

Inhalt

Danksagung	VII
Vorwort	IX
Inhalt	XIII
Kapitel 1: Einführung	1
§ 1 Einleitung	1
I. Chronologie der Jahre 1980–2009: Ausgewählte Beispiele	2
1. Die 80er Jahre: Erste medienwirksame Fälle	3
2. Die 90er Jahre: Entwicklung hin zu subtileren Methoden	6
3. Die Jahre 2000–2009: Zunehmende Anzahl von Fällen	9
II. Methodik der Berufskläger	20
§ 2 Gang der Darstellung	25
Kapitel 2: Grundlagen und Missbrauch des Anfechtungsrechts	27
§ 1 Grundlagen des Anfechtungsrechts	27
I. Die Anfechtungsklage – Ein Überblick	27
1. Funktion: Gestaltungsklagerecht, Verwaltungsrecht und Kontrollrecht	28
a) Gestaltungsklagerecht	28
b) Verwaltungsrecht	28

c)	Kontrollrecht	29
2.	Resümee	30
II.	Voraussetzungen der Anfechtungsklage	31
1.	Anfechtungsgründe: § 243 I – IV AktG	31
a)	§ 243 I AktG: Verletzung von Gesetz oder Satzung	32
aa)	Anfechtungsgegenstand: Hauptversammlungsbeschluss.....	32
	Exkurs: Die Hauptversammlung – Ein Überblick	33
1.	Zuständigkeit.....	33
2.	Einberufung.....	34
3.	Teilnahmeberechtigung und Auskunftsrecht.....	35
4.	Beschlüsse – Mehrheitserfordernis.....	36
5.	Stimmrechtsausübung.....	37
a)	Grundsatz.....	37
b)	Rechtspolitische Reformbestrebungen: ARUG	38
bb)	Verfahrens- oder Inhaltsfehler.....	38
aaa)	Verfahrensfehler	38
bbb)	Inhaltsfehler.....	40
cc)	Resümee im Lichte weiterer phänomenologischer Informationen.....	43
b)	§ 243 II AktG: Unzulässige Verfolgung von Sondervorteilen.....	51
aa)	Grundsatz.....	51
bb)	Resümee	52
c)	§ 243 III n.F. und IV AktG.....	53
aa)	§ 243 III AktG n.F.....	53
bb)	§ 243 IV AktG	54
2.	Anfechtungsbefugnis: § 245 AktG.....	55
a)	Regelungsgegenstand- und Zweck.....	55
b)	Auswirkungen des UMAG auf die Regelungen zur Anfechtungsbefugnis	57

c)	Resümee	59
d)	„Schauplatz“: Nebenintervention	60
3.	Anfechtungsfrist	64
III.	Faktische und rechtliche Folgen einer erhobenen Anfechtungsklage – Lästigkeitswert?	64
1.	Blockade- bzw. Hebelwirkung einer Anfechtungsklage: Maßstab Registersperre?	66
a)	Eintragungsbedürftige Beschlüsse: Verschmelzung, Spaltung, Eingliederung	67
aa)	Grundsätzliches.....	67
bb)	Das Freigabeverfahren im Besonderen.....	68
b)	Sonstige eintragungsbedürftige Beschlüsse	71
aa)	Grundsätzliches.....	71
bb)	Das Freigabeverfahren im Besonderen.....	73
c)	Nicht eintragungsbedürftige Beschlüsse	75
2.	Resümee unter Berücksichtigung rechtspolitischer Reformbestrebungen	76
§ 2	Missbrauch des Anfechtungsrechts	79
I.	Rechtshistorischer Überblick	79
1.	Die Legislativentwicklung der Jahre 1884 bis 1937	79
2.	Aktiengesetz 1965: Der Entwurf einer Strafvorschrift.....	81
3.	Aktiengesetz 2005: Änderungen durch das UAG	83
4.	Aktiengesetz 2009: Änderungen durch das ARUG	86
II.	Missbrauch des Anfechtungsrechts	89
1.	Dogmatische Grundlagen: institutioneller versus individueller Rechtsmissbrauch	89
2.	Missbrauchstatbestand und Missbrauchsnachweis	91
a)	Missbrauchstatbestand: Definition des BGH im Wandel der Zeit	91
b)	Missbrauchsnachweis: Darlegungs- und Beweislast	93

3.	Unzulässige Sonderleistungen und ihre Rechtsfolgen	96
a)	Verstöße gegen aktienrechtliche Bestimmungen.....	97
aa)	Leistungen an den Aktionär	98
aaa)	Verbot der Einlagenrückgewähr	98
bbb)	Erwerb bzw. Rückerwerb eigener Aktien	101
ccc)	Gleichbehandlungsgrundsatz.....	103
bb)	Beteiligung Dritter	103
aaa)	Verbot der Einlagenrückgewähr?.....	103
(1)	Leistungen erfolgen an einen Dritten.....	103
(2)	Leistungen erfolgen durch einen Dritten.....	108
(2.1.)	Grundsätzlich: Verstoß der Kapitalerhaltungsvorschriften	108
(2.2.)	Urteil des OLG Frankfurt am Main vom 13. Januar 2009: Rechtsmissbrauch auch bei Nichtvorliegen eines Verstoßes der Kapitalerhaltungsvorschriften	109
bbb)	Gleichbehandlungsgrundsatz.....	110
cc)	Resümee	111
b)	Rechtsfolgen	112
aa)	Folgen für die Gesellschaft.....	113
aaa)	Rückgewähransprüche.....	113
bbb)	Schadensersatzansprüche	117
bb)	Folgen für den Vorstand	120
III.	Resümee und Überleitung zum Strafrecht	120
 Kapitel 3: Strafrechtliche Würdigung des Sachverhalts		125
§ 1	Konkretisierung des Sachverhalts	125
§ 2	Strafrechtliche Würdigung der aufgeworfenen Sachverhaltsvarianten	126
A.	Sachverhaltskonstellation: (aktienrechtliches) Endurteil bleibt aus/Einigung erfolgt anderweitig	126

I.	§§ 240, 253 StGB (z. N. der Gesellschaft)	126
1.	Tatbestandsmäßigkeit	126
a)	Objektiver Tatbestand	126
aa)	Nötigungsmittel: Drohung mit einem empfindlichen Übel	126
aaa)	Drohung	127
(1)	Definition	127
(2)	Tun oder (aktives) Unterlassen?	129
(3)	Drohung mit einem Unterlassen: Überblick zum Streitstand	133
(3.1.)	Bis 1983: Rechtspflichttheorie	133
(3.2.)	BGH: Beschluss vom 13. Januar 1983	134
(3.3.)	Kritik und Stellungnahme	136
(4)	Subsumtion	139
(4.1.)	Drohung mit Erhebung einer (rechtsmissbräuchlichen) Anfechtungsklage	140
(4.2.)	Drohung mit Nichtrücknahme von (rechtsmissbräuchlichen) Widerspruch/Anfechtungsklage	145
(4.3.)	Drohung mit Aufrechterhaltung der (rechtsmissbräuchlichen) Anfechtungsklage	147
(4.3.1.)	Unlautere Motive werden bereits bei Erheben der Klage verfolgt	147
(4.3.2.)	Unlautere Motive werden erst im Laufe der rechtshängigen Klage verfolgt	151
(4.4.)	Resümee	153
bbb)	Empfindliches Übel	154
(1)	Entwicklungsparameter einer Definition: Ein Überblick	154
(2)	Selbstbehauptungsprinzip	155
(3)	Subsumtion und Resümee	157
bb)	Nötigungserfolg	162
aaa)	(Irgendeine) Handlung, Duldung oder Unterlassung	162

bbb) (Nötigungsbedingte) Vermögensverfügung? –	
Dreieckserpressung	163
cc) Vermögensnachteil.....	164
aaa) Geschütztes Rechtssubjekt.....	164
bbb) Geschütztes Vermögen: (Vorherrschender) normativ-wirtschaftlicher Vermögensbegriff	165
ccc) Vermögenssaldierung	166
(1) Schadenskompensation infolge gesetzlicher Ansprüche oder Rechte?	167
(2) Schadenskompensation mittels Nichterhebung der Klage/Klagerücknahme/Verzicht.....	168
(3) Resümee	171
b) Subjektiver Tatbestand.....	172
aa) Vorsatz.....	172
bb) Bereicherungsabsicht	173
aaa) Bereicherungsabsicht – Allgemein	173
bbb) Objektive Rechtswidrigkeit der Bereicherung und entsprechender Vorsatz	173
ccc) Stoffgleichheit	174
c) Resümee: Tatbestandsmäßigkeit.....	175
2. Rechtswidrigkeit	175
a) Allgemeine Rechtfertigungsgründe.....	175
b) Verwerflichkeit im Sinne der §§ 240 II, 253 II StGB	176
aa) Dogmatik der Verwerflichkeitsklausel – Ein Überblick.....	176
bb) Verwerflichkeit: Definition?	178
cc) Einheit der Rechtsordnung: Zivilrechtlich rechtsmissbräuchliches Verhalten = Strafrechtliche Relevanz?.....	180
aaa) Einheit der Rechtsordnung – Problemaufriss	180

bbb)	Verhältnis des Strafrechts zu der rechtlichen Bewertung anderer Teilrechtsordnungen	181
ccc)	Auswirkungen auf die Verwerflichkeitsklauseln der §§ 240 II, 253 II StGB – Subsumtion.....	183
ddd)	Resümee	186
dd)	Subsumtion: Mittel-Zweck-Prüfung der §§ 240 II, 253 II StGB	187
aaa)	Ansatz § 826 BGB – Verhältnis von Rechtsmissbrauch und Sittenwidrigkeit?.....	187
(1)	Auszüge aus der Rechtsprechung hierzu	187
(2)	Resümee – Überleitung auf die §§ 240 II, 253 II StGB.....	191
bbb)	Nötigungsmittel: Widerspruch und Anfechtungsklage	193
ccc)	Nötigungszweck: Erwerb von rechtswidrigen Sonderleistungen	195
ddd)	Mittel-Zweck-Relation	197
(1)	Androhung der Erhebung einer (rechtsmissbräuchlichen) Anfechtungsklage.....	197
(2)	Drohung mit Nichtrücknahme/Aufrechterhaltung der (rechtsmissbräuchlichen) Anfechtungsklage.....	199
ee)	Resümee	203
c)	Resümee: Rechtswidrigkeit.....	205
3.	Schuld	205
4.	Zwischenergebnis.....	205
5.	Besonders schwerer Fall: § 253 IV StGB	206
a)	Benanntes Regelbeispiel: Gewerbsmäßigkeit gemäß § 253 IV 2, 1. Alt. StGB?.....	207
	Exkurs: Täterschaft und Teilnahme	209
1.	Mittäterschaft gemäß § 25 II StGB – Ein Überblick.....	210
2.	Teilnahme: Ein Überblick	212
3.	Verhältnis von Regelbeispiel und Beteiligung	216

b)	Benanntes Regelbeispiel: Bandenmäßige Begehung gemäß § 253 IV 2, 2. Alt. StGB?.....	217
c)	Unbenanntes Regelbeispiel: Vermögensverlust großen Ausmaßes?.....	220
d)	Resümee zu den Regelbeispielen.....	224
6.	Gesamtergebnis und Konkurrenzen	225
II.	§ 266 StGB (z.N. der Gesellschaft)	226
1.	Tatbestandsmäßigkeit	226
a)	Objektiver Tatbestand	226
aa)	Missbrauchs- oder Treubruchsalternative	226
bb)	Vermögensbetreuungspflicht.....	227
aaa)	Mitgliedschaft.....	228
bbb)	(Gesellschaftsrechtliche) Treuepflicht.....	232
b)	Zwischenergebnis: Objektiver Tatbestand.....	235
2.	Gesamtergebnis.....	235
III.	§§ 266, 26 StGB	235
1.	Tatbestandsmäßigkeit	235
a)	Objektiver Tatbestand	235
aa)	Vorsätzliche, rechtswidrige Haupttat – § 266 StGB z. N. der Gesellschaft?	236
aaa)	Prolog: Zur Tätertauglichkeit des Vorstandsmitglieds	236
(1)	Historische Bezüge	236
(2)	Individualverantwortung/Verantwortungszurechnung im Kollegialorgan.....	237
(3)	Resümee	244
bbb)	Tatbestandsmäßigkeit	245
(1)	Objektiver Tatbestand	245
(1.1.)	Fremdes Vermögen.....	245

(1.2.) Vermögensbetreuungspflicht als Anknüpfungspunkt von Missbrauchs- und Treubruchstatbestand	245
(1.3.) Missbrauchstatbestand.....	246
(1.3.1.) Tathandlung.....	246
(1.3.2.) Resümee	248
(1.4.) Treubruchstatbestand	248
(1.4.1.) Tathandlung.....	248
(1.4.1.1.) Umfang der Vermögensbetreuungspflicht	248
(1.4.1.2.) Pflichtwidrigkeit	249
(a) Aktienrechtliche Maßstäbe.....	250
(β) Strafrechtliche Maßstäbe.....	251
(v) Legitimationsversuche des Abkaufverbots von Anfechtungsklagen? – (zusammenfassende) Darstellung der Ansichten und Stellungnahme.....	252
(δ) Übertragen der Ergebnisse auf die Pflichtwidrigkeit im Sinne des § 266 StGB und zur Rolle der Rückgewährpflicht	259
(1.4.2.) Resümee	262
(1.5.) Vermögensschaden.....	262
(2) Subjektiver Tatbestand.....	263
ccc) Rechtswidrigkeit und Schuld	264
ddd) Gesamtergebnis zur Untreue als Haupttat z. N. der Gesellschaft	265
bb) „Bestimmen“ des Täters durch den Teilnehmer.....	266
b) Subjektiver Tatbestand.....	267
2. Rechtswidrigkeit und Schuld	268
3. Zwischenergebnis	268
4. Strafmilderung	268
5. Gesamtergebnis und Konkurrenzen	269
IV. § 263 StGB (z. N. der Gesellschaft) // § 253 StGB (z. N. der Gesellschaft)	269

1.	Tatbestandsmäßigkeit	270
a)	Objektiver Tatbestand	270
aa)	Täuschung.....	270
aaa)	Täuschung über die „Klageerhebungsabsicht“	271
bbb)	Täuschung über die „Rücknahmeabsicht“.....	273
ccc)	Resümee	275
bb)	Übrige Tatbestandsmerkmale des objektiven Tatbestands sowie subjektiver Tatbestand.....	276
2.	Rechtswidrigkeit und Schuld	277
3.	Gesamtergebnis zu § 263 StGB und Konkurrenzen	277
V.	Bestechungsdelikte im Sinne der §§ 299f. StGB.....	278
VI.	Gesamtergebnis zur Sachverhaltskonstellation: (aktienrechtliches) Endurteil bleibt aus/Einigung erfolgt anderweitig	278
B.	Sachverhaltskonstellation: (aktienrechtliches) Endurteil erfolgt/ Unbegründetheit der Klage/Gesellschaft lässt sich nicht auf die Forderungen der Opponenten ein.....	280
C.	Sachverhaltskonstellation: Einschaltung Dritter.....	282
I.	Leistungen sollen durch einen Dritten erfolgen.....	282
1.	§§ 240, 253 StGB (z. N. des Dritten – Drohungsadressat: Dritter)	283
a)	Tatbestandsmäßigkeit	283
aa)	Objektiver Tatbestand: Nötigungsmittel – Drohung mit einem empfindlichen Übel?	283
bb)	Zwischenergebnis: Objektiver Tatbestand.....	286
b)	Gesamtergebnis.....	286
2.	Gedanken zur Versuchsstrafbarkeit	286
3.	§§ 240, 253 StGB (z.N. Dritter – Drohungsadressat: Unternehmensleitung i.V. der Aktiengesellschaft)	288
a)	Tatbestandsmäßigkeit	288

aa)	Objektiver Tatbestand	288
aaa)	Nötigungsmittel: Drohung mit einem empfindlichen Übel	288
bbb)	Dreieckserpressung?	289
bb)	Zwischenergebnis: Objektiver Tatbestand	290
b)	Gesamtergebnis.....	291
II.	Einschaltung eines Dritten auf Opponentenseite: Leistungen sollen (auch) an Dritten erfolgen.....	291
 Kapitel 4: Ergebnis.....		 295
Literaturverzeichnis		299