....	263
3) Begründetheit.....	266
X) Wiedereinsetzung in den vorigen Stand, § 110 AO.....	270
XI) Berichtigung offenbarer Unrichtigkeiten, § 129 AO.....	273
XII) Aufhebung und Änderung von Steuerbescheiden, § 172 AO.....	274
XIII) Korrektur wegen nachträglich bekanntgewordener Tatsachen / Beweismittel, § 173 AO.....	275
XIV) Korrektur wegen eines rückwirkenden Ereignisses, § 175 I S. 1 Nr. 2 AO.....	277
XV) Korrektur materieller Fehler, § 177 AO.....	278
XVI) Rücknahme eines Steuerverwaltungsaktes, § 130 AO.....	279
XVII) Widerruf eines Steuerverwaltungsaktes, § 131 AO.....	281
G) Rechtsbehelfsverfahren im Aktienrecht.....	282
I) Einführung.....	282
II) Anfechtungsklage, § 246 AktG.....	282
1) Zulässigkeit.....	283

a) Ordnungsgemäßheit der Klageerhebung, § 253 ZPO	283
b) Wirksamkeit der Klageerhebung.....	283
c) Deutsche Gerichtsbarkeit, §§ 18 ff. GVG.....	283
d) Zuständigkeit, §§ 12 ff. ZPO, §§ 23 ff., 71 GVG, § 246 III S. 1 AktG.....	284
e) Parteifähigkeit / Aktivlegitimation, §§ 50 ff. ZPO, § 245 AktG.....	284
f) Streitgegenstand	288
g) Statthafte Klageart.....	288
h) Keine entgegenstehende Rechtskraft, § 322 ZPO	289
i) Keine anderweitige Rechtshängigkeit, § 261 ZPO.....	289
j) Rechtsschutzbedürfnis	290
k) Anfechtungsfrist, § 246 I AktG	290
2) Begründetheit.....	292
III) Nichtigkeitsklage, § 249 AktG	293
IV) Einstweiliger Rechtsschutz / Einstweilige Verfügung, §§ 935 ff. ZPO	294
H) Zusammenfassung und Ausblick	295
I) Summarische Würdigung.....	295
II) Neues Steuerrecht	297
III) Eigene Wertung	299
IV) Anhang Abbildungen	301
V) Literaturverzeichnis.....	305