

# Inhaltsverzeichnis

Vorwort .....	5
Inhaltsverzeichnis .....	7
Abkürzungsverzeichnis .....	11
1. Einleitung .....	15
2. Grundzüge der Umwandlungen nach dem UmwG .....	17
2.1. Allgemeines .....	17
2.1.1. Umwandlungsbegriff .....	17
2.1.2. Rechtsentwicklung und unionsrechtliche Bezüge .....	18
2.1.3. Gesamtrechtsnachfolge .....	20
2.2. Umwandlungsformen .....	22
2.2.1. Umwandlung auf den Hauptgesellschafter .....	22
2.2.2. Errichtende Umwandlung .....	25
2.3. Durchführung .....	28
2.3.1. Umwandlungsvertrag .....	28
2.3.2. Umwandlungsbeschluss .....	30
2.3.3. Anmeldung und Eintragung .....	32
3. Vorbemerkungen zum Gläubigerschutz .....	34
3.1. Gläubigerbegriff .....	34
3.2. Rechtfertigung und Bedeutung des Gläubigerschutzes .....	34
3.3. Kategorisierung von Gläubigerschutzmechanismen .....	37
3.3.1. Institutioneller und individueller Gläubigerschutz .....	37
3.3.2. Umgründungsspezifischer und allgemeiner Gläubigerschutz .....	38
3.4. Rechtsentwicklung des umwandlungsrechtlichen Gläubigerschutzes .....	38
4. Umgründungsspezifische Gläubigerschutzmechanismen .....	40
4.1. Sicherstellungsanspruch (§ 226 AktG) .....	40
4.1.1. Allgemeines .....	40
4.1.1.1. Überblick .....	40
4.1.1.2. Rechtsentwicklung .....	41
4.1.1.3. Gefahrenpotentiale für Gläubiger .....	43
4.1.1.4. Ex post Schutz .....	46
4.1.1.4.1. § 226 AktG .....	46
4.1.1.4.2. Sonderfall: Analoge Anwendung von § 13 EU-VerschG? .....	46
4.1.2. Berechtigte Gläubiger .....	48
4.1.2.1. Gläubiger der übertragenden Gesellschaft .....	48
4.1.2.2. Erforderlicher Konkretisierungsgrad der Forderung im maßgeblichen Zeitpunkt .....	51
4.1.2.3. Glaubhaftmachung der Gefährdung .....	57
4.1.3. Geltendmachung .....	59
4.1.3.1. Frist .....	59
4.1.3.2. Form .....	61
4.1.3.3. Gerichtliche Durchsetzung .....	61
4.1.4. Anspruchsinhalt und -höhe .....	62
4.1.5. Ausschlussgründe .....	64
4.1.5.1. Fällige Forderungen .....	64
4.1.5.2. Wegfall der Gefährdung .....	66
4.1.5.3. Bereits gesicherte Forderungen .....	66
4.1.5.4. Dingliche Rechte .....	68
4.1.5.5. Forderungen aus Anlass der Umwandlung .....	68

4.1.5.6.	Rechte aus dem Gesellschaftsverhältnis .....	69
4.1.5.7.	Recht auf vorzugsweise Befriedigung .....	69
4.1.5.8.	Verzicht .....	69
4.1.6.	Inhaber von Schuldverschreibungen und Genussrechten .....	70
4.1.6.1.	Allgemeines .....	70
4.1.6.2.	Anwendungsbereich .....	71
4.1.6.3.	Rechtsfolgen .....	73
4.1.6.4.	Durchsetzung .....	77
4.2.	Schadenersatzpflicht der Verwaltungsträger (§§ 227 ff AktG) .....	78
4.2.1.	§ 227 AktG .....	78
4.2.1.1.	Allgemeines .....	78
4.2.1.2.	Ersatzpflichtiger Personenkreis .....	79
4.2.1.3.	Ersatzberechtigter Personenkreis .....	80
4.2.1.4.	Ersatzpflichtige Schäden .....	80
4.2.1.5.	Fiktion des Fortbestehens der übertragenden Gesellschaft .....	82
4.2.1.6.	Verjährung .....	84
4.2.2.	§ 228 AktG .....	84
4.2.2.1.	Allgemeines .....	84
4.2.2.2.	Besonderer Vertreter .....	85
4.2.2.3.	Aufforderung zur Forderungsanmeldung .....	89
4.2.2.4.	Verteilung des Erlöses .....	90
4.2.3.	§ 229 AktG .....	91
4.3.	Ausschüttungssperre (§ 235 Z 3 UGB) .....	93
4.3.1.	Allgemeines .....	93
4.3.2.	Gläubigerschutzbestimmung? .....	94
4.3.3.	Anwendbarkeit bei verdeckten Kapitalgesellschaften? .....	97
4.3.4.	Tatbestandslemente .....	100
4.3.4.1.	Umgründungsbedingte Kapitalrücklage .....	100
4.3.4.2.	Bewertung unter Ansatz des beizulegenden Werts .....	101
4.3.4.3.	Höhe des Unterschiedsbetrags .....	104
4.3.5.	Zeitliche Wirkung .....	105
4.4.	Vorsorge- und Ausgleichsmaßnahmen bei Kapitalentsperrung .....	105
4.4.1.	Phänomen der Kapitalentsperrung .....	105
4.4.2.	Grundsätzliches Erfordernis ausgleichender Maßnahmen? .....	108
4.4.2.1.	Verschmelzungen .....	108
4.4.2.1.1.	Rechtsprechung .....	108
4.4.2.1.2.	Meinungsstand in der Literatur .....	109
4.4.2.1.3.	Eigene Auffassung .....	114
4.4.2.2.	Umwandlungen .....	117
4.4.2.2.1.	Vorbemerkungen .....	117
4.4.2.2.2.	§ 5 Abs 1 UmwG idF EU-GesRÄG 1996 .....	118
4.4.2.2.2.1.	Überblick .....	118
4.4.2.2.2.2.	Rechtsprechung .....	118
4.4.2.2.2.3.	Meinungsstand in der Literatur .....	121
4.4.2.2.3.	§ 5 Abs 1 UmwG idF ÜbRÄG 2006 .....	131
4.4.2.2.3.1.	Überblick .....	131
4.4.2.2.3.2.	Rechtsprechung .....	131
4.4.2.2.3.3.	Meinungsstand in der Literatur .....	133
4.4.2.2.4.	Lücke im UmwG .....	136
4.4.2.2.5.	Eigene Auffassung .....	137
4.4.3.	Reichweite des Erfordernisses ausgleichender Maßnahmen .....	140
4.4.3.1.	Erfasste Umgründungsarten .....	140

4.4.3.2. Erfasste Arten gebundenen Kapitals .....	142
4.4.3.3. Betraglicher Umfang .....	148
4.4.4. Vorsorge- und Ausgleichsmaßnahmen .....	151
4.4.4.1. Allgemeines .....	151
4.4.4.2. Kapitalherabsetzung .....	154
4.4.4.2.1. Ordentliche Kapitalherabsetzung .....	154
4.4.4.2.1.1. Allgemein .....	154
4.4.4.2.1.2. AG .....	154
4.4.4.2.1.3. GmbH .....	155
4.4.4.2.1.4. Herabsetzung gebundener Rücklagen .....	158
4.4.4.2.2. Vereinfachte Kapitalherabsetzung .....	159
4.4.4.3. Kapitalerhöhung .....	161
4.4.4.3.1. Ordentliche Kapitalerhöhung .....	161
4.4.4.3.2. Nominelle Kapitalerhöhung .....	164
4.4.4.4. Widmung im Umgründungsvertrag .....	165
4.4.4.5. Freiwillige Dotierung gebundener Rücklagen .....	167
4.4.4.6. Erbringung eines nachprüfbarer Nachweises der Befriedigung bzw Sicherstellung sämtlicher Gläubiger .....	168
4.4.4.7. Zustimmung einzelner Gläubiger .....	170
4.4.4.8. Vorab erbrachte Sicherheitsleistung .....	171
5. Ergänzende allgemeine Gläubigerschutzmechanismen .....	173
5.1. Verhältnis zwischen umgründungsspezifischem und allgemeinem Gläubigerschutz .....	173
5.1.1. Vorbemerkung .....	173
5.1.2. Meinungsstand in der Literatur .....	174
5.1.2.1. Abschließender umgründungsspezifischer Gläubigerschutz .....	174
5.1.2.2. Nichtabschließender umgründungsspezifischer Gläubigerschutz .....	176
5.1.3. Rechtsprechung .....	181
5.1.4. Eigene Auffassung .....	183
5.2. Verbot der Einlagenrückgewähr .....	185
5.2.1. Allgemein .....	185
5.2.1.1. Kapitalgesellschaften .....	185
5.2.1.2. Personengesellschaften .....	190
5.2.1.2.1. Allgemeines Gläubigerschutzkonzept .....	190
5.2.1.2.2. Sonderfall: Verdeckte Kapitalgesellschaften .....	195
5.2.1.3. Sonstige Rechtsformen .....	199
5.2.2. Umgründungen .....	199
5.2.2.1. Vorbemerkung .....	199
5.2.2.2. Verschmelzungen .....	200
5.2.2.2.1. Down-stream .....	200
5.2.2.2.2. Up-stream .....	203
5.2.2.2.3. Side-stream .....	205
5.2.2.3. Umwandlungen .....	206
5.2.2.3.1. Umwandlung auf den Hauptgesellschafter .....	206
5.2.2.3.2. Errichtende Umwandlung .....	207
5.3. Sittenwidrigkeit .....	207
5.3.1. Zivilrechtliche Vorbemerkungen .....	207
5.3.2. Umgründungen .....	209
5.3.2.1. Allgemeines .....	209
5.3.2.2. Verschmelzungen .....	209
5.3.2.3. Umwandlungen .....	215
5.4. Gebundene Rücklagen .....	221
5.4.1. Allgemeines .....	221

5.4.1.1. Arten von Rücklagen.....	221
5.4.1.2. Gläubigerschutz .....	222
5.4.1.3. Einzustellende Beträge.....	222
5.4.2. Dotierungspflicht bei verdeckten Kapitalgesellschaften?.....	223
5.4.3. Dotierung anlässlich Umwandlungen .....	228
6. Zusammenfassung .....	230
Literaturverzeichnis .....	238
Judikaturverzeichnis .....	250
Stichwortverzeichnis .....	252