

# Gesellschaftsrecht, Finanzierung und Unternehmensnachfolge

Hamann / Sigle / Grub

3. Auflage 2022  
ISBN 978-3-406-78307-4  
C.H.BECK

schnell und portofrei erhältlich bei  
[beck-shop.de](https://beck-shop.de)

Die Online-Fachbuchhandlung [beck-shop.de](https://beck-shop.de) steht für Kompetenz aus Tradition. Sie gründet auf über 250 Jahre juristische Fachbuch-Erfahrung durch die Verlage C.H.BECK und Franz Vahlen.

[beck-shop.de](https://beck-shop.de) hält Fachinformationen in allen gängigen Medienformaten bereit: über 12 Millionen Bücher, eBooks, Loseblattwerke, Zeitschriften, DVDs, Online-Datenbanken und Seminare. Besonders geschätzt wird [beck-shop.de](https://beck-shop.de) für sein

umfassendes Spezialsortiment im Bereich Recht, Steuern und Wirtschaft mit rund 700.000 lieferbaren Fachbuchtiteln.

Hamann/Sigle/Grub  
Gesellschaftsrecht,  
Finanzierung und Unternehmensnachfolge

  
**beck-shop.de**  
DIE FACHBUCHHANDLUNG

**beck-shop.de**  
DIE FACHBUCHHANDLUNG

# Gesellschaftsrecht, Finanzierung und Unternehmens- nachfolge

Gestaltung, Finanzierung, Internationalisierung,  
Mergers & Acquisitions und Nachfolge

Herausgegeben von

**Prof. Dr. Hartmut Hamann**

und

**Dr. Axel Sigle, LL. M. (Washington D.C.)**

und

**Dr. Maximilian Grub**

Bearbeitet von

*Axel Dippmann, Dr. Claus Peter Fabian, Dr. Tobias Grau, Dr. Maximilian Grub,  
Dr. Gerald Gräfe, Prof. Dr. Hartmut Hamann, Dr. Karsten Heider, Dr. Thomas Klink,  
Dr. Dirk Loycke, Dr. Joachim Natterer, Dr. Simon Oliver, Laura Posch, Dr. Harald Potinecke,  
Dr. Michael Rein, Dr. Petra Schaffner, Dr. Michael Schellenberger, Dr. Tobias Schneider,  
Birgit Schneider, Maximilian Schneider, Dr. Ernst-Markus Schuberth, Dr. Axel Sigle,  
Dr. Steffen Oliver Sorg, Dr. Ulrich Thiem*

3. Auflage 2022



Zitiervorschlag  
Hamann/Sigle/Grub GesR/Bearbeiter § ... Rn. ...  
bzw.  
H/S/G GesR/Bearbeiter § ... Rn. ...

  
beck-shop.de  
DIE FACHBUCHHANDLUNG

**www.beck.de**

ISBN 978 3 406 78307 4

© 2022 Verlag C. H. Beck oHG  
Wilhelmstraße 9, 80801 München  
Druck und Bindung: Westermann Druck Zwickau GmbH  
Crimmitschauer Straße 43, 08058 Zwickau

Satz und Umschlaggestaltung: Druckerei C. H. Beck Nördlingen  
(Adresse wie Verlag)

CO<sub>2</sub>  
neutral

  
chbeck.de/nachhaltig

Gedruckt auf säurefreiem, alterungsbeständigem Papier  
(hergestellt aus chlorfrei gebleichtem Zellstoff)

## Vorwort

Wir freuen uns, zehn Jahre nach der zweiten Auflage eine aktualisierte, dritte Auflage unseres Buches, mit dem neuen Titel „Gesellschaftsrecht, Finanzierung und Unternehmensnachfolge“, vorlegen zu können.

Für die dritte Auflage verstärken jüngere Autoren den Autorenkreis. Sie haben insbesondere die Kapitel „Finanzierung des Wachstums“, „Private Equity“, „Tochtergesellschaften-Haftung“, „Mitbestimmung“, „Governance, Risk, Compliance (GRC)“ und „Unternehmerehe und Unternehmertestament“ neu konzipiert.

Viele Entwicklungen hatten in den letzten zehn Jahren Auswirkungen auf Gesetzgebung und Rechtsprechung im Gesellschaftsrecht und damit auch auf die rechtlichen Rahmenbedingungen für in Deutschland tätige Unternehmen. Als Stichpunkte seien die Digitalisierung, steigende Anforderungen an die Compliance im Unternehmen und eine „gute“ Corporate Governance genannt. Auch die europäische Datenschutzgrundverordnung und ihre Umsetzung in nationales Recht hat Ausstrahlung auf das Gesellschaftsrecht in der Praxis, insbesondere im Bereich von M&A Transaktionen. Schließlich sei die weiter fortschreitende Internationalisierung und Harmonisierung des Gesellschaftsrechts in der Europäischen Union genannt. Die vorliegende – ausschließlich von Praktikern des Gesellschaftsrechts bearbeitete – dritte Auflage greift diese Entwicklungen auf und stellt ihre Auswirkungen auf die Praxis des Gesellschaftsrechts in Deutschland dar.

In Anknüpfung an die Voraufgaben haben wir an der Gliederung festgehalten, die sich am Lebenszyklus eines Unternehmens orientiert – von der Gründung, über das Wachstum der Gesellschaft bis hin zur Unternehmensnachfolge und zum Unternehmensverkauf.

Stuttgart, im Mai 2022

Herausgeber und Autoren

beck-shop.de  
DIE FACHBUCHHANDLUNG

**beck-shop.de**  
DIE FACHBUCHHANDLUNG



## **Herausgeber, Bearbeiterinnen und Bearbeiter**

Axel Dippmann, Partner und Rechtsanwalt CMS, Berlin  
Dr. Claus Peter Fabian, Partner und Rechtsanwalt CMS, Stuttgart  
Dr. Tobias Grau, Partner und Rechtsanwalt CMS, Stuttgart  
Dr Maximilian Grub, Partner und Rechtsanwalt CMS, Stuttgart  
Dr. Gerald Gräfe, Partner, Rechtsanwalt und Leiter Commercial Gruppe CMS, Stuttgart  
Prof. Dr. Hartmut Hamann, Rechtsanwalt Hamann Rechtsanwälte, Stuttgart  
Dr. Karsten Heider, Partner und Rechtsanwalt CMS, Stuttgart  
Dr. Thomas Klink, Richter am Oberlandesgericht, Stuttgart  
Dr. Achim Lindemann, Rechtsanwalt CMS, Stuttgart  
Dr. Dirk Loycke, Partner, Rechtsanwalt und Co-Leiter Commercial Gruppe CMS,  
Stuttgart  
Dr. Joachim Natterer, Partner und Rechtsanwalt CMS, Berlin  
Dr. Simon Oliver, Partner und Rechtsanwalt CMS, Stuttgart  
LL.B., M. A. Laura Posch, Rechtsanwältin und Senior Associate CMS, München  
Dr. Harald Potinecke, Partner, Rechtsanwalt und Leiter Compliance & Forensic Services  
CMS, München  
Dr. Michael Rein, Principal Counsel und Rechtsanwalt CMS, Stuttgart  
Dr. Petra Schaffner, Partnerin und Rechtsanwältin CMS, Köln  
Dr. Michael Schellenberger, Mag. rer. publ., Principal Counsel und Fachanwalt für  
Erbrecht CMS, Stuttgart  
Dr. Tobias Schneider, Partner und Rechtsanwalt CMS, Stuttgart  
Birgit Schneider, Rechtsanwältin, München  
Maximilian Schneider, LL.M. (University of Cambridge), Maître en droit, Principal  
Counsel und Rechtsanwalt CMS, Stuttgart  
Dr. Ernst-Markus Schuberth, Partner und Rechtsanwalt CMS, Düsseldorf  
Dr. Axel Sigle, Rechtsanwalt Sigle Rechtsanwaltskanzlei, Stuttgart  
Dr. Steffen Oliver Sorg, Senior Associate und Rechtsanwalt CMS, Stuttgart  
Dr. Ulrich Thiem, Director Legal Dr. Ing. h. c.F. Porsche Aktiengesellschaft, Stuttgart

**beck-shop.de**  
DIE FACHBUCHHANDLUNG

## Inhaltsverzeichnis

Vorwort .....	V
Herausgeber, Bearbeiterinnen und Bearbeiter .....	VII
Abkürzungsverzeichnis .....	XXXI
Literatur .....	XXXIII

### 1. Teil. Vertragsverhandlung und -gestaltung

§ 1 Vertragsverhandlung im Gesellschaftsrecht .....	1
A. Welche Personen sind beteiligt? .....	2
B. Welche Interessen sind betroffen? .....	3
I. Persönliche Interessen .....	4
1. Berufliche Entwicklung .....	4
2. Familiäre Bindung .....	4
3. Weitere persönliche Interessen .....	4
II. Wirtschaftliche Interessen .....	5
1. Kapitalanlage .....	5
2. Existenzgrundlage .....	5
3. Zukunftssicherung .....	5
C. Interessengegensätze .....	5
I. Mehrheit/Minderheit .....	6
1. Besetzung und Ausgestaltung der Leistungsmacht der Organe .....	6
2. Mitgliedschaftsrechte .....	7
3. Ausgestaltung des Rechts, aus der Gesellschaft auszuschneiden .....	7
II. Thesaurierung/Gewinnausschüttung .....	8
III. Langfristige Bindung/Trennung .....	8
IV. Eigengeschäftsführung/Fremdgeschäftsführung .....	10
§ 2 Vertragsgestaltung im Gesellschaftsrecht .....	12
A. Identifikation des Regelungsbedarfs .....	12
I. Sorgfältige Analyse der Interessen aller Beteiligten .....	12
II. Großer Gestaltungsfreiraum .....	12
III. Gesellschaftszweck .....	14
IV. Gesellschafterbeiträge .....	15
V. Sonderrechte einzelner Gesellschafter .....	16
1. Sonderrechte organisationsrechtlicher Art .....	16
2. Sonderrechte vermögensrechtlicher Art .....	17
VI. Finanzierung .....	18
B. Eindeutiger und verständlicher Vertrag .....	19
I. Fachsprache .....	19
II. Praktikabilität des Vertrags .....	20
C. Konfliktlösungsmechanismen .....	20
I. Konflikterkennung .....	20
1. Vertragliche Gestaltungsmöglichkeiten .....	20
2. Tatsächliche Handhabung des Vertrags .....	20
II. Auswahl der geeigneten Konfliktlösungsform .....	21
1. Streitige Tatsachen .....	21
2. Streitige Rechtsfragen .....	22
3. Schlichter .....	24
4. Schiedsverfahren .....	25
5. Ordentliche Gerichte .....	28

## Inhaltsverzeichnis

---

III. Konfliktlösung .....	28
1. Aktive Strategie .....	28
2. Allianzen .....	28
D. Entwicklungsfähigkeit des Vertrags .....	29
E. Internationale Gesellschaftsverträge .....	29
I. Sprache .....	29
II. Anwendbares Recht .....	30
III. Konfliktlösungsmechanismen .....	31
§ 3 Vernetzung der Gesellschaftsverträge mit privaten Verträgen .....	32
A. Notwendiger Umfang der Vernetzung .....	32
I. Bewusste Entscheidung .....	32
II. Analyse der persönlichen Situation .....	33
III. Entwicklung einer maßgeschneiderten Lösung .....	33
B. Familienrecht .....	35
C. Erbrecht .....	35
I. Letztwillige Verfügungen .....	36
II. Vorweggenommene Erbfolge .....	36
III. Erb- und Pflichtteilsverzicht .....	37
D. Zivilrechtliche Vernetzung .....	37
I. Anstellungsverträge .....	37
II. Miet-/Pachtverträge .....	38
III. Andere Verträge .....	39
<b>2. Teil. Gründung der Gesellschaft</b>	
§ 4 Überblick Personen- und Kapitalgesellschaften .....	41
A. Numerus Clausus und Rechtsformzwang .....	41
B. Personengesellschaften .....	42
I. Gesellschaft bürgerlichen Rechts (GbR) .....	42
II. OHG .....	42
III. Kommanditgesellschaft .....	43
IV. Partnerschaftsgesellschaft .....	43
C. Kapitalgesellschaften .....	44
I. GmbH .....	44
II. Aktiengesellschaft .....	46
III. <i>Societas Europaea</i> .....	46
D. Ausländische Rechtsformen .....	47
I. Limited und LLP .....	47
II. S. à. r. l. .....	48
E. Ausblick: Gesetz zur Modernisierung des Personengesellschaftsrechts .....	49
§ 5 GmbH .....	53
A. Rechtsnatur der GmbH .....	53
I. Kapitalgesellschaft, juristische Person .....	53
II. Haftungsmasse .....	53
III. Bedeutung und Reichweite der Haftungsbeschränkung .....	54
B. Errichtung .....	54
I. Neugründung .....	55
1. Feststellung der Satzung .....	55
2. Aufbringung des Stammkapitals .....	57
3. Anmeldung zum – und Eintragung im Handelsregister .....	57
II. Neugründung versus Mantelkauf .....	59
1. Mantelverwendung .....	59

## Inhaltsverzeichnis

2. Wirtschaftliche Neugründung .....	60
3. Vor- und Nachteile .....	61
III. Gründungsschritte .....	61
1. Vorgründungsgesellschaft .....	61
2. Vorgesellschaft .....	62
3. Juristische Person .....	63
IV. Haftung im Gründungsstadium .....	64
1. Haftung der Vorgesellschaft .....	64
2. Haftung der Gesellschafter .....	64
3. Haftung der Handelnden .....	65
V. Einlagen .....	66
1. Die einzelnen Einlagen und die Mitgliedschaft in der GmbH .....	66
2. Bargründung .....	67
3. Sachgründung .....	69
4. Die Übernahme der Stammeinlagen .....	71
5. Eigenkapital und Eigenkapitalersatz .....	72
VI. Stellvertretung bei der Gründung .....	73
1. Errichtung der Gesellschaft .....	73
2. Anmeldung zum Handelsregister .....	75
VII. Form .....	76
1. Grundsatz .....	76
2. Auslandsbeurkundung .....	77
C. Verfassung der GmbH .....	78
I. Firma, Sitz .....	78
II. Gegenstand .....	80
III. Geschäftsführung .....	82
1. Begriff, Aufgaben .....	82
2. Persönliche Voraussetzungen .....	82
3. Vertretung der Gesellschaft .....	84
4. Grundsatz Gesamtschäftsführung .....	86
5. Verhältnis zur Gesellschafterversammlung .....	86
6. Exkurs: Anstellungsverhältnis .....	89
7. Exkurs: Haftung der Geschäftsführer .....	91
IV. Aufsichtsrat/Beirat .....	93
1. Fakultativer Aufsichtsrat .....	93
2. Zwingender Aufsichtsrat, insbesondere nach Mitbestimmungsrecht (DrittelbG) .....	95
V. Gesellschafterversammlung und Gesellschafterbeschlüsse .....	95
1. Kompetenzen der Gesellschafterversammlung .....	95
2. Gesellschafterversammlung (Einberufung, Einberufungsmodalitäten, Durchführung) .....	96
3. Beschlüsse außerhalb von Versammlungen .....	98
4. Gesellschafterbeschlüsse .....	99
5. Beschlussfähigkeit und Beschlussmehrheit .....	100
6. Auflösung von Patt-Situationen .....	102
7. Form .....	104
8. Dokumentation/Protokoll .....	104
9. Beschlussmängel, Folgen von Beschlussmängeln .....	105
VI. Allgemeine Gesellschafterrechte und -pflichten .....	106
1. Geschäftschancenlehre .....	106
2. Treuepflicht .....	107
3. Auskunfts- und Informationsrechte der Gesellschafter .....	107
VII. Jahresabschluss und Gewinnverwendung .....	108

## Inhaltsverzeichnis

---

VIII. Verfügungen über Geschäftsanteile und Verfügungsbeschränkungen	110
1. Verfügung über Geschäftsanteile	111
2. Verfügungsbeschränkungen	111
3. Einziehung	113
D. Fehlerhafte Gesellschaft	117
§ 6 GmbH & Co. KG	119
A. Rechtsnatur und Grundlagen der GmbH & Co. KG	119
I. Motivationsaspekte der Entscheidung für die GmbH & Co. KG	119
II. „Klassische“ GmbH & Co. KG versus Einheitsgesellschaft	120
1. Klassische GmbH & Co. KG	120
2. Einheitsgesellschaft	120
III. Verhältnis von GmbH und KG	121
B. Errichtung	122
I. Neugründung	122
1. Errichtung der GmbH & Co. KG	122
2. Alternative Gestaltung	124
3. Form	124
II. Entstehung durch Umwandlung	124
1. Umwandlungsgesetz	125
2. Außerhalb des Umwandlungsgesetzes	125
C. Besonderheiten der Komplementär-GmbH	126
D. Verfassung der GmbH & Co. KG	127
I. Firma, Sitz	127
II. Gegenstand	128
III. Kapitalanteil, Kommanditkapital, Kommanditeinlage und Haftsumme	128
IV. Sicherstellung des Gleichlaufs der Beteiligung an GmbH und KG	129
V. Gesellschafterkonten	131
VI. Geschäftsführung und Vertretung	134
VII. Haftungsentschädigung und Aufwandsersatz für die Komplementärin	135
VIII. Gesellschafterversammlung und Gesellschafterbeschlüsse	136
IX. Jahresabschluss und Gewinnverwendung	137
X. Verfügungen über Anteile	138
XI. Ausscheiden von Gesellschaftern	139
1. Ausscheiden aus der Gesellschaft durch Vereinbarung	139
2. Ausscheiden aus der GmbH kraft Gesetzes oder Gesellschaftsvertrages	140
3. Abfindung des ausscheidenden Gesellschafters	142
§ 7 Aktiengesellschaft	143
A. Rechtsform der Aktiengesellschaft	143
I. Bedeutung und wirtschaftliche Funktion	143
II. Haftungsmasse	144
III. Formen der Aktiengesellschaft	145
B. Gründung der Aktiengesellschaft	146
I. Gründung	146
1. Gründungsschritte	146
2. Gründungsprotokoll	147
3. Haftung im Gründungsstadium	147
4. Einlagen/Bar- oder Sachgründung	149
5. Nachgründung	150
II. Mantelverwendung	150
1. Mantelverwendung oder Neugründung?	151

## Inhaltsverzeichnis

2. Mantelverwendung als „wirtschaftliche Neugründung“ .....	151
3. Haftungsproblematik .....	152
C. Verfassung der Aktiengesellschaft .....	152
I. Firma und Sitz der Gesellschaft, Gegenstand des Unternehmens sowie Form der Bekanntmachungen .....	152
II. Grundkapital und Aktien .....	154
III. Kapitalerhöhung, genehmigtes und bedingtes Kapital .....	156
1. Reguläre Kapitalerhöhung .....	156
2. Genehmigtes Kapital .....	157
3. Bedingtes Kapital .....	158
IV. Vorstand .....	159
1. Vertretung und Geschäftsführung .....	159
2. Verhältnis zum Aufsichtsrat und zur Hauptversammlung .....	161
3. Organstellung und Dienstvertrag .....	161
V. Aufsichtsrat .....	161
1. Zusammensetzung .....	162
2. Innere Ordnung und Ausschüsse .....	163
3. Rechte und Pflichten der Aufsichtsratsmitglieder, Vergütung .....	165
VI. Hauptversammlung .....	167
1. Einberufung .....	167
2. Rede- und Fragerecht der Aktionäre .....	169
3. Beschlussfassung, Beschlussmängel und Anfechtung .....	170
VII. Jahresabschluss und Gewinnverwendung .....	171
VIII. Verfügungen über Aktien, Beschränkungen .....	172
1. Freie Übertragbarkeit, Vinkulierung .....	172
2. Erwerb eigener Aktien .....	173
D. Organhaftung .....	173
I. Einführung .....	173
II. Haftung des Vorstands .....	173
1. Binnenhaftung .....	173
2. Außenhaftung gegenüber Aktionären .....	176
3. Außenhaftung gegenüber Dritten .....	177
III. Haftung des Aufsichtsrats .....	177
1. Binnenhaftung .....	177
2. Außenhaftung .....	179
IV. Absicherung der Organmitglieder .....	179
1. Allgemeines .....	179
2. Selbstbehalt .....	179
E. Die börsennotierte Aktiengesellschaft .....	180
I. Börsengang und Börsennotierung .....	180
II. Insiderrecht und Ad hoc-Publizität .....	181
III. Stimmrechtsmitteilungen .....	182
§ 8 <i>Societas Europaea</i> (SE) .....	184
A. Einführung .....	184
I. Geschichte .....	184
II. Grundstruktur der SE .....	185
1. Einheit und Vielfalt .....	185
2. Einheitliche Regelungen für alle SE .....	186
3. Strukturregelungen für deutsche SE .....	186
4. Steuerrecht .....	187
III. Einsatzmöglichkeiten und tatsächliche Bedeutung .....	187
1. In Deutschland .....	187
2. In anderen Ländern .....	189

## Inhaltsverzeichnis

---

B. Rechtsquellen/Normenhierarchie	189
I. Zusammenwirken von europäischem und deutschem Recht	189
II. Prüfungsschema	190
C. Gründungsverfahren	191
I. Die Gründungsformen nach der SE-VO	191
II. Weg in die SE unter Einsatz einer Vorrats-SE	192
1. Zulässigkeit	192
2. Vorteile des Einsatzes einer Vorratsgesellschaft	194
D. Mitbestimmung	195
E. Monistisches oder Dualistisches Leitungssystem	195
I. Das monistische System	195
1. Grundstruktur	196
2. Verwaltungsrat	196
3. Geschäftsführende Direktoren	197
II. Sonderregeln bei Geltung des dualistischen Systems	197
III. Vor- und Nachteile des monistischen Systems/Wechsel zwischen den Systemen	197
F. Sonstige Satzungsregelungen	199
I. Allgemeines	199
II. Satzungsstrenge versus Beteiligungsvereinbarung	199
G. Hauptversammlung	200
H. Kapitalbeschaffung	200
I. Grenzüberschreitende Sitzverlegung	200
J. Beendigung	200
K. Reformdiskussion	200
§ 9 Stimmbindungs-, <i>Pool</i> - und Konsortialverträge	202
A. Einführung	202
I. Begriffsbestimmungen	203
1. Stimmbindungsverträge	203
2. <i>Pool</i> - und Konsortialverträge	203
3. Sonstige Bezeichnungen	203
II. Rechtliche Einordnung	204
1. Gesellschaftsrechtliche Einordnung	204
2. Schuldrechtlicher Charakter und Bindungswirkung	204
B. Tatsächliche Erscheinungsformen, Gründe und Bedeutung	205
I. Familiengesellschaften	206
II. <i>Private Equity</i>	206
III. <i>Joint Ventures</i>	207
IV. Aktionärsvereinigungen	207
C. Organisationsform	207
I. Stimmbindungsverträge mit Mitgliederverfassung	208
II. Stimmbindungsverträge mit Vertreterverfassung	210
D. Zulässigkeit von Stimmbindungsverträgen	211
I. Grundsätzliche Zulässigkeit	211
II. Bindung gegenüber Nichtgesellschaftern	211
III. Umgehung von Mehrheitserfordernissen	211
IV. Gesetzliche Sonderregelungen	212
V. Gesellschaftsrechtliche Treuepflicht	212
VI. Umgehung von Stimmverboten	213
VII. Form	213
E. Praktische Durchsetzbarkeit	213
I. Bedeutung für die Wirksamkeit von Beschlüssen der Hauptgesellschaft	214



## Inhaltsverzeichnis

II. Erfüllungsansprüche .....	214
III. Unterlassungsansprüche und Schadensersatz .....	214
IV. Vertragsstrafen .....	215
V. Einstweiliger Rechtsschutz und prozessuale Fragen .....	215
F. Akzessorietät des Stimmbindungsvertrages und Rechtsnachfolge .....	217
G. Beendigung .....	219
I. Ordentliche Kündigung .....	219
II. Außerordentliche Kündigung .....	219
III. Sonstige Beendigungsgründe .....	220
<b>3. Teil. Wachstum der Gesellschaft</b>	
§ 10 Finanzierung des Wachstums .....	221
A. Rahmenbedingungen .....	222
I. Außenfinanzierung durch Fremd- und Eigenkapital .....	223
II. Optimierung der Finanzierungsstruktur .....	223
B. Der Bankkredit .....	223
I. Internationale Vertragsstandards .....	223
1. Hintergrund .....	224
2. Typische Regelungen .....	227
3. Sustainable Finance .....	236
II. Konzernfinanzierung .....	237
1. Kapitalschutz bei der GmbH .....	238
2. Kapitalschutz bei der GmbH & Co. KG .....	241
3. Kapitalschutz bei der AG .....	242
4. Maßnahmen zur Risikoreduzierung .....	244
5. Schutz der Liquidität .....	248
6. Absteigende Finanzierungshilfen .....	249
7. Cash-Pooling .....	250
III. Kreditsicherheiten .....	250
1. Grundzüge .....	251
2. Personalsicherheiten .....	251
3. Realsicherheiten .....	256
C. Leasing .....	262
I. Bedeutung .....	262
II. Erscheinungsformen .....	262
1. Finanzierungs- und <i>Operating Leasing</i> .....	262
2. Erscheinungsformen des Finanzierungsleasing .....	263
III. Abgrenzung zu anderen Vertragstypen .....	264
1. Grundsätzliches („Leasing-Dreieck“) .....	264
2. Abgrenzung zur Miete .....	265
3. Abgrenzung zum Kauf .....	265
4. Abgrenzung zum Darlehen .....	265
5. Rechtsprechung und Praxis .....	265
IV. Typischer Ablauf einer Leasing-Transaktion .....	266
V. Typische Regelungen .....	267
1. Abnahme- und Untersuchungspflicht .....	267
2. Gefahrtragung .....	267
3. Versicherung .....	268
4. Gewährleistungsrechte/Haftungsausschluss .....	268
5. Instandhaltung .....	269
6. Kündigung .....	269
7. Ende der Grundlaufzeit .....	269

## Inhaltsverzeichnis

---

D. Nutzung von Umlaufvermögen, insbesondere Forderungen zur Finanzierung .....	270
I. Bedeutung .....	270
II. Finanzierungsarten .....	270
1. Asset-Based Lending/Borrowing-Base-Financing .....	270
2. Factoring .....	272
3. Forfaitierung .....	278
4. Reverse Factoring .....	279
5. Asset Backed Securities (Verbriefung von Handelsforderungen) ..	279
E. Mezzanine Finanzierungen .....	282
I. Bedeutung und Erscheinungsformen .....	282
II. Nachrangdarlehen .....	282
1. Grundzüge .....	282
2. Vertragliche Regelungen der Nachrangigkeit .....	284
3. Qualifizierter Rangrücktritt zur Abwendung einer Überschuldung .....	285
III. Genussrechte .....	285
1. Begriff und gesetzliche Grundlagen .....	285
2. Genussrechtsemission zur Erreichung klassischer Finanzierungsziele .....	286
3. Zusammenbruch des Marktes für Standard-Genussrechte .....	287
4. Typische vertragliche Regelungen .....	287
5. Zulässigkeit und Voraussetzung der Ausgabe von Genussrechten .	289
IV. Stille Beteiligungen .....	290
1. Grundzüge .....	290
2. Wirtschaftliche Bedeutung .....	291
3. Typische und atypische stille Gesellschaften .....	292
F. Weitere Finanzierungsformen .....	295
I. Anleihen .....	295
1. Einführung .....	295
2. Gesetzliche Grundlagen .....	295
3. Anleihebedingungen .....	296
4. Wertpapierprospekt .....	297
5. Weitere Rechtsverhältnisse .....	298
II. Schuldscheindarlehen .....	298
1. Grundsätzliches .....	298
2. Typische Ausgestaltung .....	299
§ 11 Private Equity .....	300
A. Einführung .....	300
I. Grundlagen des <i>Private Equity</i> -Geschäftsmodells .....	300
1. Begriff <i>Private Equity</i> und gebräuchliche Begrifflichkeiten .....	300
2. Beteiligung am Eigenkapital nicht börsennotierter Unternehmen	301
3. Offene Beteiligung privater Investoren .....	301
4. Beteiligung auf Zeit .....	303
5. Chancen und Risiken des <i>Private Equity-Investors</i> .....	304
6. Abgrenzungen .....	304
II. Ursprünge und Entwicklung von <i>Private Equity</i> .....	306
1. Anfangszeiten .....	306
2. Boomeiten .....	307
3. Finanz- und Wirtschaftskrise .....	307
4. Euro-Krise und anhaltende Niedrigzinsphase .....	307
5. COVID-19-Pandemie .....	308

III. Typische Erscheinungsformen – Was finanzieren <i>Private Equity</i> -Beteiligungsgesellschaften? .....	308
1. Frühphasenfinanzierung – <i>Venture Capital</i> .....	308
2. Spätere Finanzierungen – <i>Later Stage</i> .....	308
3. Unternehmensübernahmen – <i>Buy-outs</i> .....	309
IV. Vorteile und Nachteile von <i>Private Equity</i> .....	310
B. Besonderheiten und Struktur einer <i>Private Equity</i> -Beteiligung .....	311
I. Besonderheiten bei <i>Private Equity</i> -Transaktionen .....	311
1. Besondere Zielsetzung des PE-Investors .....	311
2. Regulatorischer Rahmen .....	312
3. Akquisitionsfinanzierung .....	316
4. Steueroptimierung .....	318
5. Typische Instrumente der Unternehmensführung eines Portfoliounternehmens .....	319
II. Darstellung einer typischen <i>Private Equity</i> -Transaktionsstruktur ....	320
1. Fonds-Ebene .....	320
2. Managementbeteiligungs- und Steueroptimierungsebene .....	321
3. Verkaufsebene .....	322
C. Ablauf einer <i>Private Equity</i> -Beteiligung .....	322
I. Kontaktaufnahme .....	323
1. Initiative des <i>Private Equity</i> -Investors .....	323
2. Initiative des Verkäufers – Verkaufsprozess im Auktionsverfahren .....	323
II. Prüfung des Unternehmens – Due Diligence .....	324
III. Verhandlungsphase und Vertragsschluss .....	325
1. Allgemeines .....	325
2. Besonderheiten beim Auktionsverfahren .....	325
IV. Gemeinsame unternehmerische Tätigkeit .....	326
V. Deinvestition/ <i>Exit</i> .....	327
D. Vertragsdokumentation beim Beteiligungserwerb .....	327
I. Vertraulichkeitsvereinbarung .....	328
1. Ziele .....	328
2. Vertrauliche Informationen .....	329
3. Geheimhaltung der vertraulichen Informationen .....	329
4. Erstreckung auf Dritte .....	329
5. Rückgabe oder Vernichtung vertraulicher Informationen .....	330
6. Pauschalierter Schadensersatz und Vertragsstrafe .....	330
7. Haftungsausschluss .....	331
8. Weitere Regelungen der Vertraulichkeitsvereinbarung .....	331
9. Tipps .....	332
II. <i>Letter of Intent</i> .....	332
1. Allgemeines .....	333
2. Übliche Regelungsgegenstände .....	333
3. Regelungen über Exklusivität .....	334
4. <i>Break-up Fee</i> .....	335
5. Kostenregelung .....	336
6. Rechtliche Verbindlichkeit .....	337
7. Ausschluss von sonstigen gegenseitigen Ansprüchen .....	337
8. Tipps .....	337
III. Erwerb der Beteiligung .....	338
1. Besonderheiten von Kauf- und Abtretungsverträgen im Hinblick auf <i>Private Equity</i> -Transaktionen .....	338
2. Erwerb einer Beteiligung durch Kapitalerhöhung .....	346
3. Tipps .....	347

## Inhaltsverzeichnis

---

IV. Strukturierung der Beteiligung – Gesellschaftervereinbarung .....	348
1. Einrichtung eines fakultativen Beirats .....	349
2. Informations- und Kontrollrechte des Private Equity-Investors ...	349
3. Recht zum Exit .....	352
4. Informationen über Erwerbsangebote und Vorkaufsrechte .....	353
5. Mitverkaufsrechte – <i>Tag along-rights</i> .....	354
6. Mitverkaufsverpflichtungen – <i>Drag along-rights</i> .....	354
7. Erbfall .....	355
8. Wettbewerbsverbot .....	356
9. <i>Leaver-Scheme</i> .....	357
10. Sonstige Regelungen .....	358
11. Tipps .....	358
E. Beteiligungsveräußerung ( <i>Exit</i> ) .....	359
I. Verkauf an Strategen – <i>Trade Sale</i> .....	359
II. Börsengang – <i>IPO/Going Public</i> .....	359
III. Verkauf an einen <i>Private Equity-Investor</i> – <i>Secondary Buy-out</i> .....	360
IV. Rückkauf durch den ursprünglichen Inhaber – <i>Buy-back</i> .....	361
V. Refinanzierung – <i>Recap</i> .....	361
§ 12 Tochtergesellschaften im In- und Ausland – Errichtung und Steuerung ...	362
A. Grundlagen .....	362
I. Begriffsbestimmungen .....	363
1. Tochtergesellschaft .....	363
2. Konzern .....	364
3. Anwendbarkeit des Konzernrechts .....	365
II. Motive für die Errichtung von Tochtergesellschaften .....	366
1. Aufteilungskriterien .....	366
2. Betriebswirtschaftliche Gründe für die Errichtung von Tochtergesellschaften .....	367
3. Rechtliche Gründe für die Errichtung von Tochtergesellschaften	367
4. Potentielle Nachteile der Errichtung von Tochtergesellschaften ..	369
5. Die „virtuelle Tochtergesellschaft“ .....	369
B. Errichtung und Erwerb von Tochtergesellschaften .....	370
I. Wahl der Rechtsform der Tochtergesellschaft .....	370
1. Allgemeine Kriterien .....	370
2. Besondere Kriterien .....	370
3. Vergleich der Rechtsformen .....	371
II. Durchführung der Errichtung oder des Erwerbs der Tochtergesellschaft .....	372
1. Erwerb einer Gesellschaft .....	372
2. Neugründung und Übertragung eines (Teil-)Betriebs im Wege der Einzelrechtsnachfolge .....	373
3. Ausgliederung nach dem Umwandlungsgesetz .....	374
III. Gesellschaftsrechtliche Voraussetzungen der Konzernbildung .....	378
1. Problemstellung .....	378
2. Erfordernisse bei der Muttergesellschaft .....	379
IV. Steuerung der Tochtergesellschaft .....	383
1. Beherrschungsvertrag .....	383
2. Faktische Konzernierung .....	385
3. Geschäftsführung .....	391
4. Rücklagenbildung .....	392
C. Tochtergesellschaften im Ausland .....	394
I. Grundformen des Wachstums im Ausland .....	395
1. Kooperation .....	395

## Inhaltsverzeichnis

2. Erwerb eines ausländischen Unternehmens .....	397
3. Neugründung .....	399
4. Sitzverlegung .....	401
II. Rechtsformwahl .....	403
1. Überblick über die Gesellschaftsformen .....	403
2. Sonderregeln für Einpersonengesellschaften oder -konzerne .....	404
3. Staatliche Reglementierung der Tätigkeit im Ausland .....	408
III. Anbindung an die Muttergesellschaft .....	410
1. Internationales Konzernrecht .....	410
2. Überwachung und Steuerung durch die deutsche Muttergesellschaft, Konzernführung .....	412
3. Haftung der deutschen Muttergesellschaft .....	416
IV. Alternativen zur Tochtergesellschaft .....	417
1. Niederlassung .....	417
2. Repräsentanz .....	418
3. Handelsvertretung .....	418
V. Nutzung ausländischer Tochtergesellschaften für die Tätigkeit im Inland .....	419
§ 13 Tochtergesellschaften – Haftung .....	423
A. Grundsatz: Eigenständige Haftung von Mutter- und Tochtergesellschaft .....	424
B. Haftungsrechtliche Pflichten der Muttergesellschaft .....	424
I. Einstandspflichten aus geschlossenen Verträgen .....	425
1. Bürgschaft .....	425
2. Schuldübernahme und Schuldbeitritt .....	426
3. Liquiditätszusage und Patronatsklärung .....	426
4. Haftung aus culpa in contrahendo .....	429
II. Kapitalerhaltung .....	429
1. Leistungsbeziehungen zwischen den Konzerngesellschaften .....	430
2. Gesellschafterdarlehen .....	432
III. Verlustausgleich bei Unternehmensverträgen .....	437
1. Der Vertragskonzern im Aktienrecht .....	437
2. GmbH und Personengesellschaft als Tochterunternehmen im Vertragskonzern .....	441
IV. Verlustausgleich beim faktischen Konzern .....	443
1. Der faktische AG-Konzern .....	445
2. Der faktische GmbH-Konzern .....	446
V. Einstandspflichten aus Delikt .....	447
1. Haftung aus § 823 BGB .....	447
2. Haftung aus § 826 BGB .....	448
3. Haftung aus § 117 AktG .....	451
C. Durchgriffshaftung .....	452
I. Grundsätzliches .....	452
II. Fallgruppen .....	452
1. Unterkapitalisierung .....	453
2. Sphärenvermischung .....	453
3. Vermögensvermischung .....	453
§ 14 Wechsel der Rechtsform .....	454
A. Bedeutung des Rechtsformwechsels für Unternehmen im Wachstum ..	455
I. Der Formwechsel als Antwort auf wirtschaftliche und rechtliche Veränderungen .....	455
II. Gründe für den Wechsel der Rechtsform .....	455
B. Varianten der Gestaltung des Rechtsformwechsels .....	457
I. Überblick .....	457

## Inhaltsverzeichnis

---

II. Rechtsformwechsel des Unternehmens im Ganzen .....	457
1. Neugründung und Übertragung sämtlicher Einzelvermögenswerte .....	457
2. Formwechsel des Unternehmens als Ganzes nach Umwandlungsgesetz .....	459
III. Zusammenlegung des Unternehmens mit einer weiteren Gesellschaft in anderer Rechtsform .....	459
1. Gründe .....	459
2. Einzelrechtsübertragung gegen Gewährung von Gesellschaftsanteilen .....	461
3. Verschmelzung .....	461
IV. Überführen einzelner Teilbereiche des Unternehmens in Gesellschaften anderer Rechtsform .....	463
1. Gründe .....	463
2. Spaltung .....	463
3. Neugründung und Übertragung sämtlicher Einzelvermögenswerte .....	465
C. Allgemeiner Ablauf eines Formwechsels .....	466
I. Beteiligte Rechtsträger .....	466
1. Beteiligte Rechtsträger nach Umwandlungsrecht .....	466
2. Bewertung .....	468
II. Einzelheiten zum generellen Ablauf eines Formwechsels .....	469
1. Vorbemerkungen .....	469
2. Initiative und Zeitplanung .....	469
3. Umwandlungsbericht .....	470
4. Vorbereitung der Beschlussfassung .....	474
5. Umwandlungsbeschluss .....	476
6. Anmeldung und Eintragung .....	482
7. Barabfindung, Gläubigerschutz und Haftung .....	484
D. Wechsel von einer Kapitalgesellschaft in eine andere Kapitalgesellschaft ..	485
I. Überblick .....	485
II. Wechsel von der GmbH in die AG .....	486
1. Erwägungen für die Durchführung des Formwechsels .....	486
2. Ablauf und Gestaltung .....	488
III. Wechsel von der AG in die GmbH .....	493
1. Erwägungen für die Durchführung des Formwechsels .....	493
2. Ablauf und Gestaltung .....	495
IV. Wechsel von der AG oder GmbH in die KGaA einschließlich GmbH & Co. KGaA .....	498
1. Erwägungen für die Durchführung des Formwechsels .....	498
2. Ablauf und Gestaltung .....	499
V. Wechsel von der AG in die SE .....	502
1. Erwägungen für die Durchführung des Formwechsels .....	502
2. Ablauf und Gestaltung .....	503
3. Rückumwandlung .....	508
E. Wechsel von einer Personenhandelsgesellschaft in eine Kapitalgesellschaft .....	508
I. Überblick .....	508
II. Wechsel von der KG oder OHG in die GmbH .....	509
1. Erwägungen für die Durchführung des Formwechsels .....	509
2. Ablauf und Gestaltung .....	510
III. Wechsel von der GmbH & Co. KG in die GmbH .....	513
1. Erwägungen für die Durchführung des Formwechsels .....	513

## Inhaltsverzeichnis

2. Ablauf und Gestaltung .....	513
3. Alternativen .....	514
IV. Wechsel von der GmbH & Co. KG in die AG .....	514
1. Erwägungen für die Durchführung des Formwechsels .....	514
2. Ablauf und Gestaltung .....	515
V. Wechsel von der OHG/KG in die GmbH & Co. KG .....	516
F. Wechsel von einer Kapitalgesellschaft in eine Personenhandelsgesellschaft .....	516
I. Überblick .....	516
II. Wechsel von der GmbH in die KG oder die OHG .....	517
1. Erwägungen für die Durchführung des Formwechsels .....	517
2. Ablauf und Gestaltung .....	517
III. Wechsel von der GmbH in die GmbH & Co. KG .....	519
1. Erwägungen für die Durchführung des Formwechsels .....	519
2. Ablauf und Gestaltung .....	519
IV. Wechsel von der AG in die GmbH & Co. KG .....	521
1. Erwägungen für die Durchführung des Formwechsels .....	521
2. Ablauf und Gestaltung .....	521
§ 15 Umstrukturierungen im Europäischen Binnenmarkt .....	524
A. Internationale Dimensionen der Geschäftstätigkeit .....	525
I. Vorüberlegungen zur grenzüberschreitenden Geschäftstätigkeit .....	525
II. Gesellschaftsrechtliche Gestaltungsmöglichkeiten im Europäischen Binnenmarkt .....	526
B. Umwandlungen im Europäischen Binnenmarkt .....	527
I. Europäische Rahmenbedingungen des Umwandlungsrechts .....	528
II. Grenzüberschreitende Verschmelzung im Umwandlungsgesetz und ihre Bedeutung .....	531
1. Regelungsstruktur .....	532
2. Vorbereitung der Verschmelzung .....	533
3. Verschmelzungsbeschluss .....	537
4. Vollzugsfragen .....	539
III. Sonstige grenzüberschreitende Umwandlungen .....	543
1. Identitätswahrende Sitzverlegung über die Grenze .....	543
2. Spaltung mit grenzüberschreitendem Bezug .....	547
3. Umwandlung in die SE .....	547
4. Beteiligung von Personenhandelsgesellschaften .....	547
§ 16 Mitbestimmung .....	549
A. Einleitung .....	549
I. Sonderstellung Deutschlands .....	549
II. DrittelbG .....	550
III. MitbestG (1976) .....	550
IV. Mitbestimmung bei grenzüberschreitender Verschmelzung .....	550
V. Mitbestimmung in der SE und der SCE .....	551
B. Welche Unternehmen werden von der Unternehmensmitbestimmung erfasst? .....	551
I. DrittelbG .....	551
1. Kapitalgesellschaften .....	552
2. Konzerne .....	553
3. Berechnung der Schwellenwerte .....	553
II. MitbestG (1976) .....	555
1. Kapitalgesellschaften .....	555
2. Konzerne .....	555
3. Berechnung der Schwellenwerte .....	555

## Inhaltsverzeichnis

---

C. Bildung und Zusammensetzung des Aufsichtsrats .....	557
I. DrittelbG .....	557
1. Grundsatz .....	557
2. Aufsichtsrat mit bis zu zwei Arbeitnehmervertretern .....	557
3. Aufsichtsrat mit mehr als zwei Arbeitnehmervertretern .....	558
4. Geschlechterverhältnis .....	558
II. MitbestG (1976) .....	558
1. Unternehmensangehörige Arbeitnehmer .....	559
2. Vertreter der Gewerkschaften .....	559
D. Bestellung und Wahl der Arbeitnehmervertreter im Aufsichtsrat .....	560
I. DrittelbG .....	560
1. Wahlgrundsätze .....	560
2. Wahlberechtigte .....	560
3. Wahlkosten .....	560
4. Wahlschutz .....	561
5. Wahlanfechtung .....	561
II. MitbestG (1976) .....	562
1. Unmittelbare Wahl oder Delegiertenwahl? .....	563
2. Unmittelbare Wahl .....	563
3. Delegiertenwahl .....	563
E. Erlöschen des Amts .....	565
I. DrittelbG .....	565
1. Ausscheiden aus dem Unternehmen/Konzernverbund .....	565
2. Änderungen innerhalb der Gesellschaft .....	565
3. Amtsniederlegung .....	566
4. Wegfall der Wählbarkeitsvoraussetzungen .....	566
5. Ablauf der Amtszeit .....	566
6. Abberufung .....	567
II. MitbestG (1976) .....	567
1. Ausscheiden aus dem Unternehmen/Konzernverbund .....	567
2. Amtsniederlegung .....	567
3. Wegfall der Wählbarkeitsvoraussetzungen .....	568
4. Ablauf der Amtszeit .....	568
5. Abberufung .....	568
F. Übersichten – Innere Ordnung, Rechte und Pflichten des Aufsichtsrats .....	568
I. DrittelbG .....	569
II. MitbestG (1976) .....	570
III. Sonderproblematik: Beratungsverträge mit Aufsichtsratsmitgliedern .....	571
G. Fehlerhaft besetzter Aufsichtsrat .....	572
I. DrittelbG .....	572
1. Statusverfahren .....	572
2. Wirksamkeit von Beschlüssen .....	573
3. Haftung von Geschäftsführern, Vorständen und Aufsichtsratsmitgliedern wegen fehlerhafter Besetzung .....	574
II. MitbestG (1976) .....	574
H. Möglichkeiten zur Vermeidung der Unternehmensmitbestimmung .....	574
I. Mitbestimmung in der <i>Societas Europaea</i> (SE) .....	578
I. Einführung .....	578
II. Das Verhandlungsverfahren .....	580
1. Einleitung des Verfahrens .....	581
2. Die Vorbereitung der Verhandlungen .....	583
3. Einleitung der Verhandlungen .....	587
4. Das Ergebnis der Verhandlungen .....	587



## Inhaltsverzeichnis

III. Die Mitbestimmung kraft Vereinbarung .....	588
IV. Die Mitbestimmung kraft Gesetzes .....	592
1. SE-Betriebsrat .....	593
2. Unternehmensmitbestimmung .....	595
V. Bestand der Mitbestimmung – Nachträgliche Änderungen .....	598
§ 17 Governance, Risk, Compliance (GRC) .....	601
A. Governance, Risk und Compliance in Unternehmen .....	601
I. Begriffserläuterung GRC .....	601
II. Zusammenführung von Governance, Risk und Compliance .....	602
III. Bedeutung und Funktion des GRC-Ansatzes .....	603
1. Zielsetzung des GRC-Ansatzes .....	604
2. Nachteile eines Silo-Ansatzes .....	604
3. GRC-Ansatz als Organisationsstruktur für Unternehmen .....	604
IV. Das Drei-Linien-Modell .....	605
1. Das Leitungsorgan .....	607
2. Management auf der ersten Linie .....	607
3. Management auf der zweiten Linie .....	608
4. Interne Revision auf der dritten Linie .....	608
5. Externe Prüfer und Berater .....	608
B. Corporate Governance .....	608
I. Begriff .....	608
II. Notwendigkeit und Ziele einer guten Corporate Governance .....	609
III. Gesetzlicher Haftungsrahmen .....	610
IV. Corporate Social Responsibility/Sustainable Corporate Governance .....	610
V. Unternehmensorganisation und Verantwortung für die Unternehmensführung im gesellschaftsrechtlichen Sinn .....	612
1. Rechtliche Grundlagen und Zuständigkeiten .....	613
2. Legalitätsverantwortung und Erfüllung der Organisationspflichten .....	613
3. Möglichkeiten der Delegation .....	619
C. Risikomanagement und Internes Kontrollsystem .....	628
I. Bedeutung und Funktion von Risikomanagement und internem Kontrollsystem .....	628
II. Aufgaben von Risikomanagement und Internem Kontrollsystem .....	629
1. Risikokultur .....	630
2. Identifikation und Bewertung von Risiken (Risikoanalyse) .....	630
3. Risikobewältigung .....	631
4. Risikocontrolling .....	632
5. Risikokommunikation und Berichterstattung .....	633
6. Zusammenspiel mit dem Internen Kontrollsystem .....	633
D. Compliance-Management-Systeme im Unternehmen .....	633
I. Notwendigkeit eines Compliance-Management-Systems .....	634
II. Vorteile einer vorhandenen Compliance-Struktur .....	635
III. Typische Inhalte und Aufbau eines Compliance-Management- Systems .....	635
1. Bewertung der Compliance-Kultur/Compliance-Politik .....	636
2. Festlegung der Compliance-Ziele .....	637
3. Identifizierung und Bewertung von Compliance-Risiken .....	638
4. Etablierung eines Compliance-Programms/Strukturen und zentrale Elemente .....	641
5. Aufbau einer Compliance-Organisation .....	647
6. Implementierung einer Compliance-Kommunikation .....	649
7. Internal Investigations .....	651

## Inhaltsverzeichnis

---

8. Überwachung, Verbesserung und Weiterentwicklung von Compliance .....	652
9. Compliance-Standards und Zertifizierungen .....	653
§ 18 Zusammenarbeit mit anderen Unternehmen (Kooperationsverträge und Joint Ventures) .....	654
A. Hintergrund .....	654
I. Gründe für Kooperationsverträge .....	654
1. Erschließung neuer Märkte .....	655
2. Erschließung von Know-how .....	655
3. Risikoverteilung .....	655
4. Verringerung von Investitionskosten .....	656
5. M&A – <i>Transitional Services</i> .....	656
II. Arten von Kooperationsverträgen .....	656
1. Schuldrechtliche Kooperationsverträge .....	657
2. Gesellschaftsrechtliche Kooperationsverträge .....	657
III. Kriterien für die Vertragswahl .....	657
IV. Kartellrechtliche Hinweise .....	658
B. Schuldrechtliche Kooperationsverträge .....	658
I. Allgemeines .....	659
II. Typische Regelungen .....	659
1. Bezeichnung des Vertrags .....	659
2. Präambel .....	660
3. Vertragsgegenstand .....	660
4. Beiträge/Leistungen .....	661
5. Haftung .....	661
6. Vertragsdauer und Kündigung .....	662
7. Lenkungsorgane und sonstige Anpassungsmechanismen .....	665
8. Abwicklung bei Beendigung .....	666
9. Geheimhaltung .....	666
10. Konfliktregelung .....	669
11. Rechtswahl .....	672
12. Salvatorische Klausel .....	673
III. Besondere Arten schuldrechtlicher Kooperationsverträge .....	674
1. Vertriebsverträge .....	674
2. Sonstige schuldrechtliche Kooperationsverträge .....	679
C. Gesellschaftsrechtliche Kooperationsverträge .....	680
I. Allgemeines .....	680
II. Gesellschaft bürgerlichen Rechts .....	680
1. Grundform .....	681
2. Typische Regelungen .....	681
3. Sonderformen .....	690
III. Joint Ventures .....	700
1. Allgemeines .....	700
2. Wahl der Rechtsform und Gesellschaftsvertrag .....	700
3. Schuldrechtliche Vereinbarungen .....	700
§ 19 Übernahme anderer Unternehmen .....	704
A. Ablauf einer Unternehmenstransaktion aus Käufersicht .....	706
I. Exklusivverhandlungen/Private Sale .....	708
1. Ablauf .....	708
2. Vorteile und Nachteile von Exklusivverhandlungen .....	708
II. Auktionsverfahren .....	708
1. Ablauf .....	709
2. Vor- und Nachteile des Auktionsverfahrens .....	710

## Inhaltsverzeichnis

B. Vereinbarungen zur Vorbereitung einer Transaktion (Vorfeldvereinbarungen) .....	711
I. Vertraulichkeitsvereinbarung .....	711
1. Sinn und Zweck .....	711
2. Die vertragliche Gestaltung .....	712
II. Exklusivitätsvereinbarung .....	714
III. <i>Letter of Intent/Term Sheet</i> .....	714
1. Regelungsziele und Inhalt .....	715
2. Abgrenzung zu „ähnlichen“ Vereinbarungen .....	716
3. Bindungswirkung und Reichweite eines .....	716
4. Abbruch von Vertragsverhandlungen nach Abschluss eines <i>Letter of     Intent/Term Sheet</i> .....	717
IV. Angebote im Auktionsverfahren (wesentlicher Inhalt) .....	718
1. Kaufpreis .....	718
2. Transaktionsstruktur .....	719
3. Weiterführungskonzept .....	719
4. Finanzierung des Kaufpreises .....	719
5. Vorbehalte .....	720
V. Options- und Vorvertrag .....	720
1. Optionsvertrag .....	720
2. Vorvertrag .....	721
C. Due Diligence .....	722
I. Arten der <i>Due Diligence</i> .....	722
1. Bereiche .....	722
2. Umfang .....	723
II. Verpflichtung zur Durchführung einer <i>Due Diligence</i> .....	724
1. Auswirkungen auf Gewährleistungsrechte .....	724
2. Haftungsrisiken für Organwalter .....	727
III. Ablauf einer <i>Due Diligence</i> .....	728
1. Datenraum .....	728
2. Fragen des Erwerbers und Antworten der Verkäufersseite während der <i>Due Diligence</i> .....	729
3. Der Report .....	730
IV. Typische Risikopotenziale .....	731
1. Gesellschaftsrecht .....	731
2. Arbeitsrecht .....	732
3. Kunden und Lieferanten .....	733
4. Gewerbliche Schutzrechte .....	733
5. Informationstechnologie (IT) .....	734
6. Betriebsstätten .....	734
7. Rechtsstreitigkeiten .....	734
8. Subventionen .....	735
9. Versicherungen .....	735
10. Finanzierungsfragen .....	735
11. Menschenrechte (Lieferketten) .....	735
12. Umweltfragen und Nachhaltigkeit .....	736
13. Compliance .....	737
D. Der Kaufvertrag .....	738
I. Vertragsparteien .....	739
II. Vertragsgegenstand .....	739
1. Begriff des Unternehmens .....	739
2. <i>Share Deal</i> .....	740
3. <i>Asset Deal</i> .....	740

## Inhaltsverzeichnis

---

III. Form des Kaufvertrags .....	741
1. Gründe für die Beurkundungsbedürftigkeit .....	741
2. Besonderheiten beim <i>Share Deal</i> .....	742
3. Besonderheiten beim <i>Asset Deal</i> .....	743
4. Reichweite .....	745
5. Beurkundungen im Ausland .....	746
IV. Kaufpreis .....	750
1. Der feste Kaufpreis .....	750
2. Vereinbarung eines variablen Kaufpreises .....	751
V. Der Unternehmenskaufvertrag zwischen <i>Signing</i> und <i>Closing</i> .....	755
1. Übergangsstichtag und Stichtagsregelungen .....	755
2. <i>Signing</i> .....	756
3. <i>Closing</i> -Voraussetzungen und -Bedingungen .....	757
4. Regelungen für den Zeitraum zwischen <i>Signing</i> und <i>Closing</i> .....	757
VI. Gewährleistungen und Freistellungen .....	759
1. Gesetzliches Mängelgewährleistungsrecht contra vertragliches Haftungsregime .....	760
2. Der Gewährleistungskatalog .....	762
3. Gewährleistungsversicherungen (W&I-Versicherungen) .....	763
4. Rechtsfolgen bei Verletzung einer Gewährleistung .....	765
5. Freistellungen .....	768
VII. Vertragliches Wettbewerbsverbot .....	769
1. Allgemeines .....	769
2. Reichweite vertraglicher Wettbewerbsverbote .....	770
3. Karenzentschädigung .....	771
4. Vertragsstrafe .....	771
5. Gesetzliche Schranken – Angemessenheitsprüfung .....	772
VIII. Übertragungsregelungen .....	773
1. <i>Share Deal</i> .....	774
2. <i>Asset Deal</i> .....	774
IX. Regelungen für den Streitfall .....	777
1. Einleitung .....	777
2. Vorteile des Schiedsverfahrens .....	777
3. Anwendbares Recht .....	778
4. Gerichtsstand .....	779
5. In der Schiedsvereinbarung zu regelnde Punkte .....	780
X. Sonstige Regelungen, Schlussbestimmungen .....	781
1. Vertraulichkeit .....	781
2. Kosten .....	782
3. Übertragbarkeit von Rechten und Pflichten .....	783
4. Benachrichtigungen, Erklärungen und Mitteilungen .....	784
5. Salvatorische Klausel .....	784
§ 20 Unternehmerehe und Unternehmertestament .....	786
A. Unternehmerehe .....	786
I. Einleitung .....	786
II. Gesetzliches Güterrecht .....	786
1. Zugewinnngemeinschaft .....	787
2. Gütertrennung .....	789
3. Gütergemeinschaft .....	789
4. Deutsch-französische Wahlzugewinnngemeinschaft .....	789
III. Internationales Güterrecht .....	790
1. Aktuelles internationales Güterrecht aus deutscher Sicht- EuGüVO/EuPartVO .....	790

## Inhaltsverzeichnis

2. Bisheriges internationales Güterrecht aus deutscher Sicht – EGBGB .....	791
IV. Güterrechtliche Gestaltungen .....	792
1. Gestaltungsbedarf bei Unternehmeherehen .....	792
2. Grundlagen zur güterrechtlichen Gestaltung .....	793
V. Gestaltung von Eheverträgen im Allgemeinen (Güterrechtliche Gestaltungen) .....	795
1. Form des Ehevertrags .....	795
2. Zeitpunkt des Abschlusses .....	795
3. Zustandekommen des Ehevertrags .....	795
4. Inhalte eines Ehevertrags (Güterrechtliche Vereinbarung) .....	796
5. Kombination des Ehevertrags mit einem Pflichtteilsverzicht .....	798
VI. Modifikation der Zugewinnngemeinschaft .....	799
1. Möglichkeit der Modifikation .....	799
2. Modifikationen .....	799
B. Unternehmertestament .....	802
I. Einleitung .....	802
II. Gesetzliches Erbrecht .....	803
1. Allgemeine Grundsätze .....	803
2. Übergang zum Nachlass gehörender Rechte .....	803
3. Gesetzliche Rechtsnachfolge von Todes wegen .....	803
III. Pflichtteilsrecht .....	806
1. Grundsatz .....	806
2. Anrechnung von Vorempfängen .....	806
3. Pflichtteilergänzung .....	807
4. Erb- und Pflichtteilsverzicht .....	808
IV. Internationales Erbrecht .....	808
1. Grundsätzliches .....	808
2. Die Bestimmung des anwendbaren Erbstatuts .....	808
3. Rechtswahl .....	809
V. Erbrechtliche Gestaltungen – Unternehmertestament .....	809
1. Verfügungsformen .....	809
2. Abstrakte Verfügungsmöglichkeiten .....	812
3. Gestaltungsgrundsätze .....	817
4. Vererbung von Unternehmen/Unternehmensbeteiligungen .....	819
5. Konkrete Regelungsinhalte einer Verfügung von Todes wegen ..	819
6. Spezielle Regelungen in einem Unternehmertestament .....	823
§ 21 Unternehmensverkauf .....	826
A. Ablauf einer Unternehmenstransaktion aus Verkäufersicht .....	826
I. Exklusivverhandlungen .....	827
II. Auktionsverfahren .....	827
B. Vereinbarungen und Dokumente zur Vorbereitung einer Transaktion – Das Informationsmemorandum .....	828
I. Vorfeldvereinbarungen aus Sicht des Veräußerers .....	828
1. Besondere Punkte bei der Vertraulichkeitsvereinbarung aus Sicht des Veräußerers .....	828
2. Abwerbeverbot .....	829
II. Das Informationsmemorandum – Haftungsrisiko für den Veräußerer? .....	830
C. Vendor Due Diligence .....	831
I. Erforderlichkeit der <i>Vendor Due Diligence</i> ? .....	831
II. Funktionen und Umfang der <i>Vendor Due Diligence</i> .....	832
1. Identifikation und Behebung von verkaufsfährdenden Risiken ..	832

## Inhaltsverzeichnis

---

2. Vorbereitung und Beschleunigung des Verkaufsprozesses .....	833
3. Ermittlung des „richtigen“ Verkaufspreises .....	833
4. Verkäufer- und käuferorientierte <i>Vendor Due Diligence</i> (Umfang) ..	833
III. Inhalt .....	834
1. Verkäuferorientierte <i>Vendor Due Diligence</i> .....	834
2. Käuferorientierte <i>Vendor Due Diligence</i> .....	834
D. Der verkäuferfreundliche Kaufvertrag .....	835
I. Kaufpreisformeln, Zahlungsmodalitäten und Sicherheiten aus Sicht des Veräußerers .....	835
1. Kaufpreisformeln .....	836
2. Zahlungsmodalitäten .....	837
3. Sicherheiten .....	838
II. Garantien des Veräußerers/Haftungsbeschränkungen .....	841
1. Inhaltliche Haftungsbeschränkungen .....	842
2. Haftungsumfang .....	843
III. Wettbewerbsbeschränkungen aus Sicht des Veräußerers .....	844
IV. Besonderheiten englischsprachiger Transaktionen aus Sicht des Veräußerers .....	844
1. Allgemeines .....	844
2. Einzelheiten .....	845
§ 22 Unternehmensnachfolge .....	847
A. Nachfolge in der Gesellschafterstellung .....	847
I. Nachfolge im einzelkaufmännischen Unternehmen .....	848
1. Gestaltungsalternative Vollmacht .....	849
2. Gestaltungsalternative Pachtvertrag .....	849
3. Gestaltungsalternative Auseinandersetzung der Erbengemeinschaft	849
4. Gestaltungsalternative Erbeinsetzung mit Vorausvermächtnis .....	849
5. Gestaltungsalternative Testamentsvollstreckung .....	850
6. Gestaltungsalternative Rechtsformwechsel .....	850
II. Nachfolge des persönlich haftenden Gesellschafters .....	851
1. Fortsetzungsklausel .....	851
2. Nachfolgeklausel .....	851
3. Eintrittsklausel .....	852
III. Nachfolge des Kommanditisten .....	853
IV. Nachfolge des GmbH-Gesellschafters .....	853
B. Nachfolge in der Führung des Unternehmens .....	855
I. Geschäftsführung .....	855
II. Beirat .....	856
1. Begriff und Funktion .....	856
2. Beirat und Nachfolge .....	856
3. Bestellung .....	857
4. Rechte und Pflichten .....	858
5. Anwendung aktienrechtlicher Regelungen .....	859
C. Testamentsvollstreckung in der Unternehmensnachfolge .....	859
I. Treuhand .....	861
II. Vollmacht .....	861
III. Umwandlung .....	861
D. Modelle zur Unternehmensnachfolge .....	862
I. Nachfolge in der Gesellschafterstellung des Unternehmens .....	862
1. Berücksichtigung von Gesellschaftsverträgen .....	863
2. Formbedürftigkeit .....	863
3. Beteiligung Minderjähriger .....	863
4. Erb- oder Pflichtteilsverzicht .....	864

## Inhaltsverzeichnis

5. Nießbrauch .....	865
6. Steuer .....	867
II. Nachfolge in der Führung im Unternehmen .....	867
1. Heranführung eines Nachfolgers aus der Familie .....	868
2. Fremdmanagement .....	871
3. MBO/MBI .....	872
III. Familienholding .....	873
1. Zweck .....	873
2. Nachfolgeklauseln und Regelungen zur Übertragung .....	873
3. Güterstandsklauseln .....	874
4. Geschäftsführung .....	875
IV. Unterbeteiligung und stille Gesellschaft .....	876
1. Unterbeteiligung .....	876
2. Stille Gesellschaft .....	878
3. Lösungsansätze für die Nachfolgeregelung .....	879
V. Absicherung von Ehegatten .....	881
1. Zuwendungen zu Lebzeiten .....	881
2. Zuwendungen von Todes wegen .....	881
VI. Stiftungslösungen .....	882
1. Die Grundstruktur von Stiftungen .....	882
2. Die Stiftungsaufsicht .....	885
3. Die Stiftung im Steuerrecht .....	885
4. Die Errichtung der Stiftung .....	886
5. Die Stiftung als Instrument der Nachfolgeregelung .....	891
6. Stiftung und Pflichtteilsrecht .....	895
<b>Anhang</b>	
Gesellschaftsvertrag (GmbH) – Articles of Association .....	897
Gesellschaftsvertrag (GmbH & Co. KG) – Partnership Agreement .....	912
Stimmbindungsvertrag in Form einer Gesellschaft bürgerlichen Rechts – Voting Trust Agreement in Form of a Civil Law Partnership .....	927
Vertriebskooperation – Distribution Cooperation .....	937
Vertrag über den Verkauf und die Abtretung von Geschäftsanteilen – Agreement on the Sale and Transfer of Shares .....	949
Satzung für eine gemeinnützige Beteiligungsträgerstiftung – Statuts for a Charitable Foundation .....	966
Stichwortverzeichnis .....	979

**beck-shop.de**  
DIE FACHBUCHHANDLUNG