

Inhaltsübersicht

Vorwort	5
Inhaltsübersicht	7
Inhaltsverzeichnis	9
Einleitung	21
A. Zielsetzung, Methodik und Aufbau	22
B. Begriffsbestimmung	23
Teil 1: Bestandsaufnahme der Prognoseberichterstattung in Deutschland	29
A. Pflichten zur zukunftsbezogenen Berichterstattung am Primärmarkt	29
B. Pflichten zur Veröffentlichung prognostischer Informationen am Sekundärmarkt	36
C. Aktienrechtliche Informationspflichten mit Auswirkungen auf den Kapitalmarkt	47
D. Fakultative Prognoseberichterstattung	56
E. Prognosen Dritter	57
Teil 2: Forward-Looking Statements im US-amerikanischen Recht	61
A. Einleitung	61
B. Pflichten zur Veröffentlichung zukunftsgerichteter Informationen	64
C. Haftung für fehlerhafte Prognosen	83
D. Zusammenfassung	117
Teil 3: Überlegungen zum Regulierungsbedarf bei der Prognoseberichterstattung	119
A. Grundlagen	119
B. Rechtstatsächlicher Befund zur Prognoseberichterstattung	128
C. Bedeutung und Wert zukunftsbezogener Angaben des Managements	138
D. Regulierungsbedarf aus Sicht der Kapitalmarkttheorie	159

E. Veröffentlichungspflicht oder Haftungsprivileg bei Prognosen	166
F. Ergebnis	182
Teil 4: Anforderungen an den Inhalt der Prognoseberichte	185
A. Prognoseberichterstattung im Lagebericht als Vorbild	185
B. Verkaufsprospekte des Primärmarkts	208
C. Prognoseberichterstattung bei den übrigen Publizitätsformen	218
D. Zusammenfassung	243
E. Anhang: Präventive Kontrolle der Prognosen	243
Teil 5: Ausgestaltung der Haftung	251
A. Haftungsgrundlagen für fehlerhafte Prognosen	251
B. Möglichkeiten der Ausgestaltung des Haftungsprivilegs	256
C. Einpassung in den allgemeinen kapitalmarktrechtlichen Haftungstatbestand	275
Wesentliche Ergebnisse der Untersuchung	283
Literaturverzeichnis	289

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	5
Inhaltsübersicht	7
Inhaltsverzeichnis	9
Einleitung	21
A. Zielsetzung, Methodik und Aufbau	22
B. Begriffsbestimmung	23
I. Qualifizierung als Prognose	23
II. Prognosen und Schätzungen	24
III. Ziele, Pläne und Strategien bzw. Absichten sowie Trendinformationen	25
IV. Einzelne Gegenstände der Prognosepublizität	26
Teil 1: Bestandsaufnahme der Prognoseberichterstattung in Deutschland	29
A. Pflichten zur zukunftsbezogenen Berichterstattung am Primärmarkt	29
I. Wertpapierverkaufsprospekte	30
1. Entwicklungslinien	30
2. Trendinformationen unter dem Regime des WpPG	32
a) Verweis auf die europäische Prospektverordnung	32
b) Europäische Prospektverordnung	32
c) Grundsätzlich freiwillige Veröffentlichung von Gewinnprognosen	33
II. Verkaufsprospekte für Vermögensanlagen des Grauen Kapitalmarkts	35
1. Angaben über Geschäftsaussichten gem. § 13 VermVerkProspV	35
2. Anforderungen gem. § 15 Abs. 1 VermVerkProspV für junge Emittenten	36
III. Zwischenbefund	36
B. Pflichten zur Veröffentlichung prognostischer Informationen am Sekundärmarkt	36
I. Regelmäßige Finanzberichterstattung	37
1. Jahresfinanzbericht	37
a) Jahresabschluss	38
b) Lagebericht	39
2. Unterjährige Finanzberichte	40
a) Entwicklung der unterjährigen Prognoseberichterstattung	40

b) Änderungen durch das Transparenzrichtlinie-Umsetzungsgesetz	41
c) Regelungen der Börsenordnung der Frankfurter Wertpapierbörse	42
II. Anlassbezogene Publizität	42
1. Angebotspublizität	42
a) Angebotsunterlage	42
aa) Erwartete Auswirkungen, § 11 Abs. 2 S. 3 Nr. 1 WpÜG	43
bb) Absichten zur künftigen Geschäftstätigkeit, § 11 Abs. 2 S. 3 Nr. 2 WpÜG	43
cc) § 11 Abs. 4 WpÜG, § 2 Nr. 3 WpÜG-AV	44
dd) § 11 Abs. 4 WpÜG, § 2 Nr. 2, Nr. 2 a WpÜG-AV	44
b) Stellungnahme der Zielgesellschaft	44
2. Ad hoc-Publizität	45
a) § 15 Abs. 1 WpHG a.F.: Tatsachen	45
b) § 15 Abs. 1 WpHG n.F.: Insiderinformationen	47
C. Aktienrechtliche Informationspflichten mit Auswirkungen auf den Kapitalmarkt	47
I. Hauptversammlungspublizität als Instrument der Informationsversorgung der gesamten Marktteilnehmerschaft	48
1. Faktische Reichweite	48
2. Funktionale Betrachtung: Hauptversammlung als Ausschnitt aus dem Anlegerpublikum	49
3. Individualschutz für Anleger	49
4. Gezielter Einsatz als marktliches Kommunikationsinstrument	49
5. Behandlung als kapitalmarktrechtliche Regelungen auf Haftungsebene	50
6. Zwischenergebnis	50
II. Anwendungsfälle: Information über Zukunftsaussichten vor wesentlichen Strukturentscheidungen	51
1. Verschmelzungsbericht, § 8 Abs. 1 UmwG	51
2. Spaltungsbericht, § 127 UmwG	53
3. Bericht über einen Unternehmensvertrag, § 293 a Abs. 1 S. 1 AktG	53
4. Eingliederungsbericht	54
5. Bericht über die Angemessenheit der Barabfindung beim Ausschluss von Minderheitsaktionären, § 327 c Abs. 2 S. 1 AktG	54
6. Bericht über den Grund des Bezugsrechtsausschlusses beim genehmigten Kapital	55
III. Zusammenfassung	56
D. Fakultative Prognoseberichterstattung	56
E. Prognosen Dritter	57
I. Beurteilung von Prognosen durch sachverständige Prüfer	57
II. Prognosen in Research Reports	57
III. Prognosen von Ratingagenturen	59

Teil 2: Forward-Looking Statements im US-amerikanischen Recht	61
A. Einleitung	61
I. Untersuchungsgegenstand	61
II. Entwicklung und Einordnung des US-amerikanischen Kapitalmarktrechts	62
B. Pflichten zur Veröffentlichung zukunftsgerichteter Informationen	64
I. Management's Discussion and Analysis (MD&A)	64
1. Anforderungen an die MD&A im einzelnen	65
2. Praktische Umsetzung	66
3. Pflichtangaben in der MD&A und freiwillige Prognosen	67
a) Wesentliche Unterscheidung	67
b) Abgrenzung	68
c) Interpretive Release der SEC	69
aa) Beispiel Gerichtsverfahren	70
bb) Beispiel Trends	70
cc) Beispiel Investitionserfordernisse	71
dd) Beispiel Unsicherheiten	71
d) Stellungnahme	71
4. Fazit	74
II. Emissionspublizität	75
III. Periodische Publizität	75
1. Annual report	75
2. Quarterly reports	75
3. Annual report to security holders	76
IV. Außerordentliche Berichtspflichten	76
1. Current reports	76
2. Berichtspflichten nach den Regeln einzelner Wertpapierbörsen	77
3. Weitere außerordentliche Berichtspflichten	77
a) Pflichten zur Korrektur und Aktualisierung	78
aa) Duty to Correct	78
bb) Duty to Update	79
b) Offenlegung von Fusionsverhandlungen	81
V. Zwischenergebnis	83
C. Haftung für fehlerhafte Prognosen	83
I. Anspruchsgrundlagen	84
1. Haftung nach dem Securities Act 1933	84
a) Sec. 11 Securities Act	84
b) Sec. 12 (a) (2) Securities Act	85
c) Sec. 17 (a) Securities Act	85
2. Haftung nach dem Securities Exchange Act 1934	85
a) Sec. 10 b Securities Exchange Act i.V.m. SEC-Rule 10b-5	85
b) Sec. 18 (a) Securities Exchange Act	86

c) Sec. 14 (e) Securities Exchange Act	86
II. Haftungsfreiraum (safe harbor) bei Prognosen	86
1. Die Politik der Securities and Exchange Commission (SEC)	87
a) Entwicklung	87
b) Guidelines zur Formulierung und Veröffentlichung von Prognosen	88
aa) Anforderungen an die Darstellung	88
bb) Weitere Informationen zum Zwecke des besseren Verständnisses	89
c) Voraussetzungen des safe harbor	89
aa) Forward-Looking Statements: Definition durch SEC-Rule 175	89
bb) Anwendungsbereich	90
cc) “Reasonable Basis“ und “Good Faith“	90
d) Fazit	91
2. Die Bespeaks Caution Doctrine der Rechtsprechung	92
a) Entwicklung der Doktrin	92
b) Systematische Analyse	93
aa) Begründungen der bespeaks caution doctrine	93
bb) Schwache, mittlere und starke Form	94
cc) Vergleichende Analyse der Positionen der einzelnen Circuits	95
c) Zentrale Entscheidungen	95
aa) Third Circuit: Donald J. Trump Casino Securities Litigation	95
(1) Sachverhalt	96
(2) Begründung und Konkretisierung der bespeaks caution doctrine	96
(3) Prospektinhalt	97
(4) Konklusion	98
(5) Würdigung	98
bb) Sixth Circuit: Mayer v. Mylod	98
cc) Fifth Circuit: Rubinstein v. Collins	100
dd) Ninth Circuit: Worlds of Wonder Securities Litigation	101
ee) Tenth Circuit: Grossmann v. Novell, Inc.	101
d) Fazit	102
3. Die gesetzliche safe harbor rule, sec. 27A Securities Act, sec. 21E Securities Exchange Act	103
a) Anwendungsbereich	103
b) Auslegung des Begriffs “forward-looking statement”	104
c) Safe Harbor	105
aa) Meaningful cautionary Statements	105
(1) “identified as“	106
(2) “accompanied by“	106
(3) “meaningful“	106
(4) “important factors“	107

(5) Besonderheiten bei mündlichen Prognosen	107
bb) Immateriality	108
cc) Actual knowledge	108
d) Auswirkungen des Private Securities Litigation Reform Act	109
III. Keine Haftung für “puffing“ statements	109
1. Ableitung der corporate puffery defense aus dem commercial common law	110
2. Analyse und Systematisierung	110
a) Kriterien für die Anwendung der corporate puffery defense	111
aa) vagueness standard	111
bb) guarantee standard	111
cc) contextual standard	112
b) Fallgruppierung nach dem Gegenstand der puffing statements	112
aa) Zukünftige wirtschaftliche Entwicklung und Performance	112
bb) Voraussichtlicher Erfolg neuer Produkte	114
cc) Erhoffte Auswirkungen strategischer Entscheidungen	114
3. Stellungnahme und Vorschläge zur weiteren Entwicklung	114
a) Zurückhaltende Anwendung der corporate puffery defense	115
b) Bewertung der Aussagen in ihrem Zusammenhang	116
IV. Sonderpunkt: Haftung für fehlende zukunftsbezogene Informationen	116
D. Zusammenfassung	117
Teil 3: Überlegungen zum Regulierungsbedarf bei der Prognoseberichterstattung	119
A. Grundlagen	119
I. Bedeutung und Wirkungsweise von Kapitalmarktinformationen	119
1. Information und Funktionsfähigkeit der Kapitalmärkte	119
2. Information und Anlegerschutz	120
II. Darstellungsformen und Gestaltungsmöglichkeiten von Prognoseberichten	121
1. Spannungsverhältnis zwischen Informationsgehalt und Eintrittswahrscheinlichkeit	121
a) Prognosehorizont	121
b) Verbale und zahlenmäßige Darstellung	122
c) Punktprognosen und Intervallprognosen	122
d) Detailliertheit: Hoher und geringer Konkretisierungsgrad	123
e) Einzelgrößen und umfassende Prognoseberichtssysteme	123
f) Bedingte und unbedingte Prognosen	124
2. Konsequenzen	125
III. Qualität von Prognosen: Was zeichnet qualitativ gute Prognosen aus?	125
1. Beurteilungsperspektive	125
2. Ansätze und Techniken zur Erstellung einer Prognose	126

3. Kriterien für qualitativ gute Prognosen	128
B. Rechtstatsächlicher Befund zur Prognoseberichterstattung	128
I. Prospekte des Primärmarkts	129
1. Prognosegegenstand	130
2. Präzisions- und Konkretisierungsgrad	130
3. Prognosehorizont	130
4. Erklärungsgrad und Nachvollziehbarkeit	131
II. Prognosen im Lagebericht	131
1. Prognosegegenstand	132
2. Präzisions- und Konkretisierungsgrad	132
3. Prognosehorizont	133
4. Erklärungsgrad und Nachvollziehbarkeit	133
5. Weitere Untersuchungen und Bewertungen	134
III. Prognosen in Berichten an die Hauptversammlung vor Strukturentscheidungen	136
IV. Zusammenfassung und Interpretation der Ergebnisse	137
C. Bedeutung und Wert zukunftsbezogener Angaben des Managements	138
I. Das Zurückhaltungsgebot der Rechtsprechung (BuM-Entscheidung)	138
II. Notwendigkeit zukunftsbezogener Informationen für eine fundierte Kauf- und Verkaufsentscheidung	140
III. Nutzen und Wert von Prognosen gerade des Managements	142
1. Theoretische Überlegungen	142
a) Bedeutung der Managementperspektive	142
aa) Überlegene Kenntnisse und Beurteilungsfähigkeit	142
bb) Einfluss des Managements hinsichtlich der zukünftigen Entwicklung	143
b) Zweifel am Informationsnutzen aufgrund der Markteffizienzhypothese	144
c) Berücksichtigung des Anlegerinformationsinteresses	146
d) Gleichbehandlung aller Anleger	147
2. Empirischer Befund zum Nutzen von Managementprognosen	147
a) Empirisch ermitteltes Anlegerinformationsinteresse	148
aa) Ereignisstudien	148
bb) Direkte Beurteilung der Nützlichkeit	149
cc) Erhöhung der Nützlichkeit der Informationen	149
(1) Empirische Untersuchung von Krumbholz	149
(2) Empirische Untersuchung des AICPA und weitere Untersuchungen	150
b) Empirische Bewährung der Managementprognosen (Treffgenauigkeit)	151
IV. Problembereiche bei der Veröffentlichung von Prognoseinformationen	153
1. Gefahr der Irreführung	153
a) Manipulationsgefahr	154

b) Übermäßiger Optimismus	154
2. Suboptimale Managemententscheidungen zur Erreichung der gemachten Prognosen	156
3. Wettbewerbssensible Informationen	157
V. Zwischenergebnis	158
D. Regulierungsbedarf aus Sicht der Kapitalmarkttheorie	159
I. Verbesserung der Funktionsfähigkeit der Kapitalmärkte	159
1. Allokationseffizienz	159
2. Operationelle Effizienz	160
II. Hinreichende Publizität durch den Markt?	161
1. Theorien zur marktendogenen Publizität	161
a) Agency theory	161
b) Signaling theory	162
c) Anwendung auch auf den Sekundärmarkt	163
2. Unvollkommenheiten der marktendogenen Publizität	163
3. Diskussion	164
E. Veröffentlichungspflicht oder Haftungsprivileg bei Prognosen	166
I. Ausweitung der Pflichtpublizität	166
1. Ausweitung der Prognosepublizität auf weitere Publizitätsformen	167
2. Erhöhung der inhaltlichen Anforderungen an die Prognosebericht- erstattung	167
II. Gewährung eines Haftungsprivilegs	169
1. Funktionen der Schadensersatzhaftung	169
2. Anwendungsbereich für ein mögliches Haftungsprivileg	169
3. Zu berücksichtigende Zielrichtungen bei der Haftungsausgestaltung	170
a) Abschreckung vor falschen und irreführenden Prognoseinforma- tionen	170
b) Förderung der Prognoseberichterstattung	170
c) Mindeststandard an Prognosequalität bzw. Schutz vor Irrefüh- rung	171
III. Diskussion und Stellungnahme	172
1. Erwägungen zur Pflichtpublizität für Prognosen	172
a) Bedenken im Hinblick auf die Wirksamkeit	173
b) Kritik im Hinblick auf die Erforderlichkeit	174
2. Haftungsprivileg anstelle der Ausweitung der Pflichtpublizität	175
3. Abwägung	176
a) Wirksamkeit	176
b) Erforderlichkeit	177
c) Angemessenheit	179
d) Kosten-Nutzen-Überlegungen	180

IV. Zwischenergebnis	182
F. Ergebnis	182
Teil 4: Anforderungen an den Inhalt der Prognoseberichte	185
A. Prognoseberichterstattung im Lagebericht als Vorbild	185
I. Grundsätze ordnungsgemäßer Rechnungslegung und Rechnungslegungsstandards	185
1. Einordnung der Grundsätze ordnungsgemäßer Rechnungslegung	186
2. Rechtsnatur und Anwendungsbereich des Rechnungslegungsstandards DRS 15 Lageberichterstattung	186
3. Standards des Instituts der Wirtschaftsprüfer (IDW)	188
4. Zwischenbefund	188
II. Verhältnis zur Risikoberichterstattung	189
1. Getrennte Darstellung von Risikobericht und Prognosebericht	189
2. Inhaltliche Abgrenzung	191
III. Analyse, Würdigung und Stellungnahme	192
1. Gegenständliche Konkretisierung	192
a) Unmittelbare Prognose bestimmter Unternehmenskennzahlen	193
b) Chancen und Risiken	193
c) Geplante Maßnahmen und Ziele des Managements	194
d) Trendinformationen	196
2. Detailliertheit und Präzision	196
3. Prognosehorizont	199
4. Prognosekennzeichnung	201
5. Offenlegung der zugrundeliegenden Annahmen	201
6. Grenzen der Prognoseberichterstattung	204
IV. Fazit	208
B. Verkaufsprospekte des Primärmarkts	208
I. Wertpapierverkaufsprospekte	209
1. Gegenstand der zukunftsbezogenen Berichterstattung	209
a) Prognosen und Trendinformationen	209
b) Gesonderte Darstellung der Risikofaktoren	209
2. Detailliertheit und Präzision	210
3. Relevanter Zeithorizont	210
4. Prognosekennzeichnung	211
5. Erläuterung der wichtigsten Annahmen	211
6. Nichtaufnahme von Angaben, § 8 Abs. 2 WpPG	212
II. Verkaufsprospekte für Vermögensanlagen des Grauen Kapitalmarkts	213
1. Gegenständliche Konkretisierung	213
2. Detailliertheit	214
3. Prognosehorizont	215
4. Prognosekennzeichnung	216

5. Offenlegung der Prämissen	216
6. Absehen von einzelnen Angaben, § 15 Abs. 2 VermVerkProspV	217
III. Fazit	217
C. Prognoseberichterstattung bei den übrigen Publizitätsformen	218
I. Halbjahresfinanzbericht	218
II. Angebotsunterlage	219
1. Prognosegegenstand	220
a) Erwartete Auswirkungen auf die Vermögens-, Finanz- und Ertragslage des Bieters	220
b) Absichten des Bieters zur künftigen Geschäftstätigkeit	220
c) Prognosen zur Beurteilung der Gegenleistung	221
d) Zukunftsbezogene Angaben nach WpPG und VerkProspG bei Tauschangeboten	223
2. Detailliertheit	223
a) Unterscheidung zwischen Barangeboten und Aktientauschangeboten?	223
aa) Erwartete Auswirkungen, § 11 Abs. 2 S. 3 Nr. 1 WpÜG	223
bb) Absichten des Bieters, § 11 Abs. 2 S. 3 Nr. 2 WpÜG	224
b) Konkrete Anforderungen	224
c) Besonderheiten bei Darstellung der Absichten	225
3. Prognosehorizont	226
4. Prognosekennzeichnung	227
5. Offenlegung der Prämissen	227
6. Grenzen der Prognoseberichterstattung	228
III. Ad-hoc-Publizität	229
1. Konkretisierung der Pflicht zur zukunftsbezogenen Berichterstattung	230
a) Pflicht zur Veröffentlichung von Prognoseinformationen	230
aa) Konkrete Informationen	231
bb) Eignung zur erheblichen Preisbeeinflussung	232
b) Pflicht zur Aktualisierung und Korrektur zuvor veröffentlichter Prognosen?	233
c) Zwischenergebnis	235
2. Detailliertheit	236
3. Prognosehorizont	236
4. Prognosekennzeichnung	236
5. Offenlegung der Prämissen	236
6. Eigenverantwortliche Befreiung bei berechtigten Interessen	237
IV. Berichte an die Hauptversammlung vor wesentlichen Strukturentscheidungen	237
1. Offenlegung von Prognosen, um die Strukturmaßnahme wirtschaftlich zu erläutern und zu begründen	237

2. Offenlegung von Prognosen, um das Umtauschverhältnis bzw. die Angemessenheit der Abfindung wirtschaftlich zu erläutern und zu begründen	238
a) Gegenstand der Darstellung	239
b) Detailtiefe	239
c) Prognosehorizont	240
d) Kennzeichnung und Offenlegung der Prämissen	240
e) Grenzen der Prognoseberichterstattung	241
3. Bewertung	241
V. Fazit	242
D. Zusammenfassung	243
E. Anhang: Präventive Kontrolle der Prognosen	243
I. Behördliche Überprüfung der Prognoseberichte?	243
1. Prospekte des Primärmarkts	243
2. Finanzberichte	245
3. Angebotsunterlage	245
4. Zwischenbefund	246
II. Prüfung der Prognosen durch sachverständige Prüfer	246
1. Prospekte des Primärmarkts	246
2. Prüfung von Jahresabschluss und Lagebericht durch Abschlussprüfer	247
3. Prüfungsberichte für die Hauptversammlung	247
4. Freiwillige prüferische Durchsicht des Halbjahresfinanzberichts	248
5. Stellungnahme	248
Teil 5: Ausgestaltung der Haftung	251
A. Haftungsgrundlagen für fehlerhafte Prognosen	251
I. Primärmarkt	251
II. Sekundärmarkt	252
1. Haftung für fehlerhafte Prognosen im Bereich der Regelpublizität	253
2. Haftung für fehlerhafte Prognosen im Bereich der anlassbezogenen Publizität	253
a) Ad-hoc-Publizität	253
b) Angebotspublizität	254
III. Haftung für fehlerhafte Prognosen in Berichten gegenüber der Hauptversammlung	254
IV. Haftung für fehlerhafte fakultative Prognosen	255
B. Möglichkeiten der Ausgestaltung des Haftungsprivilegs	256
I. Problemfaltung: Schwierigkeiten einer Prognosehaftung	256
II. Entwicklung von Kriterien zur Haftungsprivilegierung	258
1. Ermessensspielraum für Organmitglieder, business judgement rule	258
2. Das Haftungsprivileg des US-amerikanischen Rechts in den Kategorien deutschen Haftungsrechts	259

3. Grundsätze ordnungsgemäßer Prognoseberichterstattung: Richtigkeit und Vollständigkeit	261
a) Richtigkeit	261
aa) Hinreichende Grundlage	262
bb) Verwendete Gesetzmäßigkeiten	263
cc) Logische Ableitung	264
dd) Kriterien zur Beurteilung der Prognosequalität und zur Fortbestehensprognose	264
b) Vollständigkeit	265
4. Subjektive Anforderungen	267
5. Gesetzlicher Regelungsvorschlag	268
III. Ausdrückliche Schaffung eines Haftungsfreiraums (safe harbor)	272
IV. Besondere Anforderungen und Differenzierungen	273
1. Differenzierung zwischen Primärmarkt und Sekundärmarkt?	273
2. Strafrechtliche Sanktionsnormen	273
3. Besondere Regeln für mündliche Angaben	274
4. Haftung für Angaben zu den Absichten	274
C. Einpassung in den allgemeinen kapitalmarktrechtlichen Haftungstatbestand	275
I. Fehlerhafte Prognose	276
1. Prognose, Abgrenzung zu Tatsachen	276
2. Unrichtigkeit / Unvollständigkeit	276
3. Wesentlichkeit	278
4. Sonderpunkt: Haftung für werbemäßige Übertreibungen	278
II. Verschulden	281
Wesentliche Ergebnisse der Untersuchung	283
I. Regulierungsbedarf bei der Prognoseberichterstattung	283
II. Anforderungen an den Inhalt der Prognoseberichte	284
III. Haftungsausgestaltung	285
Literaturverzeichnis	289