

Inhaltsverzeichnis

A. Einleitung	13
B. Terminologie	19
1. Loan und Darlehen	19
a) Loan	19
b) Darlehen	20
c) Vergleich	21
2. Capital und Einlage	21
a) Capital	21
b) Einlage	21
3. Abgrenzung	22
C. Motive für die Finanzierung mittels Gesellschafterdarlehen	23
1. Flexibilität der Finanzierung	23
2. Stabilität der Machtverhältnisse	24
3. Eigeninteresse der Gesellschafter	24
4. Steuervorteile	25
D. Die Behandlung von Gesellschafterdarlehen	26
1. Hintergrund der Problemstellung: Das amerikanische Konkursrecht	26
a) Das einschlägige Recht	26
b) Die grundsätzlichen Möglichkeiten der Behandlung von Ge- sellschafterdarlehen	28
aa) Disallowance und allowance	28
bb) Anwendung von equity-Grundsätzen	29
(a) Nachordnung von Ansprüchen (subordination)	30

(b) Postponement	31
(c) Ergebnis	31
2. Die Behandlung von Gesellschafterdarlehen	31
a) Die einschlägigen Grundsätze	33
aa) Unterkapitalisierung	34
(a) Begründung des Kriteriums	35
(b) Bestimmungskriterien	37
(aa) Vergleich mit Unternehmen gleicher Art und Größe	38
(bb) Möglichkeit der Kreditaufnahme von Dritten	40
(cc) „Debt-Equity-Ratio“ (Verhältnis der Verbindlichkeiten zum Eigenkapital)	48
(aaa) Errechnung des Verhältnisses	49
(a) Verbindlichkeiten	50
(β) Eigenkapital	51
(bbb) Anwendung des Kriteriums	54
(dd) Zeitpunkt der Darlehensgewährung	57
(ee) Verwendungszweck der Darlehen.....	59
bb) Weitere Kriterien (Gläubiger- oder Gesellschafterverhalten?)	60
(a) Die Form der Kreditgewährung	62
(b) Bestimmter Fälligkeitstermin	64
(c) Unbedingte Rückzahlungsverpflichtung	65
(d) Einschränkung der Durchsetzbarkeit des Rückzahlungsanspruchs	69
(e) Zinsvereinbarung	70
(f) Rangrücktrittsvereinbarungen	73
(g) Tatsächliche Durchsetzung des Rückzahlungs- bzw. Zinsanspruches/Tatsächliche Vertragserfüllung	76
(h) Darlehensgewährung im Verhältnis zur Einlagebeteiligung	79
(i) Kontrollrechte	82
(j) Einräumung von Sicherheiten/Rücklagenbildung	84
(k) Parteiwillie	87
(l) „Business purpose“ (geschäftliche und wirtschaftliche Erwägungen)	89
cc) „Escape Devices“ (Umgehungsregeln)	91
(a) Gesellschafterbürgschaften	91
(b) Vermietung, Verpachtung und Leasing	95
(c) Darlehensgewährung mittels „trust“/Zwischenschaltung anderer Personen	96
(d) Sonstiges	97

Inhaltsverzeichnis 7

dd) „Defenses“	98
(a) Kenntnis bzw. fahrlässige Unkenntnis	99
(b) Erwartung zukünftiger Gewinne	102
(c) Weitere Einwendungen	103
ee) Der betroffene Gesellschafterkreis	104
ff) Beweislast	106
gg) Behandlung von Sicherheiten	109
(a) Darlehen mit Eigenkapitalcharakter	110
(b) Kapitalzuwendungen mit Darlehenscharakter	111
(aa) Nachträgliche Sicherheitsbestellung	111
(bb) Gleichzeitige Gewährung von Sicherheit und Dar- lehen	112
(aaa) Darlehen von Gesellschaftern mit Verwal- tungsbeteiligung	112
(bbb) Darlehen von Gesellschaftern ohne Verwal- tungsbeteiligung	113
b) Zusammenfassende Analyse und Würdigung	114
aa) Die bei der Behandlung von Gesellschafterdarlehen heran- gezogenen Kriterien und ihre Anwendung in der Recht- sprechung	114
bb) Ergebnis	119
3. Reformbestrebungen	120
a) Konkursrecht	121
aa) Commission Report	121
bb) Judges' Bill	124
b) Steuerrecht	125
c) Gesamtwürdigung der Reformvorschläge	128
E. Schlußbemerkung und Ausblick	130
Literaturverzeichnis	133
Stichwortverzeichnis	141