



Sven Gröschel (Autor)

## **Die Societas Europaea (SE)**

Eine Analyse der gesetzgeberischen Ziele, Vorgaben und Umsetzung



**Internationale Göttinger Reihe**

Herausgeber: J.-P. Cuvillier

### **RECHTSWISSENSCHAFTEN**

Sven Gröschel

#### **Die Societas Europaea (SE)**

Eine Analyse der gesetzgeberischen Ziele,  
Vorgaben und Umsetzung

**Band 53**



**Cuvillier Verlag Göttingen**  
Internationaler wissenschaftlicher Fachverlag

<https://cuvillier.de/de/shop/publications/6713>

Copyright:

Cuvillier Verlag, Inhaberin Annette Jentsch-Cuvillier, Nonnenstieg 8, 37075 Göttingen,  
Germany

Telefon: +49 (0)551 54724-0, E-Mail: [info@cuvillier.de](mailto:info@cuvillier.de), Website: <https://cuvillier.de>



## Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis.....	i
Literaturverzeichnis.....	iii
A. Einleitung und Abgrenzung des Untersuchungsgegenstandes.....	1
B. Gründungstatbestände und Sitzverlegung.....	2
I. Verschmelzung von Aktiengesellschaften, Art. 2 Abs. 1, Art. 17 ff SEVO.....	2
1. Verschmelzungsarten.....	2
2. Verschmelzungsverfahren.....	4
a. Verschmelzung durch Aufnahme Art. 17 Abs. 2 lit. a) SEVO.....	4
b. Verschmelzung durch Neugründung Art. 17 Abs. 2 lit. b) SEVO.....	4
c. Doppelzuständigkeit der Amtsgerichte bei einer in Deutschland zu gründenden SE.....	5
II. Gründung einer Holding SE, Art. 2 Abs. 2, 32 ff SEVO.....	8
1. Gründungsarten.....	8
2. Gründungsverfahren.....	9
3. Anwendbares Recht.....	11
III. Gründung einer Tochter-SE, Art. 2 Abs. 3 SEVO.....	12
IV. Umwandlung einer nationalen AG in eine SE, Art. 2 Abs. 4, 37 SEVO.....	14
1. Anwendbares Recht.....	14
2. Gründergesellschaften.....	16
a. AG als Gründungsgesellschaft.....	16
b. KGaA als Gründungsgesellschaft.....	16
c. Kapitalgesellschaft & Co KGaA als Gründungsgesellschaft.....	18
V. Ungeschriebene Gründungstatbestände und Gestaltungsmöglichkeiten.....	19
1. Numerus Clausus.....	19
a. Historische Gründe.....	19
b. Rechtliche Gründe.....	20
2. Gestaltungsmöglichkeiten.....	21
a. Verschmelzung Art. 2 Abs. 1 SEVO.....	21
b. Sitzverlegung einer Gründungsgesellschaft, die als AG firmiert.....	22
aa. Nachträgliche Änderung des Satzungssitzes.....	24
bb. Vorschlag für eine Vierzehnte Richtlinie des Europäischen Parlaments und des Rates über die Verlegung des Sitzes einer Gesellschaft in einen anderen Mitgliedsstaat mit Wechsel des für die Gesellschaft maßgebenden Rechts.....	24
cc. Neugründung im Zuzugsstaat und Liquidation im Wegzugsstaat.....	26



c.	Gründung einer Tochter SE. Art. 2 Abs. 3 SEVO.....	26
aa.	Mehrstaatlichkeitsbezug.....	26
bb.	Gründung durch Zeichnung der Aktien.....	30
cc.	Gründung durch Verschmelzung zweier mitgliedsstaatlicher Töchter.....	31
d.	Gestaltungsmöglichkeiten bei einer Umwandlung.....	31
e.	Vorrats-SE.....	32
aa.	Art. 12 Abs. 2 SEVO.....	33
aaa.	Strukturelle Änderung i.S.v. § 18 Abs. 3 SEBG.....	34
bbb.	Minderung der Arbeitnehmerbeteiligung durch die strukturelle Änderung.....	35
ccc.	Teleologische Reduktion vs. Europarechtskonforme Auslegung von Art. 12 Abs. 2 SEVO.....	37
bb.	Numerus Clausus der Gründungstatbestände und Mehrstaatlichkeit.....	39
VI.	Sitzverlegung.....	39
1.	Qualität der Sitzverlegung.....	39
2.	Verlegungsverfahren.....	40
a.	Handlungen im Wegzugstaat.....	40
b.	Handlungen im Zuzugstaat.....	42
VII.	Fazit zur Attraktivität von SE-Gründung und Sitzverlegung.....	42
1.	Ziele der Organe.....	43
2.	Gründungsaufwand bzw. Sitzverlegungsaufwand.....	45
3.	Gestaltungsmöglichkeiten.....	46
4.	Schlussfolgerung.....	46
C.	Konzernrecht der SE.....	47
I.	Anwendbares Konzernrecht.....	48
1.	Art. 9 Abs. 1 lit. c) SEVO Sachnorm- oder Gesamtnormverweisung.....	48
a.	Sachnormverweisung.....	48
b.	Gesamtnormverweisung.....	49
c.	Stellungnahme.....	49
2.	Uneingeschränkte Anwendbarkeit deutschen Aktienkonzernrechts auf die abhängig SE.....	52
a.	Weisungsrecht vs. Eigenverantwortliche Leitung im Vertragskonzern.....	53
b.	Konflikt von Art. 9 Abs. 1 lit. c) ii) SEVO i.V.m. §§ 291 Abs. 3 AktG mit Art. 5 SEVO.....	54
c.	Konflikt von Art. 9 Abs. 1 lit. c) ii) SEVO i.V.m. § 311 AktG mit Art. 15, 16 der Kapitalrichtlinie – faktische Unternehmensverbindung.....	55
d.	Keine Unvereinbarkeit von Art. 9 Abs. 1 lit. c) ii) SEVO i.V.m. § 302 AktG Mit Art. 15, 16 der Kapitalrichtlinie.....	56
II.	Beherrschende SE.....	57
1.	Anwendbarkeit der Grundsätze der Holz Müller-Entscheidung auf die in Deutschland ansässige SE.....	58



2. Auswirkungen auf die Kollisionsregel des internationalen Konzernrechts.....	59
III. Fazit.....	60
D. Minderheitenschutz.....	61
I. Minderheitenschutz bei den Gründungstatbeständen.....	61
1. Minderheitenschutz bei Verschmelzung.....	62
a. Information.....	62
b. Mitwirkung.....	63
aa. Zustimmung der Hauptversammlung zur Verschmelzung Art. 23 Abs. 1 SEVO.....	63
bb. Austrittsrecht.....	64
cc. Barabfindungsangebot.....	64
dd. Bare Zuzahlung.....	67
ee. Bescheinigung nach Art. 25 Abs. 2 SEVO.....	69
c. Vermögensschutz.....	69
aa. Barausgleich nach Art. 24 Abs. 2 SEVO i.V.m. § 6 Abs. 2 SEAG.....	69
aaa. Überprüfung des Barausgleichsanspruchs durch die Aktionäre der übertragenden Gesellschaft.....	71
bbb. Überprüfung des Barausgleichsanspruchs durch die Aktionäre der übernehmenden Gesellschaft.....	72
bb. Barabfindungsangebot nach Art. 24 Abs. 2 SEVO i.V.m. § 7 SEAG.....	74
cc. Barabfindung als Erwerb eigener Aktien, Art. 24 Abs. 2 SEVO i.V.m. § 7 Abs. 2 Satz 2 SEAG.....	75
d. Rechtsbehelfe.....	78
2. Minderheitenschutz bei Holdinggründung.....	79
a. Information.....	79
b. Mitwirkung.....	80
aa. Beschluss der Gesellschafterversammlung, Art. 32 Abs. 6 SEVO.....	81
bb. Austrittsrecht.....	81
aaa. Austritt bei zukünftiger SE-Holding im Ausland, Art. 9 Abs. 1, Satz 1, 1. Alt. SEAG.....	82
bbb. Austrittsrecht bei abhängiger SE, § 9 Abs. 1, Satz 1, 2. Alt SEAG.....	82
ccc. Austrittsrecht bei abhängiger Gründungsgesellschaft.....	84
ddd. Austrittsrecht für GmbH-Gesellschafter einer an der Gründung beteiligten GmbH.....	85
cc. Annahme des Barfindungsangebots.....	86
dd. Verbesserung des Umtauschverhältnisses durch bare Zuzahlung, Art. 34 SEVO i.V.m. § 11 SEAG.....	88
c. Vermögensschutz.....	89

### III



aa.	Barabfindung bei Austritt, § 9 SEAG.....	89
bb.	Barausgleich bei Verbesserung des Umtauschverhältnisses, § 11 SEAG.....	90
d.	Rechtsbehelfe.....	90
3.	Minderheitenschutz bei Tochtergründung.....	90
a.	AG als Gründungsgesellschaft.....	91
b.	GmbH als Gründungsgesellschaft.....	91
c.	Personengesellschaften als Gründungsgesellschaften.....	92
4.	Minderheitenschutz bei Sitzverlegung.....	93
5.	Minderheitenschutz bei Umwandlung.....	93
II.	Synchronisation der technischen Minderheitenrechte.....	94
1.	Einberufung der Hauptversammlung und Ergänzung der Tagesordnung, Art. 55 Abs. 1 und 2 SEVO sowie Art. 56 SEVO, § 50 Abs. 1 und 2 SEAG.....	94
2.	Weitere technische Minderheitenrechte.....	95
III.	Fazit.....	95
E.	Gläubigerschutz.....	98
I.	Verschmelzungsgründung.....	98
II.	Holdingsgründung.....	100
III.	Tochtergründung.....	101
IV.	Umwandlung.....	101
F.	Leistungsstruktur.....	102
I.	Dualistisches System.....	102
II.	Monistisches System.....	104
1.	Aufgaben des Verwaltungsrates.....	104
a.	Gegenstand der Geschäftsführung.....	105
b.	Umfang der Delegation der Geschäftsführung.....	106
c.	Abgrenzung zur Kontrollfunktion.....	108
aa.	Kontrolle bei außergewöhnlichen Geschäften.....	108
bb.	Zwingende Beteiligung von geschäftsführenden Direktoren, § 40 Abs. 1 SEAG.....	109
d.	Vertretung der Gesellschaft.....	110
2.	Bestellung und Abberufung der Mitglieder des Verwaltungsorgans.....	111
a.	Bestellung der Mitglieder des Verwaltungsrates.....	111
b.	Abberufung der Mitglieder des Verwaltungsrates.....	114
3.	Haftung der Mitglieder des Verwaltungsorgans und der Geschäftsführenden Direktoren.....	115
a.	Verwaltungsratsmitglieder.....	116
b.	Geschäftsführende Direktoren.....	117
c.	Verwaltungsratsmitglieder als geschäftsführende Direktoren.....	118
4.	Fazit.....	120

#### IV



G.	Laufende Besteuerung der SE.....	121
I.	Subjektive Steuerpflicht.....	122
1.	Unbeschränkte Steuerpflicht, Art. 10 SEVO i.V.m. § 1 Abs. 1 Nr. 1 KStG.....	122
2.	Beschränkte Steuerpflicht, Art. 10 SEVO i.V.m. § 2 Nr. 1 KStG.....	125
II.	Objektive Steuerpflicht.....	126
H.	Besteuerung bei Sitzverlegung der SE.....	128
I.	Besteuerung der Gesellschaft.....	128
1.	Verlegung des Sitzungssitzes.....	128
a.	Sitzungssitz, Verwaltungssitz und Ort der Geschäftsleitung im Ausland.....	129
b.	Sitzungssitz und Verwaltungssitz im EU-Ausland, Ort der Geschäftsleitung im Inland.....	133
c.	Sitzungssitz und Ort der Geschäftsleitung im EU-Ausland, Verwaltungssitz im Inland.....	133
d.	Sitzungssitz im Ausland, Verwaltungssitz und Ort der Geschäftsleitung im Inland.....	134
2.	Verlegung des Verwaltungssitzes.....	134
3.	Verlegung des Ortes der Geschäftsleitung.....	135
II.	Besteuerung der Anteilseigner.....	135
III.	Fazit.....	137
J.	Gründungsbesteuerung bei Verschmelzung.....	137
I.	Hinausverschmelzung.....	137
1.	Anwendungsbereich.....	137
2.	Übertragende Gesellschaft.....	138
a.	Übertragende Gesellschaft mit Sitz, Verwaltung und Ort der Geschäftsleitung in Deutschland, übernehmende Gesellschaft mit Sitz, Verwaltung und Ort der Geschäftsleitung innerhalb der EU.....	138
b.	Übertragende Gesellschaft mit Sitz, Verwaltung und Ort der Geschäftsleitung in Deutschland, übernehmende Gesellschaft mit Sitz, Verwaltung und Ort der Geschäftsleitung innerhalb des EWR-Raums.....	140
c.	Übertragende Gesellschaft mit Sitz, Verwaltung und Ort der Geschäftsleitung in Deutschland, übernehmende Gesellschaft mit Sitz, Verwaltung und Ort der Geschäftsleitung in einem Drittstaat.....	141
3.	Übernehmende Gesellschaft.....	142
	Übertragende Gesellschaft mit Sitz, Verwaltung und Ort der Geschäftsleitung in Deutschland, übernehmende Gesellschaft mit Sitz, Verwaltung und Ort der Geschäftsleitung innerhalb der EU.....	142
aa.	Verlustvortrag.....	142
bb.	Behandlung der Anteile der übernehmenden Gesellschaft an der übertragenden Gesellschaft.....	143



b. Übertragende Gesellschaft mit Sitz, Verwaltung und Ort der Geschäftsleitung in Deutschland, übernehmende Gesellschaft mit Sitz, Verwaltung und Ort der Geschäftsführung innerhalb des EWR-Raums.....	144
c. Übertragende Gesellschaft mit Sitz, Verwaltung und Ort der Geschäftsleitung in Deutschland, übernehmende Gesellschaft mit Sitz, Verwaltung und Ort der Geschäftsführung in einem Drittstaat.....	145
4. Anteilseigner.....	145
a. Übertragende Gesellschaft mit Sitz, Verwaltung und Ort der Geschäftsleitung in Deutschland, übernehmende Gesellschaft mit Sitz, Verwaltung und Ort der Geschäftsleitung innerhalb der EU.....	145
b. Übertragende Gesellschaft mit Sitz, Verwaltung und Ort der Geschäftsleitung in Deutschland, übernehmende Gesellschaft mit Sitz, Verwaltung und Ort der Geschäftsleitung innerhalb des EWR-Raums.....	146
c. Übertragende Gesellschaft mit Sitz, Verwaltung und Ort der Geschäftsleitung in Deutschland, übernehmende Gesellschaft mit Sitz, Verwaltung und Ort der Geschäftsleitung in einem Drittstaat.....	146
II. Hineinverschmelzung.....	147
1. Anwendungsbereich.....	147
2. Übertragende Gesellschaft.....	147
3. Übernehmende Gesellschaft.....	148
a. Verlustvorträge.....	148
b. Anteile der übernehmenden Gesellschaft an der übertragenden Gesellschaft.....	148
4. Anteilseigner.....	149
III. Fazit.....	149
K. Gründungsbesteuerung bei Holdinggründung.....	151
I. Gesellschaftsebene.....	152
II. Anteilseignerebene.....	153
III. Fazit.....	155
L. Gründungsbesteuerung bei Tochtergründung.....	155
I. Einbringender.....	156
1. Inländischer Betrieb oder Teilbetrieb wird in inländische Tochter-SE eingebracht... ..	156
2. Ausländischer Betrieb oder Teilbetrieb wird in inländische Tochter-SE eingebracht..	157
3. Inländischer Betrieb oder Teilbetrieb wird in ausländische Tochter-SE eingebracht..	157
4. Ausländischer Betrieb oder Teilbetrieb wird in ausländische Tochter-SE eingebracht.....	159
II. Übernehmender Rechtsträger.....	159
III. Anteilseigner.....	160
1. Veräußerung der Tochter-SE Anteile durch die Gründungsgesellschaften.....	160
2. Veräußerung der eingebrachten Anteile durch die Tochter-SE.....	160
IV. Fazit.....	161



M. Besteuerung bei Umwandlung.....	162
N. Beteiligung der Arbeitnehmer.....	162
I. Besonderes Verhandlungsgremium.....	164
1. Bildung des bVG bei Tochtergründung, Holdinggründung und Umwandlung, § 5 Abs. 1 SEBG.....	164
2. Bildung des bVG bei Verschmelzung, § 5 Abs. 2 Satz 1 SEBG.....	166
3. Strukturelle Änderungen, § 5 Abs. 4 SEBG.....	167
4. Zusammensetzung des bVG, § 6 SEBG, Beschlussfassung, § 15 SEBG.....	167
II. Gremium auf Seiten der Arbeitgeber.....	168
1. Einheitliches Verhandlungsgremium.....	168
2. Struktur einheitliches Verhandlungsgremium.....	169
III. Verhandlungslösung, §§ 11 ff SEBG.....	171
1. Zusammenarbeit zwischen bVG und Leitungen bzw. einheitlichem Verhandlungsgremium.....	171
2. Instrumente des bVG.....	173
3. Instrumente des einheitlichen Verhandlungsgremiums.....	174
IV. Gesetzliche Auffanglösung.....	175
1. Auffanglösung, §§ 22 ff SEBG – Errichtung eines SE-Betriebsrats.....	176
2. Auffanglösung, §§ 34 ff SEBG.....	176
a. Widerspruch zu deutschem Verfassungsrecht.....	177
aa. Beurteilungsmaßstab.....	177
bb. Widerspruch zu Art. 14 Abs. 1 GG.....	178
b. Widerspruch zu Gemeinschaftsrecht.....	180
V. Einfrieren der Mitbestimmungsregeln.....	182
1. SEVO.....	183
2. Richtlinie 2001/86/EG – Beteiligungsrichtlinie.....	184
VI. Fazit.....	185
O. Gesamtfazit.....	187
I. Gründungstatbestände.....	188
II. Konzernrecht der SE.....	190
III. Minderheitenschutz.....	192
1. Verschmelzung und Sitzverlegung.....	192
2. Holdinggründung.....	193
3. Tochtergründung.....	194
4. Umwandlung.....	194
5. Technische Minderheitenrechte.....	195
IV. Gläubigerschutz.....	195
V. Leitungsstruktur.....	196
VI. Steuerrecht.....	196
VII. Mitbestimmung.....	198