

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	III
Abkürzungsverzeichnis	XIII
Literaturverzeichnis	XVII
Judikaturverzeichnis	XXXV

§ 1 Grundlegung	1
1. Einleitung	1
2. Abgrenzung des Untersuchungsgegenstands	3
3. Gang der Untersuchung	4

§ 2 Identifikation der Interessengruppe	5
1. Die Trias von Aktionären, herkömmlichen Gläubigern und Sonderrechtsinhabern	5
1.1 Ausgangspunkt: Aktionäre und herkömmliche Gläubiger	7
1.1.1 Dogmatische Grundlage der Rechtsbeziehung	7
1.1.2 Bereitstellung von Eigen- und Fremdkapital	8
1.2 Das Hinzutreten der Sonderrechtsinhaber	12
1.3 Zwischenergebnis	14
2. Typologische Merkmale von Sonderrechten	14
2.1 Inhalt des Rechts	15
2.1.1 Vermögensrechte	15
2.1.1.1 Gewinnbeteiligung	15
2.1.1.2 Verlustbeteiligung	18
2.1.1.3 Rangfolge	20
2.1.1.4 Beteiligung am Liquidationserlös	21
2.1.1.5 (Be-)Nutzungsrechte & sonstige vermögenswerte Rechte	22
2.1.2 Schutz- und Verwaltungsrechte	22
2.1.3 Wandlungs- und Bezugsrechte	25
2.2 Entstehung und Beendigung des Rechts	26
2.2.1 Emission	26
2.2.1.1 Technik der Emission (Kompetenzverteilung)	26
2.2.1.2 Massenweise Begebung	28
2.2.1.3 Verbriefung	29
2.2.2 Laufzeit & Beendigung	29
2.3 Zwischenergebnis	31

3. Überprüfung anhand gängiger Finanzierungsinstrumente	31
3.1 Wandelschuldverschreibungen	33
3.1.1 Inhalt	33
3.1.2 Erscheinungsformen	35
3.1.2.1 Wandelschuldverschreibung ieS	35
3.1.2.2 Optionsanleihe	36
3.1.2.3 (Bedingte) Pflichtwandelschuldverschreibung	37
3.1.3 Rechtsnatur	41
3.1.4 Abgrenzungsfragen	42
3.2 Gewinnschuldverschreibungen	43
3.2.1 Inhalt	43
3.2.2 Rechtsnatur	44
3.2.3 Abgrenzungsfragen	45
3.3 Genussrechte	46
3.3.1 Inhalt	48
3.3.2 Erscheinungsformen	50
3.3.3 Rechtsnatur	51
3.3.3.1 Stimmrechtslose Vorzugsaktie	52
3.3.3.2 Partiarisches Darlehen	53
3.3.3.3 Stille Gesellschaft	54
3.3.4 Abgrenzungsfragen	56
3.4 Partizipationskapital	57
3.4.1 Inhalt	57
3.4.1.1 Kündigungsverzicht	59
3.4.1.2 Rückzahlung von Mitteln	61
3.4.1.3 Gewinnabhängigkeit der Erträge	62
3.4.1.4 Substanzbeteiligung	63
3.4.1.5 Verlustteilnahme	63
3.4.2 Rechtsnatur	65
3.4.2.1 Stimmrechtslose Vorzugsaktie	65
3.4.2.2 Partiarisches Darlehen	66
3.4.2.3 Genussrecht	66
3.5 Ergänzungskapital	68
3.5.1 Inhalt	68
3.5.1.1 Kündigungsverzicht	69
3.5.1.2 Gewinnabhängigkeit der Zinsen	70
3.5.1.3 Verlustteilnahme	70
3.5.2 Rechtsnatur	72
3.6 „Instrumente ohne Stimmrecht“ gem § 26a BWG	72
3.6.1 Inhalt	72
3.6.1.1 Emission und Einzahlung	75
3.6.1.2 Zurverfügungstellung auf Unternehmensdauer	76
3.6.1.3 Gewinnbeteiligung	77
3.6.1.4 Substanzbeteiligung	79

3.6.1.5 Verlustteilnahme	80
3.6.2 Rechtsnatur	80
3.6.2.1 Aktie	80
3.6.2.2 Dauerschuldverhältnis sui generis	83
§ 3 Auswirkungen der Strukturmaßnahmen	84
1. Generelle Gefährdung	85
1.1 Aktionäre	85
1.2 Herkömmliche Gläubiger	86
1.3 Sonderrechtsinhaber	87
2. Spezielle Gefährdung der Sonderrechtsinhaber	87
2.1 Wegfall des Vertragspartners	88
2.2 Änderung der Kapital- und Vermögensverhältnisse	89
2.3 Änderung der Unternehmensziele	91
§ 4 Schutz der Sonderrechtsinhaber bei mittelbaren Beeinträchtigungen	92
1. Wegfall des Vertragspartners	92
1.1 Übertragende Gesellschaft in der Verschmelzung	92
1.1.1 Gefährdungslagen	93
1.1.2 Verschmelzungsrechtliches Schutzkonzept	95
1.1.3 Schutz der Sonderrechtsinhaber	97
1.1.3.1 Ausgestaltung des § 226 Abs 3 AktG	97
1.1.3.2 Vereinbarkeit mit Art 15 der Verschmelzungs- richtlinie	99
1.1.3.2.1 EuGH 7. 4. 2016, C-483/14, KA Finanz	99
1.1.3.2.2 Meinungsstand über die Folgen des Erk	100
1.1.3.2.3 Richtlinienkonforme Auslegung?	102
1.1.3.2.4 Richtlinienkonforme Rechtsfortbildung?	105
1.1.3.2.5 Folgen für die Sonderrechtsinhaber	108
1.1.3.2.6 Ergebnis	109
1.1.3.3 Zweck und Schutzkonzept des § 226 Abs 3 AktG ...	109
1.1.3.4 Anwendungsbereich des § 226 Abs 3 AktG	112
1.1.3.4.1 Abgrenzung des Anwendungsbereichs anhand § 174 AktG?	113
1.1.3.4.2 Die Formel des EuGH	115
1.1.3.4.3 Eigenkapitalcharakter und die diesen vermittelnden Elemente	116
1.1.3.5 Umsetzung der Schutzvorgaben	119
1.1.3.5.1 Maßgeblichkeit der Bewertung	120
1.1.3.5.2 Abgeltung des Rechts	121
1.1.3.5.3 Gewährung gleichwertiger Rechte	122
1.1.3.5.4 Beendigung des Rechtsverhältnisses bei wertlosen Sonderrechten?	123

1.1.4 Zwischenergebnis	124
1.2 Übertragende Gesellschaft in der Spaltung	125
1.2.1 Gefährdungslagen	126
1.2.2 Spaltungsrechtliches Schutzkonzept	127
1.2.3 Schutz der Sonderrechtsinhaber	128
1.2.3.1 Ausgestaltung des § 15 Abs 5 SpaltG	128
1.2.3.2 Vereinbarkeit mit Art 13 der Spaltungsrichtlinie ...	129
1.2.3.2.1 Auswirkungen von EuGH 7. 4. 2016 C-483/14, KA Finanz	129
1.2.3.2.2 Richtlinienkonforme Interpretation?	130
1.2.3.3 Zweck und Schutzkonzept des § 15 Abs 5 SpaltG ...	131
1.2.3.4 Anwendungsbereich und Umsetzung der Schutzvorgaben	133
1.2.4 Zwischenergebnis	134
1.3 Übertragende Gesellschaft in der übertragenden Umwandlung	135
1.3.1 Gefährdungslagen	137
1.3.2 Schutz der Sonderrechtsinhaber	138
1.3.2.1 Bezugsrechte auf Aktien	138
1.3.2.2 Sonstige Sonderrechte	141
1.3.3 Zwischenergebnis	142
1.4 Sonderfall Formwechselnde Umwandlung	143
1.4.1 Gefährdungslagen	144
1.4.2 Schutzinstrumentarien	146
1.4.3 Schutz der Sonderrechtsinhaber	147
1.4.3.1 Analoge Anwendung von § 226 Abs 3 AktG?	147
1.4.3.2 Analoge Anwendung von § 2 Abs 2 Z 3 UmwG? ...	149
1.4.3.3 Anwendung des Aktionärsschutzes?	150
1.4.3.4 Anwendung des Gläubigerschutzes?	152
1.4.4 Zwischenergebnis	153
1.5 Übertragende Gesellschaft in der rechtsformübergreifenden (Teil-)Fusion	154
1.5.1 Gefährdungslagen	154
1.5.2 Schutz der Sonderrechtsinhaber	155
1.5.3 Zwischenergebnis	157
1.6 Übertragende Gesellschaft in der Exportverschmelzung	157
1.6.1 Gefährdungslagen	159
1.6.2 Schutzinstrumentarien	159
1.6.3 Schutz der Sonderrechtsinhaber	162
1.6.3.1 Anwendbares Recht	162
1.6.3.1.1 Abgrenzung Vertragsstatut – Gesellschafts- statut	162
1.6.3.1.2 Übertragende österreichische Aktiengesell- schaft	163

1.6.3.2 Österreichische Vorschriften	164
1.6.3.2.1 Doppelter Schutzmechanismus	164
1.6.3.2.2 Zusammenspiel der Regelungen	165
1.6.3.2.3 Bezugsrechtsinhaber	167
1.6.4 Zwischenergebnis	167
2. Änderung der Kapital- und Vermögensverhältnisse	168
2.1 Übernehmende Gesellschaft in der Verschmelzung	169
2.1.1 Gefährdungslagen	169
2.1.2 Umgründungsrechtliches Schutzkonzept	171
2.1.3 Schutz der Sonderrechtsinhaber	172
2.1.3.1 Ausgestaltung des § 226 Abs 3 AktG	172
2.1.3.2 Vereinbarkeit mit Art 15 der Verschmelzungs- richtlinie	172
2.1.3.2.1 Abgeltung der Änderung des Rechts?	173
2.1.3.2.2 Abgeltung des Rechts	176
2.1.3.2.3 Ergebnis	176
2.1.3.3 Zweck und Schutzkonzept des § 226 Abs 3 AktG ...	176
2.1.3.4 Anwendungsbereich	178
2.1.3.5 Umsetzung der Schutzvorgaben	179
2.1.4 Zwischenergebnis	180
2.2 Übernehmende Gesellschaft in der Spaltung	180
2.3 Übernehmende Gesellschaft in der Importverschmelzung	181
2.3.1 Sonderrechtsinhaber der inländischen AG	181
2.3.2 Sonderrechtsinhaber der ausländischen AG	182
2.4 Übernehmende Gesellschaft in der rechtsformübergreifenden (Teil-)Fusion	183
2.4.1 Gefährdungslagen	183
2.4.2 Schutz der Sonderrechtsinhaber	183
2.5 Kapitalerhöhung aus Gesellschaftsmitteln	184
2.5.1 Gefährdungslagen	185
2.5.2 Schutz der Sonderrechtsinhaber	186
2.5.2.1 Vertragsanpassung	187
2.5.2.2 Bildung einer Sonderrücklage	189
2.5.2.3 Sicherung der Wandlungs- und Bezugsrechte	190
2.5.3 Sonderfall: Schutz von Inhabern aufsichtsrechtlicher Kapitalia	192
2.5.4 Zwischenergebnis	194
2.6 Ordentliche Kapitalerhöhung	194
2.6.1 Gefährdungslagen	195
2.6.2 Schutz der Sonderrechtsinhaber	196
2.6.2.1 Analogie zum Verschmelzungsrecht?	198
2.6.2.2 Analogie zur nominellen Kapitalerhöhung?	198
2.6.2.3 Modus der Ausgleichsgewährung	200
2.6.3 Sonderfall: Schutz der Partizipanten	202

2.6.3.1	Beeinträchtigung der Vermögensrechte	202
2.6.3.2	Modus der Ausgleichsgewährung	205
2.6.4	Sonderfall: Schutz der Inhaber von Instrumenten gem § 26 a BWG	207
2.6.5	Zwischenergebnis	208
2.7	Ausgabe sonstiger Kapitalia	209
2.7.1	Gefährdungslagen	209
2.7.2	Schutz der Sonderrechtsinhaber	210
2.7.3	Sonderfall: Schutz der Partizipanten	211
2.7.3.1	Beeinträchtigung der Vermögensrechte	211
2.7.3.2	Modus der Ausgleichsgewährung	214
2.7.4	Sonderfall: Schutz der Inhaber von Instrumenten gem § 26 a BWG	215
2.7.5	Zwischenergebnis	216
2.8	Ordentliche Kapitalherabsetzung	217
2.8.1	Gefährdungslagen	218
2.8.2	„Schutz“ der Sonderrechtsinhaber	219
2.8.3	Sonderfall: Schutz von Inhabern aufsichtsrechtlicher Kapitalia	221
2.8.3.1	Herabsetzung der bankaufsichtsrechtlichen Kapitalia	222
2.8.3.2	Modus der Ausgleichsgewährung	224
2.8.4	Zwischenergebnis	225
2.9	Vereinfachte Kapitalherabsetzung	226
2.9.1	Gefährdungslagen	226
2.9.2	„Schutz“ der Sonderrechtsinhaber	227
2.9.2.1	Einbeziehung in die Strukturmaßnahme	227
2.9.2.2	Verwässerungs- bzw Verbesserungseffekt	229
2.9.3	Sonderfall: Schutz von Inhabern aufsichtsrechtlicher Kapitalia	229
2.9.3.1	Partizipationskapital	229
2.9.3.2	Stimmrechtslose Instrumente gem § 26 a BWG	230
2.9.3.3	Ergänzungskapital	231
2.9.4	Zwischenergebnis	233
3.	Änderung der Unternehmensziele	233
3.1	Kontrollwechsel bei der börsennotierten Aktiengesellschaft	234
3.1.1	Schutzmechanismen beim Pflichtangebot	236
3.1.1.1	Erfasste Sonderrechte	236
3.1.1.2	Voll- oder Teilanwendungsbereich	239
3.1.1.3	Opting out	240
3.1.2	Schutzmechanismen beim Übernahmeangebot	242
3.1.3	Ausstrahlung des übernahmerechtlichen Schutzan- satzes?	242
3.1.4	Zwischenergebnis	243

3.2 Kontrollwechsel bei der nicht börsennotierten Aktiengesellschaft	244
3.2.1 Analoge Anwendung des übernahmerechtlichen Austrittsrechts?	245
3.2.2 Analoge Anwendung des umgründungsrechtlichen Austrittsrechts?	247
3.2.3 Zwischenergebnis	248
§ 5 Systematische Einbettung der gewonnenen Ergebnisse	249
1. Grundsatz der wirtschaftlichen Neutralität	249
2. Schutzkonzept in Hinblick auf Sonderrechtsinhaber	249
3. Reichweite und Grenzen des Schutzes	252
Stichwortverzeichnis	255