

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

Die Online-Fachbuchhandlung 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 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 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)

CO₂
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 |
| 2. Teil. Gründung der Gesellschaft | |
| § 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 |
| | |
| 3. Teil. Wachstum der Gesellschaft | |
| § 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 Amtes | 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 |
| Anhang | |
| 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