



Universität
Zürich^{UZH}

Rechtswissenschaftliches Institut

Kauf nicht kotierter Aktien

Mergers & Acquisitions FS18

Marija Doci

Matr. 17-746-371

23. März 2018



Übersicht

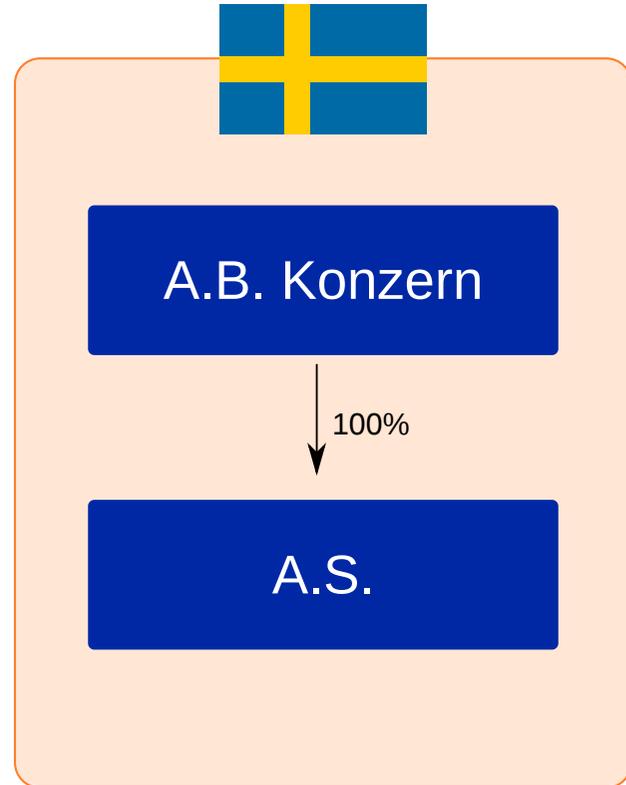
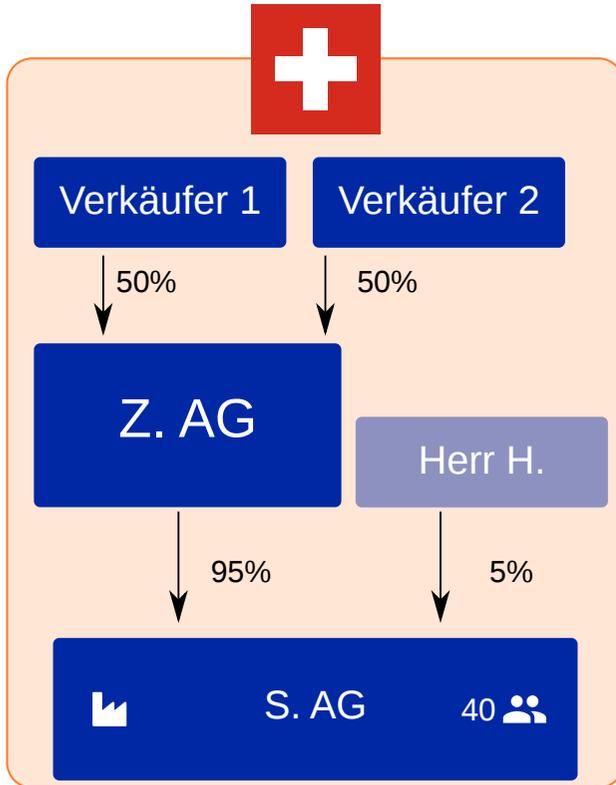
- ▶ Share Purchase Agreement
 - Vertragliche Aspekte
 - Steuerrechtliche Aspekte

- ▶ Indirekte Teilliquidation
 - Art. 20a DBG
 - Kreisschreiben 14 der eidg. Steuerverwaltung

- ▶ Umstrukturierung und steuerliche Folgen

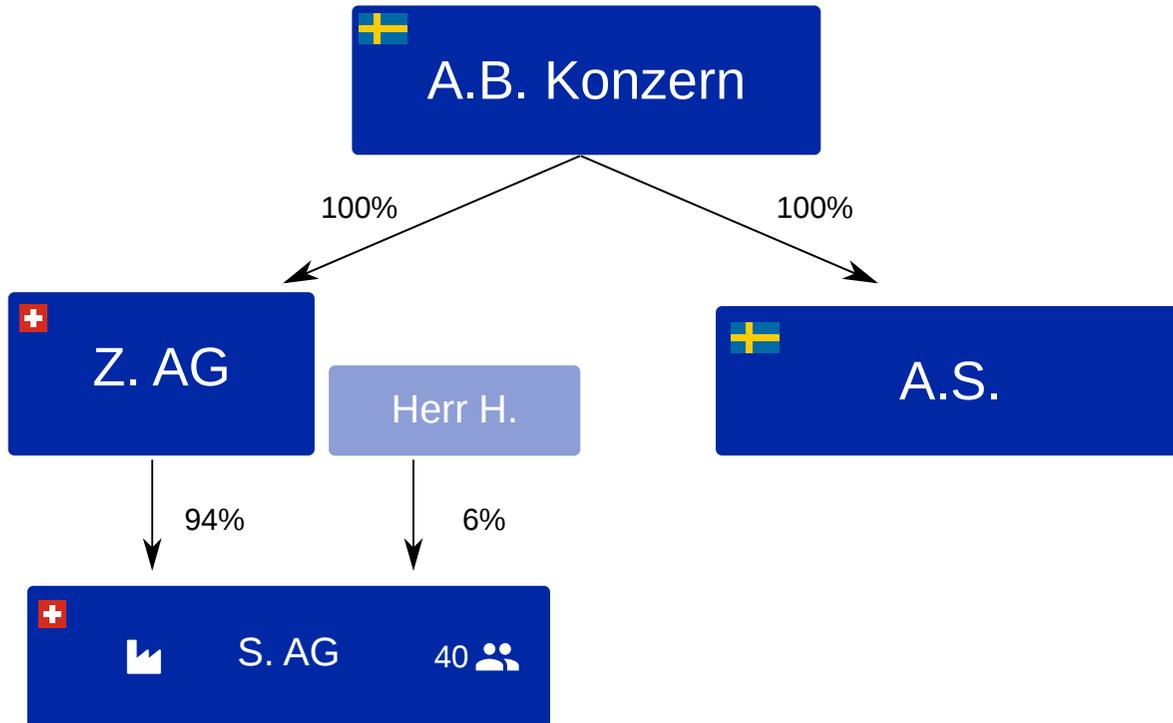


Pre-Closing Structure





At Closing





Sale & Purchase

- ▶ Mind the Gap
 - › Signing Date (Vertragsschluss)
 - › Closing Date (Vollzug)

- ▶ Art. 2 SPA

”

On terms and subject to the conditions set out in this Agreement, sellers undertake to sell to Purchaser and Purchaser undertakes to purchase from Sellers **at Closing** the Sale Shares.

“



Purchase Price

- ▶ Capped at 25M CHF
- ▶ **3 Elements**

Defined Cash Portion

X Millionen CHF - Credit Suisse
Debt (balance at Closing)

Earn-Out Portion

100% of annual
PAT (2012 - 2013)

Call Option (right to buy shares)

Sellers acquire shares in
Holding A.B.



Reps & Warranties

Gründe Bestätigung von Due Dilligence

Aufschiebende Bedingungen (CPs)

Risikoallokation

Zeitpunkt bei Vertragsabschluss

bei Vollzug

Typen von den Verkäufern (Was will der Käufer wissen?)

vom Käufer (Was wollen die Verkäufer wissen?)



Reps & Warranties

Beispiele

Capacity & Authority

Employees

Corporate Organisation

Financial Statements

IP

IT

MAC

Title to Assets

Taxes

Insurance

Compliance with the
Laws and
Regulations

Environment

Material Agreements

etc...



Remedies

- ▶ General Principle (Warranty Claim)
- ▶ Liability of the Sellers
- ▶ Limitations of the Sellers' Liability
 - > *de minimis*
 - > CAPs
 - > deductible basket vs. first Dollar basket
- ▶ Procedure



Closing

- ▶ Closing Date and Location
- ▶ CPs (Tax Ruling)

”

Sellers shall have received from the competent Swiss tax authorities a positive tax ruling decision, namely that the **total Purchase Price with its three elements** as defined under Section 3 is considered private capital gain and is therefore **not considered taxable gain or income.**

“

- ▶ Closing Actions by Purchaser / Sellers



Further Obligations of the Parties

Non-Competition

- › 2 years as of employment termination (i.e. 31.12.2013)
- › territorial scope
- › Non-Compete compensation as part of Purchase Price
- › CHF 600'000 as Liquidated Damages

Non-Solicitation

- › 2 years as of employment termination (i.e. 31.12.2014)
- › Employees of any member of the Company or any of their Subsidiaries
- › Non-Solicitation compensation as part of Purchase Price
- › Employee's last annual gross salary as liquidated damages



Indirect Partial Liquidation

Undertaking

Purchaser undertakes to refrain from any action for the time period of five years following the Closing Date that could lead to an indirect partial liquidation of the Sellers pursuant to Article 20a para. 1 lit. a DBG or the corresponding provision in the applicable cantonal income tax act.

Breach of Undertaking

In the event Purchaser violates this undertaking ... Purchaser shall pay to Sellers an amount equal to the amount of all Taxes imposed on Sellers as a consequence thereof.

Exception

... none of the Sellers shall have any claim against the Purchaser if the Purchaser obtains a binding ruling from competent tax authority with respect to any planned transaction ... [which] will not result in an indirect partial liquidation of the Company.



Indirekte Teilliquidation

- ▶ Problematik
 - Steuerfreie private Kapitalgewinne
 - Ausschüttung der offenen und stillen Reserven nach Verkauf
 - Ausgeschüttete Reserven als Finanzierung des Kaufpreises

- ▶ Praxis des Bundesgerichts
- ▶ Neue Regelung im DBG
- ▶ Kreisschreiben 14 der eidg. Steuerverwaltung



Artikel 20a Abs. 1 lit. a DBG

” der Erlös ¹ aus dem Verkauf einer Beteiligung von mindestens ² 20 Prozent am Grund- oder Stammkapital einer Kapitalgesellschaft oder Genossenschaft ³ aus dem Privatvermögen in das Geschäftsvermögen einer anderen natürlichen oder einer juristischen Person, soweit ⁴ innert fünf Jahren nach dem Verkauf, unter ⁴ Mitwirkung des Verkäufers, ⁵ nicht betriebsnotwendige Substanz ⁶ ausgeschüttet wird, die im Zeitpunkt des Verkaufs ⁷ bereits vorhanden und ⁶ handelsrechtlich ausschüttungsfähig war;

... “



7 Kriterien

- ① Verkauf
- ② Qualifizierte Beteiligung
- ③ Systemwechsel
- ④ Ausschüttungsfrist
- ⑤ Ausschüttung
- ⑥ Handelsrechtlich ausschüttungsfähige Reserven und nichtbetriebsnotwendige Substanz
- ⑦ Mitwirkung



Tatbestandselemente ① ②

- ▶ Verkauf
 - › Verkaufsvertrag
 - › Tausch
- ▶ Qualifizierte Beteiligung
 - › 20% am Grund- oder Stammkapital
 - › Ein Verkäufer, mehrere Verträge
 - › Mehrere Verkäufer, ein oder mehrere Verträge
 - › gemeinsame Willensbildung

”

Artikel 20a Abs. 1 lit. a DBG

.... dies gilt sinngemäss auch, wenn innert fünf Jahren **mehrere Beteiligte** eine solche Beteiligung **gemeinsam verkaufen** oder Beteiligungen **von insgesamt** mindestens 20 Prozent verkauft werden ...

“



Tatbestandselemente ③ ④

- ▶ Systemwechsel
 - vom Privat- ins Geschäftsvermögen
 - vom Nenn- bzw. Kapitaleinlageprinzip ins Buchwertprinzip

- ▶ Ausschüttungsfrist
 - 5 Jahre ab Verkauf
 - gestaffelte Verkäufe -> separater Fristlauf



Tatbestandselemente 5 6

▶ Ausschüttung

- › geldwerte Vorteile zu Gunsten der Käuferin oder deren nahestehenden Personen

Dividenden

Naturaldividenden

Sicherheiten

nicht dem Drittvergleich entsprechende Darlehen

Umstrukturierungen

▶ Handelsrechtlich Ausschüttungsfähige Reserven

- › Letzte Bilanz der Zielgesellschaft
- › Gesetzliche Reserven gem. OR

▶ Nichtbetriebsnotwendige Substanz

- › Nach betriebswirtschaftlichen Kriterien



Tatbestandselemente 7

- ▶ Mitwirkung
 - › Subjektivkriterium
 - › Aktives Zusammenwirken
 - › Passives Zusammenwirken

Artikel 20a Abs. 2 DBG

„**Mitwirkung** im Sinne von Absatz 1 Buchstabe a liegt vor, **wenn der Verkäufer weiss oder wissen muss**, dass der Gesellschaft zwecks Finanzierung des Kaufpreises Mittel entnommen und nicht wieder zugeführt werden.“



Steuerfolgen & Verfahren

- ▶ Verkaufserlös als steuerbarer Vermögensertrag qualifiziert.
- ▶ Steuerbarer Vermögensertrag gebildet durch kleinste der folgenden Größen:
 - › Verkaufserlös inkl. Nebenleistungen
 - › Ausschüttungsbetrag
 - › Handelsrechtlich ausschüttungsfähige Reserven
 - › Nichtbetriebsnotwendige Substanz
- ▶ Nachsteuerverfahren gem. Artikel 151 - 154 DBG



Umstrukturierung

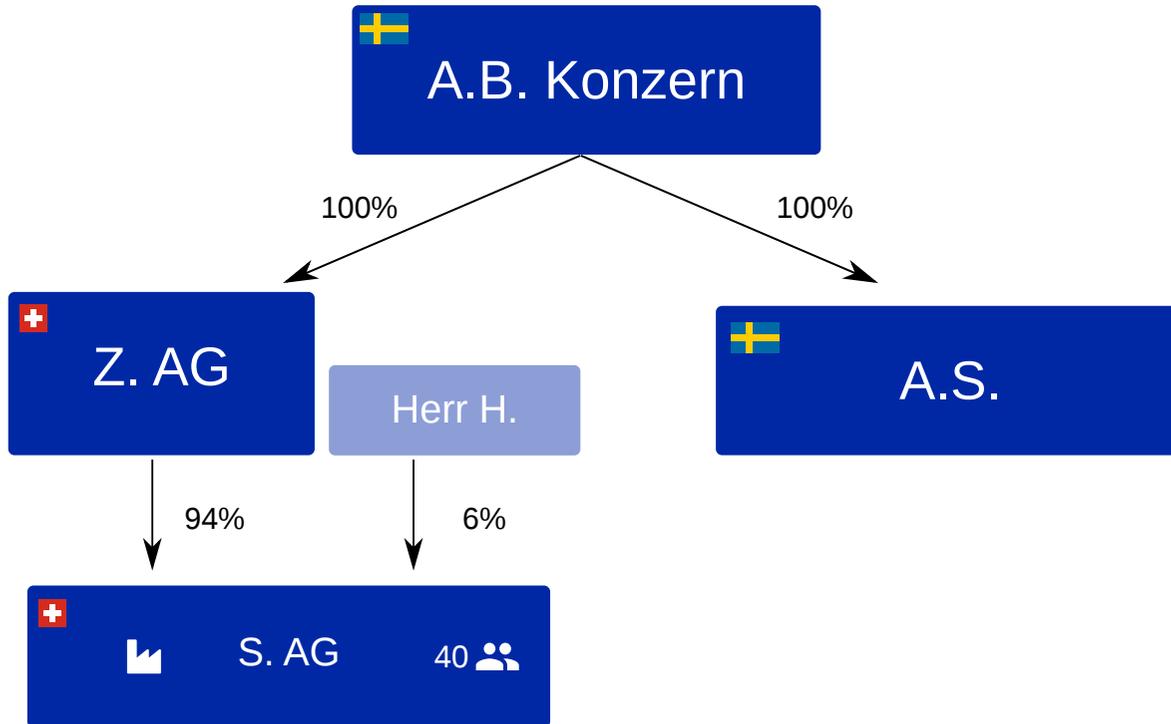
Emigrationsabsorption

- ▶ Fusion von der Schweiz ins Ausland:
 - › Aktiven und Passiven gehen auf die ausländische Gesellschaft über
 - › Die Anteils- oder Mitgliedschaftsrechte sind in der ausländischen Gesellschaft angemessen gewahrt
- ▶ 2 Optionen:
 - › Mutter-Tochter Fusion
 - › Schwester-Tochter Fusion

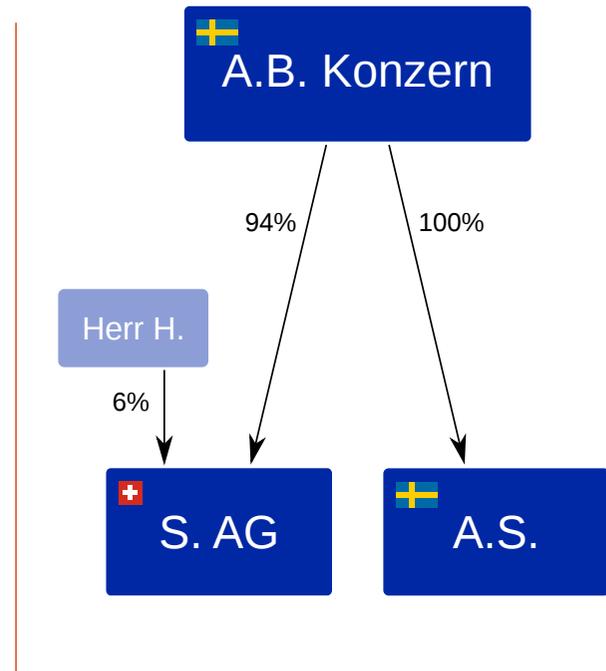
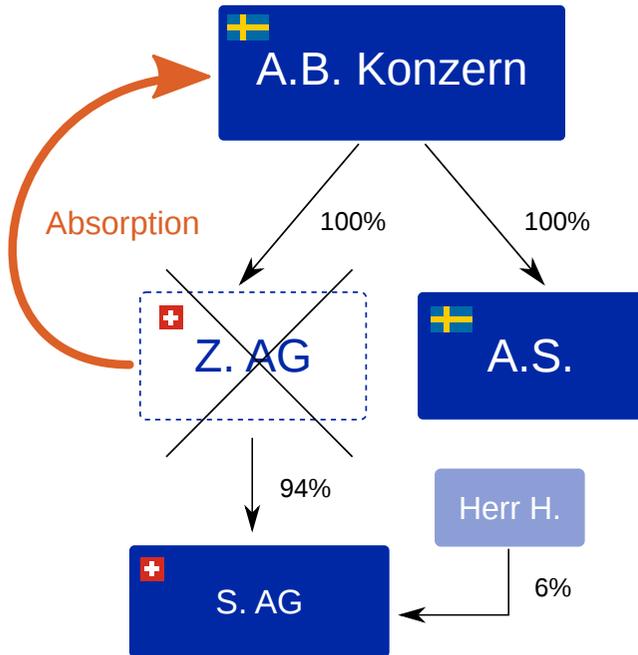
Wird indirekte Teilliquidation ausgelöst?



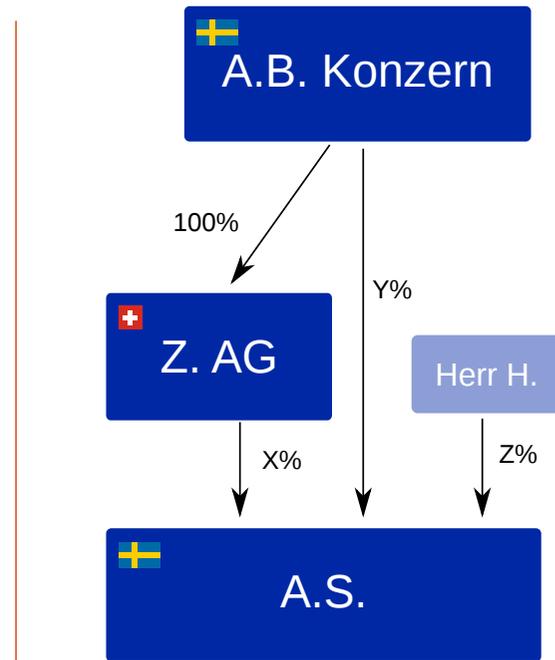
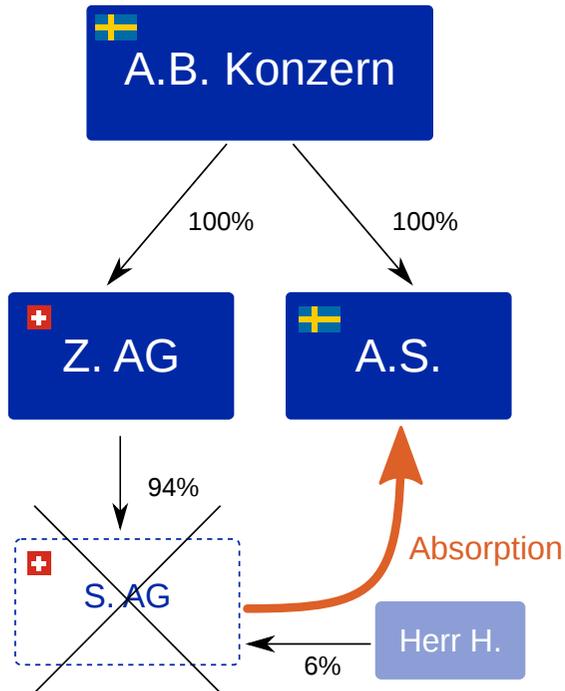
At Closing



Post-Closing Umstrukturierung Option I



Post-Closing Umstrukturierung Option II





**Dankeschön
für Ihre Aufmerksamkeit**