

# Inhaltsübersicht

**Vorwort — VII**

**Abkürzungsverzeichnis — XIX**

**Fallverzeichnis — XXV**

**Rechtsquellenverzeichnis — XXXVII**

**Einleitung — 1**

**1. Teil: Ausländische Direktinvestitionen in der VR China — 8**

- I. Begriffsbestimmung — 9
- II. Rechtliche Rahmenbedingungen — 12
- III. Greenfield-Investments — 24
- IV. (Mergers &) Acquisitions — 34
- V. Alternative Investitionsvehikel — 37

**2. Teil: Potentielle Streit- und Konfliktbereiche — 41**

- I. Greenfield-Investments — 42
- II. (Mergers &) Acquisitions — 83
- III. Corporate Governance — 113
- IV. Exit & Liquidation — 140

**3. Teil: Streitbeilegung vor ordentlichen Gerichten — 147**

- I. Gerichtsorganisation — 148
- II. Zuständigkeit chinesischer Gerichte — 155
- III. Wahl eines ausländischen Gerichtsstands — 162
- IV. Anwendbares Recht — 182
- V. Beweisrecht — 214
- VI. Einstweiliger Rechtsschutz — 218
- VII. Anerkennung und Vollstreckung von Gerichtsurteilen — 235
- VIII. Kosten und Dauer des Verfahrens — 275

**4. Teil: Zusammenfassung — 287**

**5. Teil: Schlusswort — 297**

**Literaturverzeichnis — 298**

**Stichwortverzeichnis — 327**

# **Inhalt**

**Vorwort — VII**

**Abkürzungsverzeichnis — XIX**

**Fallverzeichnis — XXV**

**Rechtsquellenverzeichnis — XXXVII**

**Einleitung — 1**

|  |
|--|
| <b>1. Teil: Ausländische Direktinvestitionen in der VR China — 8</b> |
| I. Begriffsbestimmung — 9  |
| II. Rechtliche Rahmenbedingungen — 12                                |
| 1. Schlüsselministerien — 13   |
| 2. Chinesisches Investitionsrecht — 14                               |
| a. Duales Rechtssystem — 15  |
| b. Genehmigungserfordernis — 17                                      |
| c. Anwendbarkeit des Gesellschaftsgesetzes — 19                      |
| 3. Staatliche Regulierung ausländischer Investitionen — 21           |
| III. Greenfield-Investments — 24                                     |
| 1. Gemeinschaftsunternehmen — 25                                     |
| a. Equity Joint-Venture — 26   |
| b. Contractual Joint-Venture — 27                                    |
| 2. Wholly Foreign Owned Enterprises — 28                             |
| 3. Aktiengesellschaften mit ausländischem Kapital (FICLS) — 30       |
| 4. Holding-Gesellschaft — 31   |
| 5. Partnerschaften — 32  |
| IV. (Mergers &) Acquisitions — 34                                    |
| 1. Zielgesellschaften — 34   |
| 2. Share vs. Asset-Deal — 35   |
| V. Alternative Investitionsvehikel — 37                              |
| 1. Repräsentanzen — 37   |
| 2. Zweigstellen — 38   |
| 3. Parteifähigkeit — 39  |
| a. Qualifikation als »andere Organisation« — 39                      |
| b. Art. 48 ZPG i.V.m. Art. 40 Nr. 9 ZPG-Ansichten — 40               |

|   |  |
|---|--|
| <b>2. Teil: Potentielle Streit- und Konfliktbereiche — 41</b> |  |
| I.  | <b>Greenfield-Investments — 42</b>               |
| 1.  | <b>Auswahl des Investitionspartners — 42</b>     |
| a.  | Eigentümerstruktur des Investitionspartners — 42 |
| b.  | Qualifikation des Investitionspartners — 43      |
| c.  | Gewerbe- und Geschäftslizenzen — 45              |
| 1)  | Unternehmensgegenstand — 45                      |
| 2)  | Auswirkungen der Ultra-Vires Doktrin — 46        |
| 2.  | <b>Umgehung von Investitionsverboten — 47</b>    |
| a.  | Proxy Solicitation — 48                          |
| b.  | CCF-Investment — 49                              |
| c.  | Verdeckte Beteiligung — 50                       |
| 1)  | Rechtliche Gestaltungspraxis — 51                |
| i.  | Beteiligungsformen — 52                          |
| ii.   | Fiduziarisches Treuhandverhältnis — 53           |
| 2)  | Konfliktpotential — 54                           |
| 3)  | Wirksamkeit des Treuhandvertrags — 56            |
| 4)  | Status des verdeckten Gesellschafters — 58       |
| 5)  | Rechtsfolgen — 61                                |
| 3.  | <b>Landnutzungsrechte — 63</b>                   |
| a.  | Staats- oder Kollektiveigentum — 65              |
| b.  | Erst- und Zweiterwerb — 67                       |
| 1)  | Zugeteilte Landnutzungsrechte — 67               |
| 2)  | Überlassene Landnutzungsrechte — 69              |
| 3)  | Gutgläubiger Zweiterwerb — 71                    |
| 4)  | Rechtswidrige unentgeltliche Zuteilung — 74      |
| c.  | Verfügungsbefugnis — 75                          |
| d.  | Nutzungsdauer — 75                               |
| e.  | Vertragsfremde Nutzung — 76                      |
| f.  | Streitbeilegung — 76                             |
| 4.  | <b>Fehlerhafte Einlagenbewertung — 77</b>        |
| a.  | Über- und Unterbewertung — 78                    |
| b.  | Bewertung von Staatseigentum — 79                |
| 5.  | <b>Force Majeure — 80</b>                        |
| a.  | Haftungsausschluss — 81                          |
| 1)  | Begriffsbestimmung — 81                          |
| 2)  | Fehlende Vorhersehbarkeit — 82                   |
| b.  | Ergebnis — 82                                    |
| II.   | <b>(Mergers &amp;) Acquisitions — 83</b>         |
| 1.  | <b>Letter of Intent — 84</b>                     |

|      |   |     |
|------|---|-----|
| a.   | Bestimmung der Rechtsnatur —                            | 85  |
| b.   | Vorvertragliche Haftung —                               | 87  |
| c.   | Aufklärungspflichten —                                  | 89  |
| 2.   | Unternehmenskaufvertrag —                               | 90  |
| a.   | Genehmigungspflicht —                                   | 91  |
| 1)   | Schwebende Unwirksamkeit des Unternehmenskaufvertrags — | 92  |
| 2)   | Wirksamkeit der Genehmigungsklauseln —                  | 94  |
| 3)   | Verletzung der Genehmigungspflicht —                    | 96  |
| i.   | Allgemeine Rechtsfolgen —                               | 97  |
| ii.  | Begrenzung des Schadensersatzes —                       | 98  |
| b.   | Nebenabreden —  | 99  |
| 3.   | Kaufpreisanpassung —                                    | 100 |
| a.   | Kaufpreisvereinbarung —                                 | 101 |
| b.   | Bewertungsmethode —                                     | 103 |
| c.   | Kaufpreiszahlung —                                      | 105 |
| d.   | Anpassungsspielraum —                                   | 106 |
| 4.   | Gewährleistungen & Garantien —                          | 108 |
| a.   | Due Diligence in der Rechtspraxis —                     | 109 |
| b.   | Beschaffenheitsvereinbarung —                           | 110 |
| 1)   | Beschaffenheit der Zielgesellschaft —                   | 110 |
| 2)   | Zeitpunkt des Gefahrübergangs —                         | 111 |
| c.   | Gewährleistungsumfang —                                 | 112 |
| III. | Corporate Governance —                                  | 113 |
| 1.   | Organisationsstruktur —                                 | 115 |
| 2.   | Verhältnis zwischen Stimm- und Kontrollrecht —          | 116 |
| a.   | Fehlbesetzung von Unternehmensposten —                  | 117 |
| 1)   | Personalunion —   | 117 |
| 2)   | Führung des Tagesgeschäfts —                            | 119 |
| b.   | Problem der Deadlock-Szenarien —                        | 119 |
| 1)   | Beschlussfassungen —                                    | 120 |
| 2)   | Vertretungsbeschränkung —                               | 122 |
| 3)   | Gewinnthesaurierung —                                   | 122 |
| 3.   | Verstöße gegen Wettbewerbsverbote —                     | 123 |
| a.   | Vertragliche Wettbewerbsverbote —                       | 124 |
| b.   | Gesetzliche Wettbewerbsverbote —                        | 126 |
| 1)   | Allgemeine Treuepflicht —                               | 126 |
| i.   | Anwendbarkeit des Gesellschaftsgesetzes —               | 126 |
| ii.  | Art. 148 Abs. 1 Nr. 5 i.V.m. Art. 147 Abs. 1 GesG —     | 127 |

|  |
|--|
| 2) Verletzung der Treuepflicht — 128   |
| i. Business Judgment Rule — 129  |
| ii. Schadensersatz aus Art. 21 Abs. 2 GesG — 129                             |
| (1) Anwendbarkeit des Gesellschaftsgesetzes — 130                            |
| (2) Missbrauch der Gesellschafterrechte — 130                                |
| (3) Missbrauchsfälle in der Rechtsprechungspraxis — 132                      |
| (4) Umfang des Schadensersatzes — 133  |
| 3) Derivative Gesellschafterklage aus Art. 151 Abs. 2 u. Art. 152 GesG — 133 |
| i. Klagebefugnis — 134   |
| ii. Beklagtenseite — 135   |
| iii. Stellung der Gesellschaft — 136   |
| iv. Allgemeine Verjährung der Ansprüche — 137                                |
| v. Ergebnis — 138  |
| IV. Exit & Liquidation — 140   |
| 1. Auflösungsgründe — 140  |
| 2. Anspruch auf Zwangsauflösung — 141  |
| a. Ernstzunehmende Schwierigkeiten — 142                                     |
| b. Schädigung der Gesellschafterinteressen — 143                             |
| c. Anderweitige Kanäle zur Überbrückung von Schwierigkeiten — 144            |
| 3. Ergebnis — 145  |
| <b>3. Teil: Streitbeilegung vor ordentlichen Gerichten — 147</b>             |
| I. Gerichtsorganisation — 148  |
| 1. Gerichtsaufbau — 148  |
| 2. Instanzgerichte — 149   |
| 3. Rechtsprechungsausschuss — 150  |
| a. Unabhängigkeitsdefizit — 151  |
| b. Überwachungsfunktion — 153  |
| 4. Ergebnis — 154  |
| II. Zuständigkeit chinesischer Gerichte — 155                                |
| 1. Rechtsstreitigkeiten mit Auslandsbezug — 156                              |
| 2. Instanzielle Zuständigkeit — 158  |
| 3. Örtliche Zuständigkeit — 160  |
| III. Wahl eines ausländischen Gerichtsstands — 162                           |
| 1. Allgemeine Zulässigkeit — 163   |
| 2. Mehrere Gerichtsstände — 165  |

3. Anerkennung von ausländischen Gerichtsentscheidungen in der VR China — **167**
    - a. Internationale Zuständigkeit — **169**
    - b. Rechtskraft — **170**
    - c. Verbürgung auf Gegenseitigkeit — **171**
      - 1) Verhältnis zur Bundesrepublik Deutschland — **171**
      - 2) Verhältnis zum Bundesstaat Kalifornien der U.S.A. — **173**
      - 3) Präjudizielle Auswirkungen — **175**
    - d. »Ordre public« — **176**
  4. Anerkennung von Gerichtsurteilen aus Hongkong und Macau — **179**
  5. Révision au fond — **180**
  6. Ergebnis — **181**
- IV. Anwendbares Recht — **182**
1. Wahl ausländischen Rechts — **182**
    - a. Wirksamkeit — **185**
    - b. Gesetzliche Ausnahmen — **187**
      - 1) Einseitige Kollisionsnormen — **188**
      - 2) Zwingendes Recht & »Ordre public« — **191**
        - i. Verhältnis von Art. 4 zu Art. 5 IPR-Gesetz — **191**
          - (1) Keine Umgehungsabsicht — **191**
          - (2) Einschränkung des »ordre public« — **193**
          - (3) Internationale Gewohnheiten — **194**
        - ii. Zwangscharakter chinesischen Rechts — **196**
          - (1) Staatliche Kontrolle ausländischer Investitionen — **196**
          - (2) Art. 10 Erläuterungen zum IPR-Gesetz — **198**
          - (3) Zwangscharakter i.S.d. Vertragsgesetzes — **199**
          - (4) Zwangscharakter lokaler Bestimmungen — **201**
        - 3) Zwischenergebnis — **202**
    2. Fehlende Rechtswahl — **203**
      - a. Zulässigkeit der nachträglichen Rechtswahl — **203**
      - b. Stillschweigende Rechtswahl — **205**
      - c. Prinzip der engsten Verbindung — **206**
        - 1) Vertragscharakteristische Leistung — **207**
        - 2) »Lex fori« — **209**
    3. Interlokales Recht — **210**
    4. Ermittlung des Inhalts ausländischen Rechts — **211**
      - a. Amtsermittlungsgrundsatz — **211**
      - b. Beibringungsgrundsatz — **212**

|      |   |
|------|---|
| 5.   | Ergebnis — 213  |
| V.   | Beweisrecht — 214   |
| 1.   | Beweislastverteilung — 215  |
| 2.   | Beweiserhebung — 216  |
| 3.   | Beweiswürdigung — 217   |
| VI.  | Einstweiliger Rechtsschutz — 218                                      |
| 1.   | Vermögenssicherung — 219  |
| 2.   | Sicherungsmaßnahmen — 221   |
| a.   | Pfänden und Versiegeln — 223  |
| 1)   | Namensaktien nichtbörsennotierter<br>Gesellschaften — 223             |
| i.   | Registereintragung — 225  |
| ii.  | Indossament — 227   |
| iii. | Rechtsfolge — 228   |
| 2)   | Sonstige Vermögenswerte — 228   |
| b.   | Einfrieren — 229  |
| 3.   | Beweissicherung — 231   |
| 4.   | Vorwegvollstreckung — 231   |
| 5.   | Unterlassungsverfügung — 233  |
| 6.   | Ergebnis — 233  |
| VII. | Anerkennung und Vollstreckung von Gerichtsurteilen — 235              |
| 1.   | Anerkennung chinesischer Gerichtsurteile im Ausland — 236             |
| a.   | Wiederaufnahmeverfahren — 236   |
| b.   | Zivilprozessuale Präklusion — 238                                     |
| c.   | Hongkonger Anerkennungspraxis — 241                                   |
| d.   | Formeller Rechtskraftmangel — 243                                     |
| 2.   | Vollstreckung chinesischer Gerichtsurteile auf<br>Festlandchina — 245 |
| a.   | Arbeit der Vollstreckungskammer — 246                                 |
| b.   | Vollstreckungsantrag — 247  |
| c.   | Kooperative Vollstreckung — 249                                       |
| 1)   | Aufsicht und Kontrolle — 250  |
| 2)   | Gemeinsam geführtes Vollstreckungssystem — 251                        |
| d.   | Auftragsvollstreckung — 253   |
| e.   | Disziplinarstrafe — 254   |
| f.   | Vollstreckungsmaßnahmen — 255   |
| 1)   | Schuldnerauskunft — 257   |
| i.   | Informationspflicht des Gläubigers — 257                              |
| ii.  | Offenbarungsbefehl — 260  |
| 2)   | Geldstrafe und Beugehaft — 262  |

- 3) Durchsuchungsbefehl — 265
- 4) Beschränkung der Ausreise — 266
- 5) Vermerk in einer Kreditauskunftsdatei — 267
- 6) Öffentliche Bekanntmachung — 267
- 7) Belohnung — 268
- 8) Konsumbeschränkung — 269
  - i. Voraussetzungen — 269
  - ii. Beschränkungsumfang — 270
  - iii. Bewertung der Maßnahme — 272

**g. Ergebnis — 273**

**VIII. Kosten und Dauer des Verfahrens — 275**

1. Verfahrenskosten — 276
  - a. Annahmegebühren — 277
  - b. Antragsgebühren — 278
    - 1) Urteilsvollstreckung — 279
    - 2) Vermögenssicherung — 280
    - 3) Liquidation — 281
  - c. Prozesskostenvorschuss — 282
2. Verfahrensdauer — 283
  - a. Streitigkeiten ohne Auslandsbezug — 283
  - b. Streitigkeiten mit Auslandsbezug — 284
  - c. Einfluss des Rechtsprechungsausschusses — 285
  - d. Zusätzliche Zeitfaktoren — 285
3. Ergebnis — 286

**4. Teil: Zusammenfassung — 287**

Erster Teil – Ausländische Direktinvestitionen in der VR China — 287

Zweiter Teil – Potentielle Streit- und Konfliktbereiche — 288

Dritter Teil – Streitbeilegung vor ordentlichen Gerichten — 291

**5. Teil: Schlusswort — 297**

**Literaturverzeichnis — 298**

**Stichwortverzeichnis — 327**