

Ausländische Kapitalgesellschaften im deutschen Recht

von

Prof. Dr. Horst Eidenmüller, Dr. Andreas Engert, Dr. Markus Rehberg, Dr. Gebhard Rehm

Dr. Horst Eidenmüller is Professor of Civil Law, German, European and International Corporate Law at the Ludwig-Maximilians-University Munich. With 13 contributions of eminent scholars in the field of contract law and dispute resolution.

1. Auflage

[Ausländische Kapitalgesellschaften im deutschen Recht – Eidenmüller / Engert / Rehberg / et al.](#)

schnell und portofrei erhältlich bei [beck-shop.de](#) DIE FACHBUCHHANDLUNG

Thematische Gliederung:

[Gesamtdarstellungen](#)



Verlag C.H. Beck München 2004

Verlag C.H. Beck im Internet:

www.beck.de

ISBN 978 3 406 52591 9

Inhaltsverzeichnis

1. Teil. Grundlagen

§ 1 Theorien zur Bestimmung des Gesellschaftsstatuts und Wettbewerb der Gesellschaftsrechte

	Rn.	Seite
Vorbemerkung	1	3
A. Theorien zur Bestimmung des Gesellschaftsstatuts	2-9	4
I. Gründungstheorie	2, 3	4
II. Sitztheorie	4-8	4
III. Mischformen	9	6
B. Wettbewerb der Gesellschaftsrechte in Europa	10-27	6
I. Existenz eines Wettbewerbs der Gesellschaftsrechte	11-16	6
1. Nachfrager (Unternehmen bzw. Unternehmensgründer)	12-14	6
2. Anbieter (Mitgliedstaaten der EU)	15, 16	7
II. Auswirkungen eines Wettbewerbs der Gesellschaftsrechte	17-20	8
1. Gesellschafter	18	8
2. Gläubiger	19	8
3. Arbeitnehmer	20	8
III. Aufgaben des europäischen Gesetzgebers	21-23	9
1. Rahmenbedingungen für den Wettbewerb der Gesellschaftsrechte	22	9
2. Anreicherung des Wettbewerbs durch europäische Rechtsformen	23	9
IV. Aufgaben des deutschen Gesetzgebers	24-27	10

§ 2 Völker- und europarechtliche Vorgaben für die Bestimmung des Gesellschaftsstatuts

Vorbemerkung	1, 2	13
A. Völkerrechtliche Vorgaben	3-37	13
I. Überblick	3-5	13
II. Einschlägige bilaterale Staatsverträge	6-38	14
1. Ausdrückliche Kollisionsnormen in bilateralen Staatsverträgen	12-21	16
a) Gründungstheorie	13	16
b) Besondere Anknüpfungskriterien	14	16
c) „Halbseitige“ Gründungstheorie	15	17
d) Sitztheorie	16-21	19
2. Meistbegünstigungsklauseln als Kollisionsnormen	22-26	23
3. Einschränkungen staatsvertraglicher Kollisionsnormen	27-37	24
a) Genuine Link	28-34	24
b) Ordre Public	35-37	27
B. Europarechtliche Vorgaben	38-86	28
I. Einführung	38-45	28
II. Primärrecht	46-76	30
1. Rechtsquellen	46, 47	30
2. Einschlägige Grundfreiheiten des EG-Vertrages	48, 49	31
3. Der Maßstab der Niederlassungsfreiheit im Einzelnen	50-76	32
a) Grundsätzliche Reichweite	51-56	32
b) Unterscheidung von Zuzug und Wegzug	57-65	34
c) Art. 43, 48 EGV als versteckte Kollisionsnorm	66-72	37
d) Verlegung bzw. freie Wahl des Satzungssitzes	73-76	40
III. Sekundärrecht	77-86	41
C. Rechtspolitische Folgerungen: Allgemeiner Übergang zur Gründungstheorie	87-90	44

Inhaltsverzeichnis

§ 3 Beschränkungen der Niederlassungsfreiheit und ihre Rechtfertigung

	Rn.	Seite
Vorbemerkung	1, 2	47
A. Beschränkungen der Niederlassungsfreiheit		3–17 48
I. Durchbrechung des ausländischen Gesellschaftsstatuts	6, 7	49
II. Beschränkungen durch nicht-gesellschaftsrechtliche Vorschriften	8, 9	49
III. Teleologische Reduktion des Schutzbereichs bzw. des Eingriffstatbestands		10–17 50
1. <i>Keck</i> -Rechtsprechung des EuGH zur Warenverkehrsfreiheit		11–13 50
2. Übertragung auf die Niederlassungsfreiheit		14–16 51
3. Relevanz für Auslandsgesellschaften		17 53
B. Rechtfertigung von Beschränkungen		18–119 53
I. Sonderregelungen für Ausländer (Art. 46 EGV)		19 53
II. Rechtfertigung durch zwingende Gründe des Allgemeininteresses		20–72 54
1. Nichtdiskriminierende Anwendung		21 54
2. Zwingende Gründe des Allgemeininteresses		22–24 54
3. Geeignetheit der Maßnahme		25–29 55
4. Erforderlichkeit der Maßnahme		30–72 57
a) Informationsmodell und seine Reichweite		33–42 58
aa) Informationsmodell und Informationskosten		37 59
bb) Versagen des Informationsmodells		38–42 59
b) Schutz durch Gründungsrecht		43–61 61
aa) Relevanz des Gründungsrechts		45–47 61
bb) Relevante Regelungen		48–51 62
cc) Relevantes Schutzniveau		52–61 63
c) Milderer Mittel des Sitzstaates		62–68 66
d) Freiwillige Schutzmaßnahmen		69, 70 68
e) Normenmangel		71, 72 68
III. Missbrauch und Betrug		73–119 69
1. Missbrauch		82–106 71
a) Fallgruppen		85–94 72
aa) Anderer Mitgliedstaat als Tätigkeitsbasis		85–87 72
bb) <i>U-turn</i> -Konstruktionen		88–91 73
cc) Manipulation des Anknüpfungstatbestandes		92–94 74
b) Dogmatische Strukturen		95–98 74
aa) Tatbestand		96 74
bb) Rechtsfolge		97 75
cc) Typisierung und Beweislast		98 75
c) Relevanz für Auslandsgesellschaften		99–106 75
aa) Umgehung nationaler Berufsausübungsregelungen		100, 101 75
bb) Anstößige gesellschaftsrechtliche Gestaltungen		102 76
cc) Vermögensvermischung		103 76
dd) Kapitalmangel und Kapitalentzug		104, 105 77
ee) Auslandsgesellschaft als Prozessvehikel		106 78
2. Betrug		107–119 78
a) Rechtsprechungsentwicklung		110–114 78
b) Dogmatische Strukturen		115, 116 80
c) Relevanz für Auslandsgesellschaften		117–119 80
aa) Betrug bei der Errichtung der Auslandsgesellschaft		118 81
bb) Etablierung eines betrügerischen Geschäftsmodells		119 81
C. Rechtstechnische Durchsetzung des Sitzrechts		120–122 81

2. Teil. Einzelne Sachmaterien

§ 4 Gesellschaftsrecht

	Rn.	Seite
Vorbemerkung	1-4	87
A. Gründung und Rechtsfähigkeit	5, 6	88
B. Haftungsverfassung	7-36	89
I. Kapitalstruktur	10-14	89
1. Mindestkapital	10, 11	89
2. Kapitalaufbringung und Kapitalerhaltung	12, 13	90
3. Kapitalsatz	14	91
II. Gesellschafter- und Geschäftsleiterhaftung	15-32	91
1. Durchgriffshaftung	17-27	91
a) Existenzvernichtender Eingriff	18-26	92
b) Materielle Unterkapitalisierung, Vermögensvermischung	27	95
2. Insolvenzverschleppungshaftung	28	95
3. Zivilrechtliche Haftungstatbestände	29-32	96
III. Konzernrechtliche Haftungstatbestände	33-35	97
IV. Kapitalmarktrechtliche Haftungstatbestände	36	98
C. Sonstige Fragen des Gesellschaftsrechts	37-54	99
I. Körperschaftliche Verfassung, Geschäftsführung, Vertretung und Beendigung	39-43	100
II. Schutz von Minderheitsgesellschaftern	44-48	101
III. Anteilsübertragung	49, 50	103
IV. Ausländische Kapitalgesellschaft als Komplementärin einer KG	51-54	103
D. Umwandlungen unter Beteiligung von Auslandsgesellschaften	55-131	104
I. Problemstellung	58-63	105
1. Interessen der Beteiligten	59-62	105
a) Steuern	59	105
b) Privatrechtliche Vorteile	60-62	105
2. Regelungsinteressen der beteiligten Rechtsordnungen	63	106
II. Richtlinie über grenzüberschreitende Verschmelzungen	64-66	107
III. Kollisionsrecht	67-71	108
IV. Sachrecht	72-99	110
1. Autonome Sicht des deutschen Rechts	73-79	110
a) Bedeutung des § 1 Abs. 1 UmwG	74, 75	110
b) „Sitz“	76, 77	111
c) Sitz aller beteiligten Rechtsträger im Inland	78, 79	112
2. Berücksichtigung gemeinschaftsrechtlicher Vorgaben	80-97	113
a) Beeinträchtigung der Niederlassungsfreiheit	81-88	113
aa) Persönlicher Anwendungsbereich	82	113
bb) Sachlicher Anwendungsbereich	83-88	114
b) Rechtfertigung	89-93	116
c) Folgen	94-97	118
3. Völkervertragsrechtliche Vorgaben	98, 99	120
V. Durchführung der Rechtsgrenzen überschreitenden Umwandlung im Einzelnen	100-123	120
1. Voraussetzungen	102, 103	121
2. Verfahren	104, 105	122
3. Wirkungen	106-111	123
4. Schutz von Gläubigern, Arbeitnehmern und Gesellschaftern	112-123	125
a) Individueller Gläubigerschutz	115-117	125
b) Individueller Arbeitnehmerschutz	118, 119	127
c) Individueller Gesellschafterschutz	120-123	127
VI. Rechtsgrenzen überschreitender Formwechsel	124-131	129
1. Rechtsgrenzen überschreitender Formwechsel und Verlegung des Satzungssitzes	125	129
2. Gemeinschaftsrechtliche Vorgaben	126-128	130
3. Durchführung	129-131	131

Inhaltsverzeichnis

§ 5 Zivil-, Handels- und Verfahrensrecht

	Rn.	Seite
Vorbemerkung	1	134
A. Zivilrecht	2–11	135
I. Rechtsfähigkeit	4	135
II. Vertragsrecht	5, 6	135
III. Sachenrecht	7–9	136
IV. Deliktsrecht	10, 11	137
B. Handelsrecht	12–115	138
I. Internationalprivatrechtliche Grundlagen	12–15	138
II. Vorliegen einer Zweigniederlassung	16–22	139
1. Grundsatz formaler Betrachtung	16–18	139
2. Anforderungen an den Organisationsgrad	19–22	140
III. Firmenrecht	23–70	141
1. Internationalprivat- und europarechtliche Grundlagen	27–32	142
a) Abschließender Charakter der Zweigniederlassungsrichtlinie	27	142
b) Maßgeblichkeit des Gründungsrechts	28, 29	142
c) Sonderanknüpfungen	30–32	143
2. Firmenwahrheit und -unterscheidbarkeit	33–41	143
a) Nationale Rechtsgrundlagen	33–35	143
b) Internationalprivatrechtliche Einordnung	36, 37	144
c) Europarechtliche Vorgaben	38–41	145
3. Firmeneinheit	42–45	146
4. Firmenbeständigkeit	46, 47	146
5. Haftung bei Firmenfortführung	48–51	147
6. Rechtsformzusätze	52–70	148
a) Grundsätze	52–56	148
b) Nationalitätshinweise	57–67	150
aa) Europarechtliche Zulässigkeit	59–65	150
bb) Diskriminierungsverbot im Besonderen	66, 67	152
c) Kennzeichnung als Zweigniederlassung	68–70	152
IV. Handelsrechtliche Publizität	71–101	153
1. Handelsregister	72–90	153
a) Internationalprivatrechtliche und europarechtliche Grundlagen	72–76	153
b) Verfahren und Form	77–82	155
c) Eintragungspflichten im Einzelnen	83–86	157
d) Grundsätze materieller Registerpublizität	87–90	158
2. Geschäftsbriefe, Teledienstleistungen	91–98	159
3. Publizität der Rechnungslegung	99–101	160
V. Rechtsscheinhaftung	102–105	161
VI. Rechnungslegung	106–115	163
1. Internationalprivatrechtliche Einordnung	106–109	163
2. Europarechtliche Vorgaben	110, 111	164
3. Verhältnis zur steuerrechtlichen Gewinnermittlung	112, 113	164
4. Jahresabschluss	114, 115	165
C. Verfahrensrecht	116–139	166
I. Internationale Zuständigkeit	117–123	166
II. Parteifähigkeit	124–127	168
III. Prozessfähigkeit	128	169
IV. Prozesskostensicherheit	129, 130	169
V. Prozesskostenhilfe	131–139	170

§ 6 Arbeits- und Sozialrecht

Vorbemerkung	1, 2	175
A. Unternehmerische Mitbestimmung – Hintergrund	3–13	175
I. Historischer Kontext	3–9	175
II. Nationale Rechtsgrundlagen	10–13	177

Inhaltsverzeichnis

	R.n.	Seite
B. Völker- und europarechtliche Vorgaben für die unternehmerische Mitbestimmung	14–100	178
I. Territorialitätsprinzip/Staatsverträge	16–18	179
II. Europarechtliche Grundlagen	19–21	179
III. Eingriff in Grundfreiheiten	22–26	181
1. Niederlassungsfreiheit	22–24	181
2. Kapitalverkehrsfreiheit	25, 26	182
IV. Missbrauch	27, 28	182
V. Öffentliche Ordnung, Sicherheit oder Gesundheit (Art. 46 EGV)	29, 30	183
VI. Rechtfertigung durch zwingende Gründe des Allgemeininteresses	31–98	183
1. Diskriminierungsverbot	32–36	184
2. Zwingende Gründe des Allgemeininteresses	37–46	184
a) Grundlagen	37–39	184
b) Mit der Mitbestimmung verfolgte Anliegen	40–46	185
3. Eignung zur Zielerreichung	47–56	187
a) Grundlagen	47–49	187
b) Folgerichtigkeit	50–56	188
4. Erforderlichkeit	57–73	190
a) Informationsmodell	58–60	190
b) Herkunftsprinzip	61–65	190
c) Verhandlungslösung als Alternative	66–69	192
d) BetrVG als milderes Mittel	70–73	193
5. Verhältnismäßigkeit im engeren Sinne	74–98	194
a) Unternehmerische Mitbestimmung im Allgemeinen	76–82	194
aa) Schwere des Eingriffs	76–80	194
bb) Würdigung	81, 82	196
b) Spezifische Schwierigkeiten für Ausländsgesellschaften	83–90	197
aa) Möglichkeiten einer Anpassung deutschen Rechts	85–87	197
bb) Pflicht zu einer flexiblen Gesamtwürdigung	88–90	198
c) Wertungen des Sekundärrechts	91–98	199
VII. Konsequenzen	99, 100	201
C. Unternehmerische Mitbestimmung – Typische Fallkonstellationen	101–174	202
I. Umzug oder Neugründung	102–126	202
1. Grundsätzliche Anwendbarkeit ausländischen Rechts	103	202
2. Sonderanknüpfung	104–126	202
a) Art. 6 EGBGB (<i>ordre public</i>)	106–110	203
b) Lehre von den Eingriffsnormen	111–116	204
c) Geltungswille	117–126	206
II. Tochtergesellschaften	127–140	209
1. Inländische Tochter- und Einzelgesellschaften	128–132	209
2. § 5 Abs. 3 MitbestG (Teilkonzerne)	133	210
3. Beherrschungsverhältnisse	134–137	211
4. Ausländische Tochtergesellschaften	138–140	212
III. Zweigniederlassungen	141–143	213
1. Zweigniederlassungen in Deutschland	141	213
2. Ausländische Zweigniederlassungen deutscher Gesellschaften	142, 143	213
IV. Ausländsgesellschaft & Co. KG	144–146	214
V. Umstrukturierung mitbestimmungspflichtiger Unternehmen	147–170	214
1. Gestaltungsmöglichkeiten	148–151	215
2. Keine Umgehung deutschen Rechts	152–162	216
a) Gesetzesumgehung als Auslegungsproblem	153, 154	216
b) Fehlender Geltungswille der Mitbestimmungsgesetze	155–158	217
c) Abstellen auf das „Gesamtbild“	159	218
d) Sittenwidrigkeit	160–162	218
3. Europäisches Recht	163–170	219
VI. Holdinggesellschaften	171, 172	221
VII. Gemeinschaftsunternehmen	173, 174	221
D. Die Zukunft der deutschen unternehmerischen Mitbestimmung	175–181	222
I. Die Mitbestimmung im Wettbewerb der Gesellschaftsrechte	175–178	222

Inhaltsverzeichnis

	Rn.	Seite
II. Notwendigkeit von Reformen	179–181	224
E. Betriebliche Mitbestimmung	182–190	225
I. Grundlagen	182–184	225
II. Vereinbarkeit mit der Niederlassungsfreiheit	185–190	226
F. Sonstige arbeits- und sozialrechtliche Normen	191–203	227
I. Arbeitsvertragsrecht	194–198	228
II. Tarifvertragsrecht	199, 200	229
III. Arbeitnehmerschutzrecht	201	229
IV. Sozialrecht	202, 203	230

§ 7 Öffentliches Wirtschaftsrecht

Vorbemerkung	1–4	231
A. Berufsregeln	5–27	232
I. Grundlagen	5–7	232
II. Missbrauchskonstellationen	8–10	233
III. Expertenberufe	11–18	234
1. Zulässigkeit nationaler Vorgaben	11, 12	234
2. Besondere Anforderungen an Kapitalgesellschaften	13–16	234
3. Umfang anwaltlicher Beratungspflichten	17, 18	235
IV. Bestellungsverbote für Vorstände und Geschäftsführer	19–27	236
1. Auf Auslandsgesellschaften anwendbare Bestellungsverbote	19–21	236
2. Europarechtliche Zulässigkeit einer Erstreckung	22–26	237
a) Materiellrechtliche Erstreckung und praktische Durchsetzung	23	237
b) Missbrauchskonstellationen	24–26	237
3. Konsequenzen	27	238
B. Gewerberecht	28–46	238
I. Anzeigepflicht und Betriebsuntersagung	29–34	239
1. Nationale Rechtsgrundlagen	29–31	239
2. Europarechtliche Würdigung	32–34	240
II. Eintragung in die Handwerksrolle	35–42	240
III. Pflichtmitgliedschaft und Kammerbeiträge	43–46	241
C. Vorabkontrolle nach § 13e Abs. 2 S. 2 HGB	47–52	243

§ 8 Steuerrecht

A. Grundlagen im Gemeinschafts- und Abkommensrecht	1–26	247
I. Europäisches Recht	2–13	247
1. Grundfreiheiten	2–5	247
a) Grundstrukturen	3	248
b) Diskriminierung gegen Auslandsgesellschaften	4	248
c) Grenzüberschreitende Mobilität und stille Reserven	5	248
2. Richtlinien	6–13	249
a) Steuerliche Fusionsrichtlinie	7–9	249
b) Mutter-Tochter-Richtlinie	10, 11	251
c) Zins- und Lizenzrichtlinie	12	251
d) Amtshilfe- und Beitreibungsrichtlinie	13	251
II. Diskriminierungsverbote der Doppelbesteuerungsabkommen	14–26	252
1. Struktur und Bedeutung der Diskriminierungsverbote	15–17	252
2. Diskriminierung von Auslandsgesellschaften	18–25	253
3. Fazit	26	256
B. Laufende Ertrag- und Gewerbesteuern	27–92	257
I. Körperschaftsteuer	27–73	257
1. Steuerpflicht der Auslandsgesellschaft	27–40	257
a) Körperschaftsteuersubjektivität	28–36	257
aa) Entwicklung unter der Sitztheorie	31, 32	258
bb) Rechtslage nach dem Ende der Sitztheorie	33–36	259

Inhaltsverzeichnis

	R.n.	Seite
b) Beschränkte und unbeschränkte Steuerpflicht	37–40	260
2. Einkommensermittlung	41–60	262
a) Einkunftsart	41–50	262
aa) Einkünftequalifikation und isolierende Betrachtungsweise	42–44	262
bb) HGB-Buchführungspflicht der Auslandsgesellschaft	45–47	264
cc) Substitution der HGB-Buchführungspflicht bei Auslandsgesellschaften	48–50	265
b) Gewinnermittlung	51–60	266
aa) Maßgeblichkeit der Handelsbilanz	52–56	266
bb) Gewinnermittlung außerhalb des Maßgeblichkeitsgrundsatzes	57, 58	268
cc) Ort der Buchführung	59	269
dd) Abweichendes Wirtschaftsjahr	60	269
3. Körperschaftsteuerliche Organschaft	61–73	269
a) Auslandsgesellschaft als Organträger	61–68	269
aa) Aufgabe des doppelten Inlandsbezuges durch den Gesetzgeber	62, 63	269
bb) Beschränkung der doppelten Verlustnutzung (§ 14 Abs. 1 Nr. 5 KStG)	64–68	270
b) Auslandsgesellschaft als Organgesellschaft	69–73	272
aa) Doppelter Inlandsbezug	70–72	272
bb) Gewinnabführungsvertrag	73	273
II. Besteuerung der Anteilseigner	74–86	274
1. Unbeschränkt steuerpflichtige Anteilseigner	75–81	274
a) Steuertatbestände	76–78	274
b) Erhebung von Kapitalertragsteuer	79, 80	275
c) Steuerliches Einlagekonto	81	275
2. Beschränkt steuerpflichtige Anteilseigner	82–86	276
a) Steuertatbestände	82	276
b) Kapitalertragsteuer	83–86	276
III. Besteuerung einer Auslandsgesellschaft & Co. KG	87	277
IV. Gewerbesteuer	88–92	278
1. Steuerpflicht der Auslandsgesellschaft	89, 90	278
2. Gewerbesteuerliche Organschaft	91, 92	279
C. Zu- und Wegzug	93–121	279
I. Zuzug	94–108	280
1. Ebene der Gesellschaft	94–104	280
a) Ansatz und Bewertung	97–99	280
b) Verlustausgleich und Verlustabzug	100–104	282
2. Ebene der Anteilseigner	105–108	283
a) Einkommensermittlung	106	283
b) Steuerliches Einlagekonto	107, 108	283
II. Wegzug	109–121	284
1. Ebene der Gesellschaft	109–120	284
a) Abschlussbesteuerung bei Wegzug	109–113	284
b) Verbleibende Wegzugsbesteuerung	114–119	286
c) Einkommensermittlung nach dem Wegzug	120	289
2. Ebene der Anteilseigner	121	289
D. Besteuerung bei Umstrukturierungen	122–199	289
I. Einbringung von Betriebsvermögen	123–138	290
1. Steuerneutralität nach § 20 Abs. 1 S. 1 UmwStG	124–135	290
a) Voraussetzungen	128	291
b) Wertansatz bei übernehmender Gesellschaft und Einbringendem	129, 130	291
c) Beibehaltung der Mitbestimmung	131–135	292
2. Steuerneutralität nach § 23 Abs. 1–3 UmwStG	136–138	293
II. Anteilstausch	139–147	294
1. Steuerneutralität nach § 20 Abs. 1 S. 2 UmwStG	140–144	294
2. Steuerneutralität nach § 23 Abs. 4 UmwStG	145–147	294
III. Verschmelzung nach Umwandlungsrecht	148–171	295
1. Durchführbarkeit	149	295
2. Anwendbarkeit des UmwStG	150–162	296

Inhaltsverzeichnis

	Rn.	Seite
a) Steuerliche Fusionsrichtlinie	151–153	296
b) Niederlassungsfreiheit	154–156	297
c) Abkommensrechtliche Diskriminierungsverbote	157, 158	298
d) Anwendbarkeit des UmwStG im Lichte des Gemeinschaftsrechts	159–161	298
3. Übertragende Gesellschaft	162–167	299
a) Ebene der Gesellschaft	162–165	299
b) Ebene der Gesellschafter	166, 167	300
4. Übernehmende Gesellschaft	168–170	301
5. Beibehaltung der Mitbestimmung	171	302
IV. Verschmelzung mittels Umwegkonstruktionen	172–197	302
1. Anteilstausch	173–182	302
a) Anwendbarkeit des UmwStG	175–180	303
b) Übertragende Gesellschaft	181	305
c) Übernehmende Gesellschaft	182	305
2. Betriebsübertragung	183–185	305
3. Anwachungsmodell	186–197	305
a) Struktur	187–189	306
b) Besteuerung	190–194	306
c) Gestaltungsmissbrauch	195–197	308
V. Rechtsgrenzen überschreitender Formwechsel	198, 199	309

§ 9 Insolvenzrecht

Vorbemerkung	1–5	311
A. Europäische Auslandsgesellschaften	6–45	312
I. Reichweite der EuInsVO	6–8	312
II. Insolvenzeröffnungsverfahren	9–38	312
1. Internationale Zuständigkeit	10–15	313
2. Insolvenzfähigkeit	16–19	315
3. Eröffnungsgründe	20, 21	315
4. Insolvenzantrag	22–35	316
a) Antragsrecht	23, 24	316
b) Antragspflicht	25–30	317
c) Insolvenzverschleppungshaftung	31–35	318
5. Ablehnung der Eröffnung	36–38	320
III. Insolvenzverfahren	39–45	321
1. Handlungsbefugnisse der Geschäftsleiter und Gesellschafter	40	321
2. Eigenkapital ersetzende Gesellschafterdarlehen	41–44	321
3. Existenzvernichtender Eingriff	45	323
B. Sonstige Auslandsgesellschaften	46–49	323
I. Internationales Insolvenzrecht	46, 47	323
II. Internationales Gesellschaftsrecht	48, 49	323

3. Teil. Einzelne ausländische Rechtsformen

§ 10 Die Private Company Limited by Shares (Ltd.) nach englischem Recht

A. Grundlagen	1–11	328
I. Einleitung	1–4	328
II. Rechtsquellen und Abgrenzung von der p.l.c.	5–11	330
1. Rechtsquellen	5–7	330
2. Abgrenzung von der p.l.c.	8–11	331
B. Gründung und Finanzverfassung	12–51	332
I. Gründungsvoraussetzungen	12–34	332
1. Gründungsformalitäten	13–21	333
a) Memorandum of association	14–17	333

Inhaltsverzeichnis

	Rn.	Seite
b) Articles of association	18–20	334
c) Gründungsgesellschafter	21	335
2. Erwerb der Rechtsfähigkeit	22, 23	335
3. „Fehlerhafte Gesellschaft“	24	335
4. Firma	25–27	335
5. Sitz der Gesellschaft	28–34	337
a) Wahl des Sitzes	29	337
b) Verlegung des Sitzes	30, 31	337
c) Funktion des Satzungssitzes und Verpflichtungen	32–34	337
II. Die Finanzverfassung der Ltd.	35–51	338
1. Kapital	35–37	338
2. Kapitalerhaltung	38–42	339
3. Fremdkapital	43, 44	340
4. Anteilsausgabe und -übertragung	45–47	341
5. Minderheitenschutz	48–51	341
C. Leitung, Haftung, Staatsaufsicht und Publizität	52–83	342
I. Die Leitung der Ltd.	52–64	342
1. Organe der Ltd.	52–63	342
a) Gesellschafterversammlung	53–56	342
b) Geschäftsführer	57–63	343
2. Der secretary	64	345
II. Haftung	65–71	345
1. Grundsatz	65	345
2. Gesellschafterhaftung	66	345
3. Geschäftsführerhaftung	67–71	346
III. Staatsaufsicht	72–78	347
1. Bedeutung	72	347
2. Konkrete besondere Befugnisse	73–78	348
IV. Publizität und Rechnungslegung	79–84	349
1. Buchführung, Jahresabschluss, Bilanzen	80–83	349
2. Laufende Berichts- und Mitteilungspflichten	84	350
D. Auflösung und Liquidation	85	350

§ 11 Die Corporation nach dem Recht des US-Bundesstaates Delaware

A. Grundlagen	1–13	353
I. Einleitung	1–4	353
II. Rechtsquellen und Abgrenzung zur public corporation	5–13	355
1. Rechtsquellen	5, 6	355
2. Abgrenzung der close corporation von der public corporation	7–13	356
B. Gründung und Finanzverfassung	14–34	358
I. Gründungsvoraussetzungen	14–26	358
1. Gründungsformalitäten	14–18	358
a) Certificate of incorporation	15, 16	359
b) Bylaws	17	359
c) Anteilseignervereinbarungen	18	360
2. Materielle Gründungsvoraussetzungen	19–24	360
a) (Gründungs-)Gesellschafter und Geschäftsführer	19	360
b) Die ultra vires-Lehre	20, 21	360
c) Firma	22	361
d) Sitz der Gesellschaft	23, 24	361
3. Erwerb der Rechtsfähigkeit	25	362
4. Defective Corporation	26	362
II. Die Finanzverfassung der corporation	27–34	362
1. Kapital	27, 28	362
2. Anteilsausgabe und -übertragung	29, 30	363

Inhaltsverzeichnis

	Rn.	Seite
3. Kapitalerhaltung	31–33	364
4. Fremdkapital	34	365
C. Leitung, Haftung und Publizität	35–57	365
I. Die Leitung der corporation	35–47	365
1. Organe der Gesellschaft	35–46	365
a) Gesellschafterversammlung	36–39	365
b) Geschäftsführer (director)	40–46	366
2. Sonstige Funktionsträger	47	368
II. Haftung	48–53	368
1. Grundsatz	48	368
2. Gesellschafterhaftung	49–51	368
3. Organhaftung	52, 53	369
III. Staatsaufsicht	54	370
IV. Rechnungslegung und Publizität	55–57	370
1. Rechnungslegung	55, 56	370
2. Laufende Berichts- und Mitteilungspflichten	57	371
D. Auflösung und Liquidation	58–60	371
Sachverzeichnis		373