

Thomas Schmallowsky
Katrin Schmallowsky

Squeeze out im normativen Umfeld

Ein Leitfaden zur Rechtsanwendung

Thomas Schmallowsky
Katrin Schmallowsky

Squeeze out im normativen Umfeld

Thomas Schmallowsky
Katrin Schmallowsky

Squeeze out im normativen Umfeld

Ein Leitfaden zur Rechtsanwendung

Tectum Verlag

Thomas Schmallowsky
Katrín 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) Straftraferecht.....	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