

**Marcel Kieber**

# **Die Fusion im liechtensteinischen Recht**

**Eine zivil- und steuerrechtliche Betrachtung**

# Inhaltsverzeichnis

## Erster Abschnitt

Einleitung .....	1
§ 1 Einleitende Worte.....	1
A. Problemstellung.....	1
B. Zielsetzung & Abgrenzung .....	3
C. Vorgehensweise.....	4
D. Wissenschaftlicher Beitrag .....	6
§ 2 Rechtsgrundlagen.....	7
A. Liechtensteinisches Personen- und Gesellschaftsrecht .....	7
B. Schweizer Fusionsgesetz .....	12
C. Allgemeines Bürgerliches Gesetzbuch .....	13
D. Steuerrecht .....	16
I. Nationales Recht .....	16
II. Übernahme von Schweizer Recht.....	17
Zweiter Abschnitt	
Hauptteil .....	19
§ 3 Fusion .....	19
A. Definition .....	19
B. Gesetzliche Grundlagen .....	20
C. Fusionsberechtigte Gesellschaften .....	24
I. Anwendung der Art. 351 ff. PGR .....	24
II. Fusionsfähige Gesellschaften.....	24
1. Verbandspersonen.....	28

a)	Körperschaften .....	28
aa)	Verein .....	28
bb)	Aktiengesellschaft .....	29
cc)	Kommanditaktiengesellschaft .....	29
dd)	Societas Europaea (SE) .....	29
ee)	Anteilsgesellschaft .....	29
ff)	Gesellschaft mit beschränkter Haftung (GmbH) .....	30
gg)	Genossenschaft.....	30
hh)	Europäische Genossenschaft (SCE) .....	32
ii)	Versicherungsverein auf Gegenseitigkeit und Hilfskasse .....	32
b)	Anstalten und Stiftungen.....	32
aa)	Anstalt .....	32
bb)	Stiftung.....	33
2.	Gesellschaften ohne Persönlichkeit .....	34
a)	Einfache Gesellschaft.....	34
b)	Kollektivgesellschaft .....	35
c)	Kommanditgesellschaft.....	35
d)	Europäische wirtschaftliche Interessenvereinigung (EWIV) .....	36
3.	Besondere Vermögenswidmungen .....	37
a)	Die Treuhänderschaft im Allgemeinen (Trust).....	37
b)	Das Treuunternehmen (Trust reg.).....	40
4.	Der numerus clausus im chFusG .....	41
5.	Zwischenfazit und Kritik .....	43

a) Unklare Gesetzeslage für nicht rechtsformgleiche Gesellschaftsformen .....	43
b) Argumente für die Fusion von Gesellschaften unterschiedlicher Rechtsform .....	44
c) Anwendung der für die Fusion von Gesellschaften unterschiedlicher Rechtsform herausgearbeiteten Grundsätze auf die Fusion mit einer Anstalt .....	46
aa) Ad 1: grundsätzliche Kompatibilität .....	46
aaa) Rechtsordnungstyp .....	46
bbb) Juristische Person .....	49
ccc) Eigentümerschaft .....	49
ddd) Kapital .....	50
eee) Haftung .....	51
fff) Eintragung im Register .....	51
ggg) Buchführungspflicht .....	52
hhh) Zwischenfazit .....	52
bb) Ad 2: Gläubigerbeeinträchtigung .....	52
cc) Ad 3: Kontinuität des Vermögens .....	54
dd) Ad 4: Kontinuität der Mitgliedschaft .....	54
ee) Fazit .....	55
d) Grafische Übersicht über die Fusionsmöglichkeiten .....	58
aa) Status quo .....	58
bb) Erweiterte Übersicht Fusionsmöglichkeiten .....	59
III. Erscheinungsformen .....	60

1.	Gewöhnliche Absorptionsfusion .....	61
2.	Mutter-Tochter-Fusion (up-stream merger) .....	61
3.	Tochter-Mutter-Fusion (reverse merger, down-stream merger) .....	62
4.	Schwesterfusion (side-stream merger) .....	62
5.	Fusion von Gesellschaften in Liquidation .....	63
6.	Fusion von Gesellschaften mit Kapitalverlust oder Überschuldung .....	65
§ 4	Fusionsablauf .....	69
A.	Absichtserklärung und Due Diligence Prüfung .....	69
B.	Fusionsplan .....	71
C.	Fusionsbericht .....	83
I.	Inhalt .....	84
II.	Rechtsfolgen eines ungenügenden Fusionsberichts .....	92
III.	Erweiterte Informationspflichten .....	94
IV.	Rechtsfolgen bei Verletzung der Informationspflicht .....	96
V.	Verzicht auf Informationspflicht .....	97
D.	Prüfung der Fusion .....	98
I.	Prüfung durch unabhängige Sachverständige .....	99
II.	Prüfungsinhalt .....	101
III.	Verzicht auf die Erstellung des Prüfberichts .....	103
IV.	Verschweigen von relevanten Tatsachen .....	104
E.	Generalversammlung .....	105
I.	Vorbereitung .....	105
1.	Bereitstellen von relevanten Unterlagen .....	105

a) Fusionsplan.....	105
b) Weitere Unterlagen .....	109
2. Konsultation der Arbeitnehmer .....	113
3. Information über Veränderung des Vermögens .....	114
4. Einberufung.....	115
a) Art und Weise .....	115
b) Ort der Durchführung.....	116
c) Verweisung .....	117
II. Beschlussfassung.....	117
1. Bei der untergehenden Gesellschaft.....	117
2. Bei der übernehmenden Gesellschaft .....	118
3. Beschlussmehrheiten und -quoten.....	119
F. Kapitalerhöhung.....	120
I. Grundsätzliches Verfahren.....	120
II. Erleichterungen.....	121
III. Gegenstand der Kapitalerhöhung .....	122
IV. Pflicht zur Kapitalerhöhung.....	122
V. Verzicht auf Kapitalerhöhung bei Beteiligungen .....	123
VI. Emission .....	123
G. Anmeldung der Fusion.....	125
I. Kompetenz.....	126
II. Beurkundung.....	126
III. Einzureichende Belege .....	127

H. Eintragung der Fusion.....	128
I. Abfolge.....	129
II. Zeitpunkt.....	129
III. Kompetenz.....	130
IV. Rechtsfolgen.....	130
1. Vermögensübergang.....	130
2. Gesamtrechtsnachfolge.....	130
a) Vertragsverhältnisse.....	131
b) Forderungen.....	132
c) Schulden.....	132
d) Liegenschaften.....	133
3. Löschung der übertragenden Gesellschaft(en).....	134
V. Bekanntmachung.....	134
I. Rechtsbehelfe.....	135
I. Anfechtbarkeit.....	136
1. Grundlage.....	136
2. Aktivlegitimation.....	137
3. Passivlegitimation.....	140
4. Klagevoraussetzungen.....	141
a) Formelle Beschlussmängel.....	141
b) Materielle Beschlussmängel.....	142
5. Rechtsfolgen der Anfechtungsklage.....	143
a) Behebbarer Mängel.....	143

b) Nicht behebbare Mängel.....	145
II. Nichtigkeit .....	145
a) Fehlende öffentliche Beurkundung .....	146
b) Nichtigkeit oder Anfechtbarkeit der Fusionsbeschlüsse .....	146
III. Ausgleichszahlung wegen mangelnder Wahrung der Anteilsrechte .....	147
IV. Anhörung der Verwaltung .....	149
V. Bekanntmachung.....	150
VI. Konsequenz der Nichtigkeit.....	150
VII. Haftung.....	151
VIII. Klagefrist.....	151
J. Fristen.....	153
§ 5 Konzernfusionen.....	157
A. Mutter-Tochter-Fusion (up-stream merger).....	157
I. Mehrheit des Anteilskapitals in der Hand der übernehmenden Gesellschaft.....	157
1. Beschlussfassung der übernehmenden Gesellschaft.....	157
2. Beschlussfassung der übertragenden Gesellschaft.....	158
3. Zeitpunkt des Mehrheitseigentums .....	158
4. Abgeltung der Minderheitseigner der übertragenden Gesellschaft.....	159
II. Sämtliche Anteilsrechte in der Hand der übernehmenden Gesellschaft..	160
B. Tochter-Mutter-Fusion (reverse merger, down-stream merger) .....	163
C. Schwesterfusion (side-stream merger).....	164
§ 6 Fusion durch Vereinigung.....	167

A. Allgemeines.....	167
B. Generalversammlungsbeschluss .....	167
C. Öffentliche Beurkundung.....	168
D. Mindestkapital.....	169
E. Sachverständigenbericht.....	169
F. Gründer.....	169
G. Weitere Bestimmungen.....	170
§ 7 Sonderformen.....	173
A. Unechte Fusion.....	173
B. Quasifusion .....	175
C. Dreiecksfusion .....	175
§ 8 Grenzüberschreitende Fusion .....	177
A. Von Gesellschaften aus Liechtenstein und EWR-Mitgliedstaaten.....	177
I. Vorbemerkung.....	177
II. Immigrationsfusion .....	179
III. Emigrationsfusion .....	181
IV. Anwendbares Recht.....	181
V. Fusionsplan .....	182
1. Inhalt.....	182
2. Bekanntmachung.....	184
a) In den öffentlichen Publikationsorganen .....	184
b) Ausnahme .....	186
VI. Fusionsbericht.....	187

VII. Vorabbescheinigung .....	187
VIII. Rechtmässigkeitskontrolle .....	189
1.    Regelungsgegenstand .....	189
2.    Materielle Erfordernisse .....	190
3.    Vorlagefrist .....	191
IX. Zustimmung der Generalversammlung .....	193
X. Eintragung der grenzüberschreitenden Fusion.....	194
1.    Nach Rechtmässigkeitskontrolle .....	194
2.    Keine Rückabwicklung.....	195
3.    Mitteilungspflicht des HRA.....	196
XI. Umtausch von Anteilen .....	196
XII. Mehrheit oder Gesamtheit des Anteilskapitals in der Hand der übernehmenden Gesellschaft.....	196
XIII. Kritik .....	197
B. Von Gesellschaften aus Liechtenstein und Drittländern .....	198
I.    Fehlende Rechtsgrundlage .....	198
II.   Praxisansatz .....	198
III.  Fazit/Kritik.....	203
§ 9 Stakeholderschutz .....	205
A.    Allgemeines .....	205
B.    Gläubigerschutz .....	205
I.    Sicherstellen von Forderungen.....	206
1.    Gläubigeraufruf .....	206

2.	Glaubhaftmachung der Gefährdung.....	210
3.	Problematik der sofortigen Sicherstellung.....	211
4.	Ausnahmen.....	212
a)	Bei Anleihegläubigern.....	212
b)	Bei Gläubigern von insolventen Gesellschaften.....	212
II.	Haftungsdurchgriff.....	213
1.	Anteilseigner.....	213
a)	Schweiz .....	213
b)	Deutschland .....	214
c)	Liechtenstein .....	214
2.	Verwaltungsrat.....	215
C.	Anteilseignerschutz.....	216
I.	Grundsätzliche Risiken.....	216
II.	Ansprüche .....	217
III.	Anspruchslegitimation .....	218
1.	Aktivlegitimation .....	218
2.	Passivlegitimation .....	218
a)	Organe .....	219
b)	Sachverständige .....	220
IV.	Allgemeine Voraussetzungen der Verantwortlichkeit.....	220
1.	Schaden .....	222
2.	Rechtswidrigkeit.....	223
3.	Verschulden .....	224

a) Business Judgment Rule .....	225
b) Konsequenz der Business Judgment Rule auf Umstrukturierungstatbestände.....	227
4.    Kausalität .....	229
5.    Verjährung.....	229
V.    Kontinuität der Mitgliedschaft.....	230
VI.   Schutz der Anteilseigner der übertragenen Gesellschaft .....	230
VII.  Schutz der Anteilseigner der übernehmenden Gesellschaft .....	231
VIII. Schutz der Mehrheitseigner .....	231
IX.   Schutz der Minderheitseigner.....	232
1.    Abweichung vom Grundsatz der Kontinuität der Mitgliedschaft ...	233
a) Wahlweise Abfindung (Austrittsrecht).....	233
b) Zwangsweise Abfindung (Squeeze-out-merger, cash-out-merger, freeze-out-merger) .....	233
2.    In Liechtenstein.....	235
a) Grundsatz.....	235
b) Ausnahme/Kritik.....	235
3.    Informations- und Rechtfertigungspflicht.....	236
X.    Schutz der Inhaber von Sonderrechten .....	238
1.    Grundsatz.....	238
2.    Ausnahme .....	239
D.    Arbeitnehmerschutz.....	239
I.    Anwendungsbereich.....	240
II.   Übergang der Arbeitsverhältnisse .....	240

III. Wahlmöglichkeit des Arbeitnehmers.....	241
IV. Kündigung.....	242
1.    Kündigung durch den Arbeitnehmer .....	242
2.    Kündigung durch den Arbeitgeber .....	243
V. Gesamtarbeitsvertrag .....	247
VI. Haftung.....	248
VII. Sicherstellungsrecht der Arbeitnehmer .....	249
VIII. Übertragung des Arbeitsverhältnisses an Dritte .....	250
IX. Arbeitnehmervertretung.....	250
1.    Unterrichtung und Anhörung.....	250
2.    Massnahmen bei Übergang .....	252
3.    Rechtsfolgen der Konsultationspflicht .....	253
4.    Konzerngesellschaften .....	254
5.    Übergangsregelung.....	254
6.    Sanierungsfusionen .....	256
X. Arbeitnehmermitbestimmung bei grenzüberschreitenden Fusionen .....	257
1.    Anwendungsbereich.....	257
2.    Wichtigste Regelungen.....	259
§ 10 Steuerrechtliche Folgen einer Fusion .....	261
A. Einleitung.....	261
B. Fusion .....	262
I. Vorbemerkungen .....	262
II. Gesellschaftsebene .....	263

1.	Ertragssteuer.....	263
	a) Begünstigte Umstrukturierungstatbestände.....	265
	b) Umstrukturierungsobjekte.....	266
	c) Übernahme von stillen Reserven.....	267
	aa) Qualifikation.....	267
	bb) Voraussetzungen zur steuerneutralen Übernahme von stillen Reserven .....	271
	aaa) Wertansatz.....	271
	bbb) Fortbestehen inländischen Rechts .....	273
	ccc) Verhinderung von Umgehungstatbeständen .....	275
	d) Steuersukzession .....	278
	e) Sperrfristen.....	280
	f) Verlustübernahme .....	281
	g) Bewertung Fusionsagio / Fusionsdisagio .....	283
	aa) Normale Fusion.....	283
	bb) Konzernfusion .....	284
	aaa) Upstream merger .....	284
	bbb) Downstream merger/reverse merger .....	286
	ccc) Sidestream merger .....	287
	h) Konfusionsgewinne/Bildung von Rückstellungen.....	288
	i) Abschreibungen/Wertberichtigungen auf Beteiligungen im Zuge einer Umstrukturierung .....	289
	j) Zeitliche und steuersystematische Umsetzung der Fusion .....	290
2.	Couponsteuer.....	292

3.	Stempelabgaben.....	296
a)	Emissionsabgabe.....	296
b)	Umsatzabgabe.....	298
aa)	Generell.....	298
bb)	Fusion mit und ohne Effektenhändlerstatus.....	299
4.	Grundsteuer.....	302
a)	Grundstücksgewinnsteuer.....	302
b)	Handänderungssteuer.....	303
5.	Mehrwertsteuer.....	304
III.	Gesellschafterebene.....	306
1.	Natürliche Personen.....	306
a)	Vermögenssteuer.....	306
b)	Erwerbssteuer.....	308
2.	Juristische Personen.....	309
a)	Kapitalsteuer.....	309
b)	Ertragssteuer.....	310
C.	Sonderformen.....	313
1.	Unechte Fusion.....	313
2.	Quasifusion.....	314
3.	Dreiecksfusion.....	315
Dritter Abschnitt		
	Schlussteil.....	317
	§ 11 Zusammenfassung und Anregungen.....	317

A. Zusammenfassung .....	317
B. Anregungen .....	318
§ 12 Stichwortverzeichnis .....	321