

# Die Anerkennung US-amerikanischer Gesellschaften in Deutschland

Bearbeitet von  
Dr. Nadja Tomschin

1. Auflage 2011. Taschenbuch. XII, 243 S. Paperback

ISBN 978 3 631 60329 1

Format (B x L): 14,8 x 21 cm

Gewicht: 330 g

Recht > Handelsrecht, Wirtschaftsrecht > Gesellschaftsrecht > Europäisches,  
Internationales Gesellschaftsrecht

schnell und portofrei erhältlich bei

  
DIE FACHBUCHHANDLUNG

Die Online-Fachbuchhandlung beek-shop.de ist spezialisiert auf Fachbücher, insbesondere Recht, Steuern und Wirtschaft. Im Sortiment finden Sie alle Medien (Bücher, Zeitschriften, CDs, eBooks, etc.) aller Verlage. Ergänzt wird das Programm durch Services wie Neuerscheinungsdienst oder Zusammenstellungen von Büchern zu Sonderpreisen. Der Shop führt mehr als 8 Millionen Produkte.

# Inhaltsverzeichnis

<b>Vorwort</b> .....	<b>V</b>
<b>Inhaltsverzeichnis</b> .....	<b>VI</b>
<b>Abkürzungsverzeichnis</b> .....	<b>XI</b>
<b>A Einführung</b> .....	<b>1</b>
I. Thema und Gang der Untersuchung .....	1
1. Thema .....	1
2. Gang der Untersuchung .....	4
II. Grundlagen des deutschen internationalen Gesellschaftsrechts .....	5
1. Anerkennung und Gesellschaftsstatut .....	5
a) Anerkennung.....	5
b) Gesellschaftsstatut .....	9
2. Anknüpfung des Gesellschaftsstatuts .....	10
a) Fehlende gesetzliche Regelung.....	10
b) Sitztheorie .....	12
c) Gründungstheorie.....	15
d) Referentenentwurf für ein Gesetz zum Internationalen Gesellschaftsrecht .....	17
3. Zusammenfassung.....	19
<b>B Vorgaben des deutsch-amerikanischen Freundschaftsvertrags</b> .....	<b>21</b>
I. Aktuelle Rechtslage .....	21
1. Einführung .....	21
2. Die Auslegung völkerrechtlicher Verträge .....	24
3. Auslegung von Art. XXV Abs. 5 S. 2 FHSV als Kollisionsnorm .....	25
a) Wortlaut .....	25
aa) Begriff der „Anerkennung“ in Art. XXV Abs. 5 S. 2 Hs. 2 FHSV .....	26
bb) Auslegung des gesamten Wortlauts von Art. XXV Abs. 5 S. 2 FHSV .....	28
b) Systematische Auslegung .....	29
aa) Stellung im Vertrag .....	29
bb) Präambel .....	31
cc) Zusammenhang mit anderen Vorschriften des FHSV .....	32
(1) Art. VII FHSV .....	32
(2) Art. XXIV Abs. 1 e) FHSV .....	33
dd) Verhältnis zwischen den beiden Halbsätzen des Art. XXV Abs. 5 S. 2 FHSV.....	33
ee) Nr. 9 des Protokolls zum Vertrag .....	34

c)	Teleologische Auslegung.....	35
d)	Übereinstimmende Praxis der Vertragsparteien .....	37
aa)	Deutsche Rechtspraxis.....	37
bb)	US-amerikanische Rechtspraxis .....	38
e)	Historische Auslegung.....	40
aa)	Entstehungsgeschichte.....	41
bb)	Entstehungsgeschichtliche Literatur .....	42
cc)	Freundschafts-, Handels- und Konsularvertrag vom 8. Dezember 1923 .....	43
f)	Zusammenfassung und Ergebnis .....	45
4.	Sachliche Reichweite von Art. XXV Abs. 5 S. 2 FHSV .....	47
a)	Wortlaut .....	47
b)	Systematische Auslegung .....	50
aa)	Stellung im FHSV.....	50
bb)	Art. VI Abs. 1 FHSV .....	51
cc)	Art. XXIV Abs. 1 e) FHSV .....	52
c)	Teleologische Auslegung.....	52
d)	Übereinstimmende Praxis der Vertragsparteien .....	53
e)	Historische Auslegung.....	54
aa)	Entstehungsgeschichtliche Literatur .....	55
bb)	Freundschafts-, Handels- und Konsularvertrag vom 8. Dezember 1923 .....	56
f)	Zusammenfassung und Ergebnis .....	58
5.	Inländerbehandlung.....	59
6.	Meistbegünstigung.....	60
a)	Die Meistbegünstigungsklausel des Art. VII Abs. 1 i.V.m. Art. VII Abs. 4 FHSV.....	60
b)	Vorgaben für Gesellschaften aus EU-Mitgliedstaaten.....	66
aa)	Einführung .....	66
bb)	Entwicklung der EuGH-Rechtsprechung.....	69
(1)	Rechtsprechung bis <i>Inspire Art</i> .....	69
(2)	Vorläufiger Abschluss: Rechtssache <i>Inspire Art</i> .....	72
cc)	Konsequenzen der EuGH-Rechtsprechung .....	75
(1)	Anerkennung der ausländischen Rechtspersönlichkeit .....	75
(2)	Anfängliche Divergenz von Satzungs- und Verwaltungssitz.....	77
(3)	Missbräuchliches oder betrügerisches Verhalten .....	79
(4)	Beschränkung der Niederlassungsfreiheit durch die Anwendung deutschen Rechts.....	80
(a)	Diskriminierungs- und Beschränkungsverbot .....	80
(b)	Reichweite des Beschränkungsverbots.....	82

(5) Gemeinschaftsrechtliche Rechtfertigungsanforderungen.....	86
(a) Art. 52 AEU [ex Art. 46 EG].....	86
(b) Rechtfertigung aufgrund zwingender Gründe des Allgemeininteresses.....	87
(6) Zwischenergebnis und Stand der Diskussion .....	90
c) Ergebnis .....	97
7. Grenzen der Anerkennungspflicht .....	99
a) Völkerrechtliches <i>genuine link</i> -Erfordernis .....	99
aa) Ausgangspunkt.....	99
bb) Rang im Völkerrecht .....	100
(1) Einordnung als Völkergewohnheitsrecht.....	100
(2) Verdrängung durch den FHSV .....	102
cc) Inhaltliche Vorgaben des <i>genuine link</i> -Erfordernisses .....	105
b) Nationaler <i>ordre public</i> .....	108
c) Nichtanerkennung im Gründungsstaat.....	111
d) Zusammenfassung und Ergebnis .....	112
II. Rechtslage nach dem Referentenentwurf.....	114
<b>C Reichweite einer Anwendung nationalen Rechts.....</b>	<b>118</b>
I. Einführung .....	118
II. Kapitalerhaltung.....	122
1. Anknüpfung an ein bestimmtes (Mindest-)stammkapital.....	123
a) Aktuelle Rechtslage .....	123
b) Rechtslage nach dem Referentenentwurf .....	125
2. Anknüpfung an die Überschuldung der Gesellschaft .....	126
a) Aktuelle Rechtslage .....	126
b) Rechtslage nach dem Referentenentwurf .....	129
III. Haftung der Gesellschafter .....	130
1. Einführung .....	130
2. Vorgaben durch die Rom II-Verordnung.....	133
a) Anwendungsbereich der Rom II-Verordnung .....	133
b) Einschränkung der Überprüfbarkeit.....	136
3. Vermögensvermischung .....	139
a) Grundlagen.....	139
b) Aktuelle Rechtslage .....	140
c) Rechtslage nach dem Referentenentwurf .....	143
3. Unterkapitalisierung.....	146
a) Grundlagen.....	146
b) Aktuelle Rechtslage .....	149
c) Rechtslage nach dem Referentenentwurf .....	151
4. Existenzvernichtungshaftung .....	152
a) Grundlagen.....	152
aa) Tatbestand seit <i>Trihotel</i> .....	153

bb) Erfassung der Existenzvernichtungshaftung durch die Rom II-Verordnung .....	155
b) Aktuelle Rechtslage .....	157
aa) Beschränkung der Niederlassungsfreiheit .....	157
bb) Rechtfertigung der Existenzvernichtungshaftung .....	159
cc) Zwischenergebnis .....	161
c) Rechtslage nach dem Referentenentwurf .....	162
5. Ergebnis .....	165
IV. Insolvenz .....	166
1. Einführung .....	166
2. Vorgaben durch die EuInsVO .....	167
a) Anwendungsbereich der EuInsVO .....	168
b) Einschränkung der Überprüfbarkeit .....	170
c) Zuständigkeit deutscher Gerichte .....	172
d) Bestimmung des anwendbaren Insolvenzrechts .....	175
3. Insolvenzantragspflicht .....	176
a) Grundlagen .....	176
aa) Allgemeines .....	176
bb) Erfassung der Insolvenzantragspflicht durch die EuInsVO .....	178
(1) Autonome Auslegung der EuInsVO .....	178
(2) Qualifikation der Insolvenzantragspflicht im deutschen Recht .....	180
b) Aktuelle Rechtslage .....	184
aa) Beschränkung der Niederlassungsfreiheit .....	184
bb) Rechtfertigung der Insolvenzantragspflicht .....	186
cc) Zwischenergebnis .....	188
c) Rechtslage nach dem Referentenentwurf .....	188
4. Insolvenzverschleppungshaftung .....	189
a) Grundlagen .....	189
aa) Allgemeines .....	189
bb) Erfassung der Insolvenzverschleppungshaftung durch die EuInsVO .....	190
(1) Autonome Auslegung der EuInsVO .....	190
(2) Qualifikation der Insolvenzverschleppungshaftung im deutschen Recht .....	192
b) Aktuelle Rechtslage .....	194
aa) Beschränkung der Niederlassungsfreiheit .....	194
bb) Rechtfertigung der Insolvenzverschleppungshaftung .....	196
cc) Zwischenergebnis .....	197
c) Rechtslage nach dem Referentenentwurf .....	197
5. Gesellschafterdarlehen .....	198
a) Grundlagen .....	198

aa) Allgemeines .....	198
bb) Erfassung der Regelungen betreffend die Gesellschafterdarlehen durch die EuInsVO.....	200
b) Aktuelle Rechtslage .....	202
c) Rechtslage nach dem Referentenentwurf .....	203
6. Ergebnis .....	204
<b>D Zusammenfassung der Arbeit in Thesen.....</b>	<b>206</b>
<b>Literaturverzeichnis.....</b>	<b>221</b>