

**Thomas Schmallowsky**  
**Katrin Schmallowsky**

# **Squeeze out im normativen Umfeld**

**Ein Leitfaden zur Rechtsanwendung**

Thomas Schmallowsky  
Katrín Schmallowsky

## **Squeeze out im normativen Umfeld**



Thomas Schmallowsky  
Katrín 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](http://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 Minderheitsaktionsanteile, § 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
VII) Gegenvorstellung .....	259
VIII) Dienst-/ Fachaufsichtsbeschwerde .....	259
IX) 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