

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: Gestaltungs- und Verwaltungsrecht und Kontrollrecht | 28 |
| a) Gestaltungs- und Verwaltungsrecht | 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 UMAG | 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 |
| (α) Aktienrechtliche Maßstäbe | 250 |
| (β) Strafrechtliche Maßstäbe | 251 |
| (γ) 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 Sachverhaltskonstellaton: (aktienrechtliches) Endurteil bleibt aus/Einigung erfolgt anderweitig | 278 |
| B. | Sachverhaltskonstellaton: (aktienrechtliches) Endurteil erfolgt/ Unbegründetheit der Klage/Gesellschaft lässt sich nicht auf die Forderungen der Opponenten ein | 280 |
| C. | Sachverhaltskonstellaton: 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 |