

Inhaltsverzeichnis

Rn. Seite

Einführung	V
Bearbeiterverzeichnis	XXXV
Literaturverzeichnis	XXXVII
Teil 1 Gesellschaftsrechtliche Binnenorganisation	1
A. Beschlussmängelklagen bei AG und GmbH	1
I. Beschlussmängelklagen in der AG	1
1. Überblick zu den Beschlussmängelklagen in der AG	1
a) Klagearten	2
b) Rechtsschutzbedürfnis	5
c) Freigabeverfahren und einstweiliger Rechtsschutz	7
d) Bekanntmachungspflichten und Ad-hoc-Publizität	9
2. Anfechtungs- und Nichtigkeitsklage	11
a) Parteien und andere Verfahrensbeteiligte	11
aa) Kläger	11
(1) Aktionäre als Kläger	12
(2) Vorstand als Kläger	14
(3) Einzelne Organmitglieder als Kläger	15
bb) Beklagte	16
(1) Gesellschaft als Beklagte	16
(2) Vertretung der Gesellschaft	17
cc) Nebenintervention	18
b) Klageerhebung, Anträge und Verfahren	21
aa) Klageerhebung und Anträge	21
(1) Zuständigkeit der Gerichte	22
(2) Anträge	23
(3) Zustellung	26
bb) Verfahrensgrundsätze	27
(1) Dispositionsmaxime	27
(2) Darlegungs- und Beweislast	28
cc) Verfahrensbeendigung	32
(1) Urteil	33
(2) Anerkenntnis und Klagerück- nahme	36
(3) Vergleich	38

	Rn.	Seite
dd) Kosten und Streitwert	39	9
(1) Kosten	39	9
(2) Streitwertfestsetzung	40	10
ee) Rechtsmittel	44	11
c) Begründetheit	45	11
aa) Befugnis zur Erhebung der Anfechtungs- und/oder Nichtigkeitsklage	46	11
(1) Befugnis zur Erhebung der Nichtigkeitsklage	47	11
(2) Befugnis zur Erhebung einer Anfechtungsklage (Anfechtungs- befugnis)	48	11
(a) Aktionäre	49	11
(aa) In der Hauptversammlung erschienene Aktionäre (§ 245 Nr. 1 AktG)	53	12
(bb) In der Hauptversammlung nicht erschienene Aktionäre (§ 245 Nr. 2 AktG)	55	13
(cc) Geltendmachung von Verstößen gegen §§ 243 Abs. 2 AktG, 245 Nr. 3 AktG	59	14
(b) Vorstand als Organ (§ 245 Nr. 4 AktG)	61	15
(c) Mitglieder von Vorstand und Aufsichtsrat (§ 245 Nr. 5 AktG)	62	15
bb) Fristen	63	15
(1) Klagfrist zur Erhebung einer Nichtigkeitsklage	63	15
(2) Anfechtungsfrist bei der Anfechtungsklage	64	15
cc) Nichtigkeitsgründe	67	16
(1) Einberufungsmängel (§ 241 Nr. 1 AktG)	68	16
(2) Beurkundungsmängel (§ 241 Nr. 2 AktG)	69	16
(3) Inhaltsmängel (§ 241 Nr. 3 AktG)	70	16
(4) Sittenwidrigkeit (§ 241 Nr. 4 AktG)	71	17
(5) Nichtigkeitsgründe aus anderen aktienrechtlichen Vorschriften	72	17
(a) Verweisungsfälle des § 241 AktG	73	17
(b) Besondere Nichtigkeitsgründe (§§ 250 Abs. 1, 253 Abs. 1 und 256 AktG)	75	17
(6) Kasuistik der Nichtigkeitsgründe	76	18

	Rn.	Seite
(7) Beseitigung von Nichtigkeitsgründen durch Heilung	79	18
dd) Anfechtungsgründe	83	19
(1) Besondere Anfechtungsgründe (§§ 251 Abs. 1 Satz 2, 254 Abs. 1 und 255 Abs. 2 AktG)	84	20
(2) Verstöße gegen Gesetz oder Satzung (§ 243 Abs. 1 AktG), Verfolgung von Sondervorteilen (§ 243 Abs. 2 AktG)	85	20
(3) Kasuistik der Anfechtungsgründe	88	21
(4) Anfechtungsausschlüsse	91	22
(a) Gesetzliche Ausschlussstat- bestände	92	23
(b) Anfechtungsausschluss bei fehlender Relevanz von Verfahrensfehlern	96	23
(5) Heilung und Wegfall von Anfechtungsgründen durch Bestätigungsbeschluss	97	24
3. Allgemeine Feststellungsklage	100	24
4. Positive Beschlussfeststellungsklage	102	25
5. Freigabeverfahren	105	25
a) Parteien und andere Verfahrensbeteiligte	108	26
b) Verfahrenseinleitung, Anträge und Verfahren ...	111	26
aa) Verfahrenseinleitung und Anträge	111	26
bb) Verfahrensgrundsätze	114	27
(1) Verfahrensvorschriften	114	27
(2) Darlegungs- und Beweislast	115	27
(3) Verfahrensbeendigung	116	27
(4) Rechtswirkungen der gericht- lichen Entscheidung	117	27
(a) Positive Freigabeentscheidung	118	27
(b) Ablehnender Beschluss	119	28
cc) Kosten und Streitwert	120	28
dd) Rechtsmittel	122	28
ee) Schadensersatzanspruch der Antragsgegner	123	28
c) Begründetheit	124	28
6. Einstweiliger Rechtsschutz	126	29
a) Verhinderung mangelhafter Be- schlussfassung	127	29
b) Verhinderung der Durchführung mangel- hafter Beschlüsse	128	30
c) Durchführung zu Unrecht abgelehnter Beschlüsse	129	30

	Rn.	Seite
7. Spruchverfahren	130	30
a) Parteien und andere Verfahrensbeteiligte	133	31
aa) Antragsteller	133	31
bb) Antragsgegner	134	31
cc) Gemeinsamer Vertreter	135	31
b) Antragstellung, Anträge und Verfahren	136	31
aa) Antragstellung und Anträge	136	31
bb) Verfahrensgrundsätze	138	32
c) Begründetheit	139	32
8. Schiedsfähigkeit von Beschlussmängel- streitigkeiten	140	32
II. Beschlussmängelklage GmbH	142	33
1. Einleitung	142	33
a) Klageformen	142	33
b) Existenz eines Beschlusses der Gesell- schafterversammlung	143	33
2. Beschlussmängelklage analog §§ 241 ff. AktG	148	34
a) Anwendungsbereich	148	34
b) Verfahrensrechtliche Regelungen	149	35
aa) Gemeinsame Regelungen für An- fechtungs- und Nichtigkeitsklagen	149	35
(1) Entsprechende Geltung aktien- rechtlicher Grundsätze	149	35
(2) Abweichungen zum Aktienrecht ...	150	36
bb) Spezifische Fragen zur Anfechtbarkeit	154	38
(1) Klagefrist	155	38
(2) Anfechtungsbefugnis	159	39
c) Materiell-rechtliche Regelungen	161	40
aa) Nichtigkeitsklage	161	40
(1) Übersicht über die Fälle der Nichtigkeit	162	40
(2) Entsprechende Anwendung von § 241 Nr. 1–6 AktG	163	40
(3) Weitere Fälle der Nichtigkeit	173	43
(4) Heilung der Nichtigkeit	176	44
bb) Anfechtungsklage	177	44
(1) Maßgebende Normen	177	44
(a) Verstöße gegen Gesetze	178	45
(b) Verstöße gegen Gesellschafts- vertrag	179	45
(c) Verstoß gegen Gesellschafter- vereinbarung	180	45
(2) Anfechtung wegen Verfahrens- fehlern von Beschlüssen	181	46
(a) Ladungsfehler	182	46

	Rn.	Seite
(b) Fehler bei der Durchführung	184	47
(3) Anfechtung wegen inhaltlichen Fehlern	185	47
(a) Verletzung der gesellschaftsrechtlichen Treuepflicht	186	47
(b) Verletzung des Gleichbehandlungsgebots	189	48
(4) Anwendung weiterer aktienrechtlich geregelter Sonderfälle	190	48
cc) Freigabeverfahren	191	49
3. Allgemeine Feststellungsklage	192	50
a) Anwendungsbereich	192	50
b) Parteien einer allgemeinen Feststellungsklage	193	50
c) Klagefrist	195	51
d) Wirkung eines Urteils	196	51
4. Einstweiliger Rechtsschutz	197	52
a) Allgemeine Grundsätze des einstweiligen Rechtsschutzes	199	52
b) Einstweilige Verfügung vor Beschlussfassung	204	53
c) Eingriff in die Beschlussfassung	205	53
aa) Vollständige oder teilweise Untersagung einer Gesellschafterversammlung	206	53
bb) Eingriff in das Stimmrecht	208	54
d) Einstweilige Verfügung nach Beschlussfassung	210	54
e) Praktisch bedeutsame Einzelfälle	211	55
aa) Einstweilige Verfügung bei Abberufung eines Geschäftsführers	211	55
bb) Einstweiliger Rechtsschutz im Zusammenhang mit der Gesellschafterliste ...	213	56
B. Gesellschaftsrechtliche Streitigkeiten bei der GmbH & Co. KG	214	57
I. Allgemeines	214	57
II. Streitigkeiten bei der Gründung	218	58
1. Allgemeines	218	58
2. Fehlgeschlagene Vor-GmbH	219	59
a) Schicksal der Vor-GmbH	220	59
b) Haftung der GmbH-Gesellschafter	221	59
c) Haftung der Geschäftsführer	222	59
III. Streitigkeiten bei Änderung der Beteiligungsverhältnisse	224	60
1. Allgemeines	224	60

	Rn.	Seite
2. Beteiligungsdivergenz bei beteiligungsgleicher GmbH & Co. KG	225	60
3. Auflösungsklage gegen die KG	228	61
4. Ausscheiden der GmbH	229	61
IV. Streitigkeiten um Gesellschafterbeschlüsse	231	62
1. Allgemeines	231	62
2. Stimmrecht und dessen Schranken	232	62
3. Bestellung und Abberufung des GmbH-Geschäftsführers	233	62
4. Geltendmachung von Beschlussmängeln	235	63
V. Streitigkeiten um Gesellschafterrechte und -pflichten	236	63
1. Allgemeines	236	63
2. Treuepflicht	237	63
3. Kapital- und Ergebnisverteilung	238	64
4. Informationsrecht der Kommanditisten	239	64
a) Allgemeines	239	64
b) § 166 Abs. 1, 2 HGB	241	64
c) § 166 Abs. 3 HGB	242	65
d) §§ 713, 666 BGB	243	65
e) § 51a GmbHG	245	66
f) Einstweiliger Rechtsschutz	246	66
5. Wettbewerbsverbot der Kommanditisten	247	66
6. Haftung der Kommanditisten	249	67
VI. Streitigkeiten um die Geschäftsführung	250	67
1. Allgemeines	250	67
2. Mitentscheidungsbefugnis bei außergewöhnlichen Geschäften	251	67
a) Zustimmungspflicht der Kommanditisten	251	67
b) Unterlassungsanspruch gegen GmbH und Geschäftsführer	254	68
c) Einstweiliger Rechtsschutz	257	68
3. Weisungskompetenz	258	69
4. Entziehung der Geschäftsführung	260	69
5. Entziehung der Vertretungsbefugnis	263	70
6. Drittanstellung der Geschäftsführer	264	70
7. Regressansprüche gegen Geschäftsführer	266	70
a) Schutzwirkung des Organschafts- verhältnisses	266	70
b) Keine Begrenzung auf hauptamtliche Komplementärstellung	267	71
c) Actio pro socio	268	71
d) Beweislastverteilung	269	71
e) Verjährung	271	72
VII. Streitigkeiten bei Beendigung	273	72

	Rn.	Seite
C. Gesellschafterstreitigkeiten bei Personengesellschaften	274	73
I. Streitigkeiten um Gesellschafterbeschlüsse	274	73
1. Mehrheitserfordernisse, Stimmrechte	275	73
2. Beschlussmängel	284	75
3. Besondere Prozessvoraussetzungen für die Geltendmachung von Beschlussmängeln bei Personengesellschaften	286	76
4. Schiedsfähigkeit von Beschlussmängelklagen	292	78
5. Vorläufige Abwehr des Vollzugs von Beschlüssen	294	78
6. Einstweiliger Rechtsschutz bei Stimmbindungs- verträgen	296	79
II. Streitigkeiten um Gesellschafterrechte und -pflichten	300	80
1. Durchsetzung von Sozialansprüchen, Sozial- pflichten, Drittgeschäfte	300	80
2. Actio pro socio	303	81
3. Streitgenossenschaft	304	81
4. Durchsetzung von Informationsansprüchen	310	82
a) Durchsetzung von Auskunfts- und Kontroll- rechten des Kommanditisten	311	83
b) Streitgegenstand des Informationsanspruchs	319	85
c) Informationserzwingung im einstweiligen Rechtsschutz	322	85
d) Vollstreckung von Auskunfts- und Einsichtsrechten	323	86
5. Streitigkeiten um Jahresabschluss, Gewinn	324	86
a) Streitigkeiten um den Jahresabschluss	325	86
b) Prozessuale Geltendmachung von Gewinn- und Entnahmeansprüchen	330	88
c) Jahresabschluss als Schuldanerkenntnis	334	89
6. Durchsetzung von Wettbewerbsverboten	336	90
III. Streitigkeiten über die Geschäftsführung	338	90
1. Geltendmachung des Widerspruchsrechts	339	90
2. Entziehungsklagen nach § 712 BGB, §§ 117, 127 HGB	348	93
3. Entziehung der Geschäftsführungsbefugnis in der Zweipersonengesellschaft	353	95
4. Einstweiliger Rechtsschutz	356	95
IV. Streitigkeiten bei Beendigung	358	96
1. Auflösungsklage	358	96
2. Ausschluss aus wichtigem Grund	365	97
3. Kündigung durch Pfändungspfandgläubiger	373	99
4. Auflösung der Ehegattengesellschaft	375	100
D. Gesellschafterstreitigkeiten bei geschlossenen Fonds	378	101
I. Einführung	378	101

	Rn.	Seite
II. Überblick zu den Rechtsformen geschlossener Fonds	381	101
1. GmbH & Co. Investment-KG	381	101
a) Gesellschaftsvertrag	384	102
aa) Unternehmensgegenstand, Anlagestrategie und Anlagebedingungen	385	102
bb) Sonderregelungen für die Gesellschafter- versammlung	387	103
cc) Beirat als zwingendes Kontrollorgan bei intern verwalteten Gesellschaften	388	103
dd) Auflösung und Ausscheiden von Gesellschaftern	389	103
b) Geschäftsführung und Vertretung	391	104
2. GmbH & Co. KG (Publikums-KG)	394	104
3. Treuhandmodelle bei der GmbH & Co. Investment-KG und der GmbH & Co. KG (Publikums-KG)	397	105
4. Andere Rechtsformen	401	107
a) Investmentaktiengesellschaft mit fixem Kapital	402	107
b) Gesellschaft bürgerlichen Rechts (GbR)	403	107
c) Stille Gesellschaft	404	107
III. Prozessuale Grundsätze	405	107
1. Parteistellung	406	108
2. Vertretung	409	108
3. Zuständigkeit der Gerichte	413	109
IV. Streitigkeiten über Auskunfts- und Kontrollrechte	415	109
1. Anspruch auf Mitteilung der Namen und der Anschriften der Mitgesellschafter	416	109
2. Auskünfte zum Jahresabschluss und sonstige Aufklärungen	421	111
3. Widerspruchsrechte und Zustimmungsvorbehalte	422	111
V. Beschlussmängelstreitigkeiten	424	111
1. Parteien und andere Verfahrensbeteiligte, Feststellungsinteresse	425	112
a) Kläger	425	112
b) Beklagte	429	113
aa) Gesellschafter als Beklagte	429	113
bb) Gesellschaft als Beklagte	430	113
c) Nebenintervention	432	113
d) Feststellungsinteresse	433	113
2. Klageerhebung, Anträge und Verfahren	434	114
a) Klageerhebung und Anträge	434	114
aa) Zuständigkeit der Gerichte	435	114
bb) Anträge	436	114
cc) Zustellung	438	114

	Rn.	Seite
b) Verfahrensgrundsätze	439	114
aa) Dispositionsmaxime	439	114
bb) Darlegungs- und Beweislast	440	114
c) Verfahrensbeendigung	444	115
aa) Urteil	445	115
bb) Anerkenntnis und Klagerücknahme	449	116
cc) Vergleich	450	116
d) Kosten und Streitwert	451	116
aa) Kosten	451	116
bb) Streitwertfestsetzung	452	116
e) Rechtsmittel	453	116
3. Begründetheit	454	117
a) Aktivlegitimation	456	117
b) Passivlegitimation	457	117
c) Materiell-rechtliche Ausschlussfristen	459	117
d) Beschlussmängel	462	118
aa) Kasuistik der Nichtigkeitsgründe	463	118
bb) Ausnahmen von der Nichtigkeitsfolge	466	119
cc) Heilung und Wegfall von Nichtigkeitsgründen durch Bestätigungsbeschluss	467	119
VI. Geschäftsführungsmaßnahmen	468	119
VII. Entzug der Geschäftsführungsbefugnis geschäftsführender Gesellschafter, Ausschluss geschäftsführender Gesellschafter	473	120
VIII. Organhaftungsstreitigkeiten	477	121
IX. Streitigkeiten im Zusammenhang mit dem Ausscheiden von Gesellschaftern	478	121
X. Einstweiliger Rechtsschutz	482	122
E. Der Gerichtsstand im internationalen Gesellschafterstreit ...	483	122
I. Einführung	483	122
1. Bedeutung und Problematik des Gerichtsstands im internationalen Gesellschafterstreit	483	122
2. Gegenstand und Gang der Darstellung	486	124
II. Das europäische System der internationalen Zuständigkeit für Gesellschafterstreitigkeiten	490	126
1. Anwendungsbereich des europäischen Zuständigkeitssystems nach Brüssel Ia-VO und LugÜ	490	126
2. Systematik der Gerichtsstände im Hinblick auf den Gesellschafterstreit nach Brüssel Ia-VO und LugÜ	493	128
3. Ausschließlicher Gerichtsstand für gesellschaftsorganisatorische Klagen	495	129
a) Reichweite der ausschließlichen Zuständigkeit	495	129
aa) Rahmenbedingungen der Auslegung	496	129

	Rn.	Seite
bb) Einbezogene Verfahrensgegenstände	498	131
(1) „Gültigkeit, Nichtigkeit oder Auflösung einer Gesellschaft“	498	131
(2) Gültigkeit der Beschlüsse ihrer Organe	500	132
(a) „Organe“	500	132
(b) Qualität des Beschlusses	501	133
(c) Gegenstand des Beschlusses	502	134
(d) Beschlussmangel („Gültigkeit“); richterliche Modifizierung oder Ersetzung von Beschlüssen	506	136
cc) „Gegenstand des Verfahrens“	508	138
dd) Fazit	516	143
b) Rechtsfolge	517	143
aa) Bestimmung des maßgeblichen „Sitzes“	517	143
bb) Rechtsfolgen der ausschließlichen Zuständigkeit	524	147
4. Anwendungsbereich und Regelung des „allgemeinen“ europäischen Zuständigkeitsregimes in Bezug auf den Gesellschafterstreit	525	147
a) Verbleibender Anwendungsbereich des „allgemeinen“ Zuständigkeitsregimes	525	147
b) Gerichtsstände	527	148
aa) Gerichtsstandsvereinbarung nach Art. 25 Brüssel Ia-VO/Art. 23 LugÜ	528	149
bb) Rüge lose Einlassung, Art. 26 Brüssel Ia-VO/Art. 24 LugÜ	530	150
cc) Allgemeiner Gerichtsstand, Art. 4 Brüssel Ia-VO/Art. 2 LugÜ	531	151
dd) Besondere Gerichtsstände, Art. 7 f. Brüssel Ia-VO/Art. 5 f. LugÜ	532	151
III. Internationale Zuständigkeit für Gesellschafter- streitigkeiten außerhalb des Anwendungsbereichs des europäischen Zuständigkeitssystems	535	153
IV. Folgerungen aus dem Zuständigkeitsregime für Prozessführung und Beratung	538	154
1. Form der Auseinandersetzung und Wahl des Forums	538	154
2. Gestaltungsoptionen im Vorfeld	540	156
a) Folgerungen für die Gestaltung einer Gerichtsstandsklausel	540	156
b) Möglichkeiten der Vermeidung eines ausschließlichen Gerichtsstands im Ausland	541	157

	Rn.	Seite
aa) Wahl der Gesellschaftsform und Formwechsel	542	157
bb) Schiedsklausel	543	158
F. Schiedsverfahren	545	159
I. Einführung	546	160
1. Grundzüge des Schiedsverfahrens	547	160
2. Die Wahl zwischen staatlicher Gerichtsbarkeit und Schiedsverfahren	555	164
II. Schiedsvereinbarung	560	166
1. Allgemeine Grundsätze	561	166
2. Sonderfall Beschlussmängelstreitigkeiten	568	170
3. Gestaltungsempfehlungen – „less is more“	573	172
III. Konstituierung des Schiedsgerichts	579	174
1. Allgemeine Grundsätze	580	174
2. Praxisempfehlungen	583	175
IV. Durchführung des Schiedsverfahrens	589	177
1. Grundlagen	590	177
2. Schriftsätze der Parteien	592	178
3. Beweisrecht	596	179
a) Allgemeine Grundsätze	596	179
b) Dokumente	598	180
c) Zeugen	601	181
d) Sachverständige	606	183
4. Mündliche Verhandlung	607	183
V. Schiedsspruch und andere Formen der Erledigung	608	184
1. Schiedsspruch	609	184
2. Vergleich	612	185
3. Weitere Formen der Erledigung	615	185
4. Vollstreckbarkeit	616	186
VI. Einstweiliger Rechtsschutz	617	186
VII. Sonderprobleme	620	187
1. Mehrparteienkonstellationen	621	188
2. Konsolidierung mehrerer Schiedsverfahren	624	188
3. Aktien- und Publikumsgesellschaften	626	189

Teil 2 Streitigkeiten aus dem Organverhältnis, einschließlich

Kapitalmarkthaftung und D & O-Versicherung	628	191
A. Organstellung und Dienstverhältnis	628	191
I. Grundlegung	628	191
1. Unterscheidung zwischen Organstellung und Dienstverhältnis	628	191
2. Das Organmitglied als Arbeitnehmer/ Verbraucher	630	192
3. Rechtsweg für Geschäftsführer-/ Vorstands-Streitigkeiten	632	193

	Rn.	Seite
II. Die Organstellung	634	193
1. Vorstandsmitglieder einer AG	635	194
2. Geschäftsführer einer GmbH	639	195
III. Der Anstellungsvertrag	644	196
1. Zustandekommen	644	196
2. Typische Vertragsinhalte	648	197
a) Ressortzuweisung	649	197
b) Betriebliche Altersversorgung	650	198
c) Koppelungsklauseln	653	199
d) Nachvertragliche Wettbewerbsverbote	657	200
3. Die Beendigung des Anstellungsvertrags	659	201
a) Kündigung	660	201
aa) Allgemeines	660	201
bb) Besonderheiten bei der außer- ordentlichen Kündigung	665	203
b) Aufhebungsvertrag	667	204
IV. Prozessuales	670	205
1. Vertretung der Gesellschaft im Prozess	670	205
2. Urkundenprozess	672	205
B. Zur Praxis des Organhaftungsprozesses im Aktienrecht	674	206
I. Einleitung	674	206
II. Innenhaftung des Vorstands	680	208
1. Grundlagen	680	208
2. Die Entscheidung über die Inhaftungnahme	683	209
a) Anspruchsprüfung durch den Aufsichtsrat (Prüfung erster Stufe)	685	209
b) Geltendmachung von Ansprüchen im Unter- nehmensinteresse? (Prüfung zweiter Stufe)	690	211
c) Verschonung des Vorstands? (Prüfung dritter Stufe)	694	213
d) Interessenkonflikte im Aufsichtsrat bei möglicher Eigenhaftung	697	214
3. Die Auswahl der Beklagten	698	214
4. Bestimmung der einzuklagenden Schadenssumme und Ankereffekt	702	216
5. Klageschrift	704	217
a) Darlegungs- und Beweislast	704	217
b) Vortrag zu Pflichtverletzungen	708	218
c) Taktik	709	219
6. Die Klageerwiderung	711	220
a) Pflichtverletzung	711	220
b) Business Judgement Rule	712	221
c) Weitere Verteidigungslinien	714	222
d) Informationsprobleme	717	223
e) Abwehrstrategie bei mehreren Beklagten	719	224

	Rn.	Seite
7. Gesamtschuld und Streitverkündung	722	224
8. Vergleich	732	228
a) Formale Anforderungen an Vergleiche in Organhaftungsfällen	732	228
b) Pflichten des Aufsichtsrats beim Vergleichsschluss	735	229
c) Gesamtwirkung des Vergleichs vereinbaren!	738	230
d) Vergleichsschluss als geldwerter Vorteil	739	231
III. Außenhaftung des Vorstands	740	231
IV. Haftung des Aufsichtsrats	744	232
1. Innenhaftung	744	232
2. Außenhaftung	747	233
C. Organhaftung GmbH: Die Innenhaftung des GmbH-Geschäftsführers	748	234
I. Konkretisierung: Gegenstand der Darstellung	750	235
II. Haftung nach § 43 Abs. 2 GmbHG	751	235
1. Haftungsvoraussetzungen	751	235
a) Materielles Recht (Überblick)	752	236
aa) Der Pflichtenkatalog	753	236
bb) Zusammenarbeit mit der Gesellschafter- versammlung	754	236
cc) Besonderheiten bei der Beteiligung der öffentlichen Hand	757	239
b) Prozessualer Vortrag und Gegenvortrag, Darlegungs- und Beweislast	762	242
aa) Grundsätzliches, insbesondere Pflichtverletzung	762	242
bb) Schaden	765	243
cc) Pflichtverletzung und Verschulden	769	244
dd) Vertikale Delegation	777	247
ee) Mehrere Geschäftsführer (horizontale Delegation)	780	248
ff) Rechtmäßiges Alternativverhalten	783	248
gg) Besonderheiten nach Ausscheiden aus dem Amt?	787	249
2. Insbesondere: Ausschluss und Begrenzung der Haftung	789	250
a) Weisung und Zustimmung der Gesellschafterversammlung	789	250
b) Verzicht und Vergleich insbesondere Entlastung	791	251
c) Vertragliche Haftungsbeschränkung im Voraus?	797	254
d) Mitverschulden der Gesellschaft?	807	258
e) Verjährung	811	259

	Rn.	Seite
III. Geltendmachung und Strategie	820	265
1. Gesellschafterbeschluss	820	265
2. Gesamtschuld bei mehreren Geschäftsführern	822	266
3. Gestörte Gesamtschuld	827	268
4. Regressfragen: Streitverkündung und Streitver- kündungsvertrag	834	270
5. Gerichtliche Zuständigkeit	840	272
6. D&O-Versicherung	847	275
a) Grundlagen	848	275
b) Anspruch des Geschäftsführers auf angemessenen D&O-Versicherungsschutz?	852	277
c) Schadensfall	854	277
d) Einstweiliger Rechtschutz: Arrest	858	279
D. Kapitalmarkthaftung – Beteiligtenstellungen und Bindungs- wirkungen im erstinstanzlichen Kapitalanleger- Musterverfahren	859	280
I. Einführung und Problembeschreibung	859	280
II. Beispielsfall	868	282
III. Vorbemerkung: Örtliche Zuständigkeit für Ausgangsverfahren und Musterverfahren	877	285
IV. Gesetzliche Beteiligte und deren Bindung nach Einleitung eines Musterverfahrens	884	287
1. Rechtsstellung der gesetzlichen Beteiligten im Musterverfahren	884	287
a) Musterkläger	885	287
aa) Auswechslung des Musterklägers	887	288
bb) Nebenintervention auf Seiten des Musterklägers	889	289
b) Beigeladene	890	289
c) Musterbeklagte	892	290
aa) Gesetzlicher Regelungsbestand	892	290
bb) Nachträgliches Hinzutreten neuer Musterbeklagter	893	290
d) Anspruchsanmelder	899	293
e) Nebenintervention der Parteien der Ausgangsverfahren?	906	295
2. Bindung der gesetzlichen Beteiligten und der Ausgangsgerichte an den Musterentscheid	908	296
a) Gesetzlicher Regelungsbestand	908	296
b) Bindung der Prozessgerichte	911	296
c) Bindung des Musterklägers	914	297
d) Bindung der Beigeladenen	918	299
e) Bindung der Musterbeklagten	920	300
f) Bindung des Anspruchsanmelders	922	300

V. Einbeziehung Dritter und außenstehender Rechtsverhältnisse in das Musterverfahren	923	...	300
1. Einführung und Problemstellung	923	...	300
2. Anwendbarkeit des KapMuG auf Rückgriffs- und Ausgleichsansprüche?	926	...	301
3. Streitverkündung und Nebenintervention im Musterverfahren	929	...	302
a) Grundsätzliche Notwendigkeit einer Streitverkündung	929	...	302
b) Zulässigkeit	931	...	303
c) Alleinige Streitverkündung im Ausgangsverfahren ausreichend?	933	...	304
d) Streitverkündung im Musterverfahren	936	...	305
e) Rechtsstellung der Nebenintervenienten im Musterverfahren	942	...	306
E. D&O-Streitigkeiten	946	...	307
I. Einleitung	946	...	307
II. Die Struktur des D&O-Streits	947	...	307
III. Perspektive der Gesellschaft: Drei Wege der Anspruchsdurchsetzung	953	...	310
1. Rechtskräftige Feststellung der Haftung vor Entscheidung über die Deckung	955	...	311
2. Company Reimbursement	957	...	312
3. Direktanspruch	962	...	314
a) Abtretung bei Verfügungsbefugnis der Gesellschaft	964	...	315
b) Erforderlichkeit einer Zustimmung der Hauptversammlung bei der AG	966	...	316
aa) Leistung erfüllungshalber	968	...	317
bb) Parallele zu § 50 AktG	970	...	317
cc) § 93 Abs. 4 Satz 3 AktG	972	...	318
c) Ordnungsgemäße Vertretung der AG im Prozess	975	...	319
IV. D&O-Streitigkeiten als Schiedsverfahren?	982	...	322
1. Vertraulichkeit von Schiedsverfahren	983	...	323
2. Regelungen zur Beweislast	987	...	324
3. Nachteile von Schiedsverfahren	988	...	325
V. Die Organisation der Anspruchsabwehr durch den D&O-Versicherer	991	...	326
1. Haftungsabwehr durch den Anwalt des Organmitglieds und den Monitoring Counsel	996	...	328
2. „Sockelverteidigung“ und Nebenintervention des D&O-Versicherers	1001	...	330
3. Erteilung einer Prozessvollmacht an den D&O-Versicherer	1003	...	331

	Rn.	Seite
Teil 3 M&A-Streitigkeiten	1004	333
A. Schiedsverfahren	1004	333
I. Staatliche Gerichtsbarkeit vs. Schiedsverfahren	1005	333
II. Schiedsvereinbarung	1009	335
III. Konstituierung des Schiedsgerichts	1020	339
IV. Durchführung des Schiedsverfahrens	1033	343
1. Grundlagen	1034	343
2. Schriftsätze der Parteien	1040	344
3. Beweismittel in Post-M&A-Schiedsverfahren	1043	345
a) Dokumente	1045	346
b) Zeugen	1051	347
c) Sachverständige	1056	348
4. Mündliche Verhandlung	1061	349
V. Schiedsspruch und andere Formen der Erledigung	1064	350
VI. Einstweiliger Rechtsschutz	1065	350
VII. Sonderkonstellationen	1066	351
1. Fast-track-Verfahren, insbesondere bei MAC-Streitigkeiten	1067	351
a) Problemstellung	1067	351
b) Gestaltungsmöglichkeiten	1069	352
2. Compliance, insbesondere Korruption im Zielunternehmen	1073	353
a) Problemstellung	1073	353
b) Wirksamkeit der Schiedsvereinbarung und Zuständigkeit des Schiedsgerichts	1076	354
c) Anzeige und Amtsniederlegung?	1078	354
d) Beweis- und Verfahrensfragen	1082	355
B. Post Merger Litigation	1087	357
I. Vorbemerkung	1087	357
II. Claims Management	1093	359
1. Ziele des Claims Managements	1098	360
a) Validierung der kaufpreisbestimmenden Annahmen des Käufers	1101	362
b) Überwachung der wesentlichen Risikofelder	1104	363
2. Aufgaben des Claims Managements	1106	364
a) Fristenkontrolle	1107	364
b) Einrichtung eines Mängel-Reportings	1109	364
c) Post-Closing Due Diligence	1111	365
d) Rechtzeitige Anzeige von Mängeln	1112	365
III. Klageweise Geltendmachung durch den Käufer	1114	366
1. Festlegung des Klageziels	1115	366
2. Bestimmung des zuständigen Spruchkörpers	1120	367
3. Begründung des Klaganspruchs	1124	368

	Rn.	Seite
a) Ansprüche wegen Verletzung von Aufklärungspflichten	1125	368
b) Gewährleistungsansprüche	1130	370
c) Freistellungsansprüche	1135	372
4. Haftungsbeschränkungen	1137	373
a) Kenntnis des Käufers	1140	374
b) Betragsmäßige Haftungsbeschränkungen	1145	375
c) Unwirksamkeit von Haftungsbe- schränkungen	1148	375
IV. Geltendmachung von Ansprüchen durch die Zielgesellschaft	1149	376
V. Verjährung	1153	377
1. Vertragliches Verjährungsregime	1154	377
2. Gesetzliche Verjährungsfristen	1156	378
3. Hemmung der Verjährung	1161	379
VI. Vergleich	1163	379
1. Typische Vergleichsinhalte	1164	380
2. Prozessuale Fragen des Vergleichsschlusses	1171	381
C. Kaufpreisanpassungsstreitigkeiten bei M&A-Transaktionen	1175	382
I. Einführung und Abgrenzung zu Post Merger Litigation	1175	382
II. Typische Kaufpreisanpassungsregeln (Kaufpreisformeln)	1178	383
1. Festkaufpreise und variable Kaufpreise	1178	383
2. Cash Free/Debt Free Kaufpreisformeln	1182	385
a) Grundprinzip	1182	385
b) Relevante Bilanzpositionen	1184	386
aa) Nicht ausgeschüttete Dividenden	1188	387
bb) Nicht gedeckte Pensionsverbind- lichkeiten	1189	387
cc) Steuerverbindlichkeiten und Steuer- rückstellungen	1191	388
dd) Leasingverbindlichkeiten	1192	388
ee) Weitere Positionen	1193	389
c) Working Capital Anpassung	1194	389
3. Earn-Out- und Mehrerlösmechanismen	1199	391
a) Anpassungsmodelle und Zweck	1199	391
b) Herkömmlicher Earn-Out-Mechanismus	1200	392
c) Mehrerlösmechanismus	1202	392
III. Verfahren zur Ermittlung von Kaufpreisanpassungen	1204	393
1. Erstellung von Stichtagsabschlüssen	1204	393
a) Aufstellung des Stichtagsabschlusses	1206	394
b) Anwendbare Bilanzierungsregeln	1208	394

	Rn.	Seite
c) Überprüfung durch die andere Partei und Einwendungen	1210	395
2. Entscheidung durch Schiedsgutachter oder schiedsgerichtliches Verfahren	1214	396
a) Auswahl und Beauftragung des Schiedsgutachters	1217	397
b) Gegenstand des Schiedsgutachtens	1221	398
c) Entscheidung des Schiedsgutachters und weiterer Rechtsschutz	1222	399
d) Schiedsverfahren statt Schiedsgutachten?	1225	399
D. Private Equity	1228	400
I. Einleitung	1228	400
II. Zusammenfassung	1249	405
III. Spannungsverhältnis Darlehensgeber – Darlehens- nehmer	1254	406
1. Zusicherungen – Representations	1258	407
2. Auflagen – Undertakings bzw. Covenants	1264	409
3. Verweisungen bei Zusicherungen und Auf- lagen auf den sog. „Material Adverse Effect“	1267	410
4. Folgen falscher Zusicherungen und Auflagen	1271	411
5. Kündigungsgründe	1279	412
a) Wesentliche Prozessrisiken im Zusammen- hang mit der Transaktion als isolierter Kündigungsgrund	1280	413
b) „Material Adverse Effect“ als Auffang- tatbestand	1283	413
c) Zwischenergebnis	1286	414
IV. Rechtsfolge: Kündigung gemäß Clause 28.20 SFA	1287	414
V. Umgang mit Prozessrisiken und Verfahren im Rahmen von Akquisitionsfinanzierungen in der Praxis	1291	415
1. Vorgehen bei Gerichtsprozessen im Rahmen von Akquisitionsfinanzierungen	1294	416
2. Weitere Ansprüche der Banken	1299	417
3. Wechselwirkungen mit gesetzlichen Kündigungsrechten	1302	417
E. Moderne ADR-Verfahren – Corporate Dispute Management	1306	418
I. Corporate Litigation aus Unternehmenssicht: wenige Lichtblicke, viele Schattenseiten	1306	418
II. Möglichkeiten und Grenzen der Mediation und anderer ADR-Verfahren	1321	421
III. Praxis der ADR-Verfahren zur Beilegung von gesellschaftsrechtlichen Streitigkeiten	1328	423
1. Mediation	1329	423

	Rn.	Seite
a) Begrifflichkeiten und Grundzüge	1330	423
b) Anwendungsmöglichkeiten von Mediation	1333	425
c) Ausgewählte Aspekte der Mediationspraxis	1340	428
aa) Mediatorenauswahl	1340	428
bb) Besonderheiten im Falle von Beschluss- mängelstreitigkeiten	1344	429
cc) Ausgestaltung von Mediationsklauseln in Gesellschaftsverträgen oder Satzungen	1348	430
dd) Vertraulichkeit	1353	431
ee) Einzelgespräche mit den Parteien (Caucuses)	1354	432
ff) Exkurs: Collaborative Law	1355	433
2. Schiedsgutachten und Early Neutral Evaluation ...	1359	434
a) Begrifflichkeiten und Grundzüge	1360	434
aa) Schiedsgutachten	1362	434
bb) Early Neutral Evaluation	1370	436
b) Anwendungsmöglichkeiten von Schieds- gutachten und Early Neutral Evaluation	1373	437
3. Dispute Boards	1377	438
a) Begrifflichkeiten und Grundzüge	1378	439
b) Anwendungsmöglichkeiten von Dispute Boards	1385	441
4. Mini-Trial	1390	443
a) Begrifflichkeiten und Grundzüge	1391	443
b) Anwendungsmöglichkeiten von Mini-Trials	1397	445
IV. Ausblick in die Zukunft: Von Corporate Litigation zu Corporate Dispute Management	1401	446
Teil 4 Restrukturierung	1409	451
A. Organhaftung in Krise und Insolvenz	1409	451
I. Einleitung	1409	451
II. Einführung in die zentralen einschlägigen An- spruchsgrundlagen	1412	451
1. Erstattung von unter Verstoß gegen das Zahlungsverbot geleisteten Zahlungen	1412	451
a) Insolvenzreife als Voraussetzung des Zahlungsverbots	1413	452
aa) Zahlungsunfähigkeit nach § 17 Abs. 2 InsO	1415	452
bb) Überschuldung nach § 19 InsO	1423	454
b) Zahlung aus dem Gesellschaftsvermögen	1428	455
c) Haftungsausschlüsse	1433	456

	Rn.	Seite
aa) Fehlende Erkennbarkeit des Insolvenzgrundes	1433	456
bb) Erlaubte/privilegierte Zahlungen	1435	457
d) Rechtsfolge	1439	458
e) Haftung von Mitgliedern des Aufsichtsrats	1443	458
f) Prozessuale Besonderheiten: Anwendbarkeit der EuInsVO	1444	459
2. Haftung wegen verspäteter Antragstellung	1445	459
3. Haftung wegen Insolvenzverursachung	1449	460
4. Haftung wegen Verletzung nicht insolvenzbezogener Pflichten	1453	461
III. Praktische und taktische Überlegungen	1456	462
1. Perspektive des Insolvenzverwalters	1457	462
a) Ermittlung der Hintergründe der Insolvenz	1457	462
b) Prüfung der Inanspruchnahme von (ehemaligen) Organen	1460	463
c) Vergleichsverhandlungen	1463	463
2. Perspektive des Organs/der D&O-Versicherung	1467	464
a) Haftungsvermeidung im Vorfeld	1467	464
aa) Umgang mit Krisenanzeichen	1468	464
bb) Sanierungsbemühungen zur Abwehr des Insolvenzgrundes	1472	465
b) Verhalten nach Geltendmachung von Organhaftungsansprüchen	1474	466
aa) Beschaffung von Informationen und Auskünften	1474	466
bb) Koordination der Abwehr von Organhaftungsansprüchen	1478	467
cc) Vergleichsverhandlungen mit D&O-Versicherern	1481	467
B. Streitigkeiten im Bereich Kapitalerhaltung	1485	468
I. Rechtliche Grundlagen	1485	468
1. §§ 62, 57 AktG	1487	469
2. §§ 31, 30 GmbHG	1493	470
II. Typische Fallgestaltungen	1503	473
1. Darlehen an Gesellschafter	1504	473
a) Darlehen	1504	473
aa) Grundsätzliche Zulässigkeit	1506	474
bb) Vollwertigkeit des Rückzahlungsanspruchs	1508	474
cc) Verzinsung; maßgeblicher Zeitpunkt	1511	475
dd) Geschäftsleiterpflichten	1513	475
b) Insbesondere: Konzern-Konstellationen	1515	475
aa) Faktischer Konzern	1515	475

	Rn.	Seite
bb) Besonderheiten im Vertragskonzern	1519	476
c) Bestellung von Sicherheiten zu Gunsten von Gesellschaftern	1523	477
2. Weitere Leistungsbeziehungen zwischen Gesellschaft und Gesellschaftern	1525	477
3. Besonderheiten bei der AG	1527	478
III. Typische Situationen, in denen Verletzungen der Kapitalerhaltungsvorschriften geltend gemacht werden	1529	478
IV. Durchsetzung von Ansprüchen	1530	479
1. Zuständigkeitsfragen	1531	479
2. Aktiv- und Passivlegitimation; Vertretung der Gesellschaft	1534	479
3. Darlegungs- und Beweislast	1539	480
a) Klagen gegen Aktionäre	1539	480
b) Klagen gegen GmbH-Gesellschafter	1540	480
c) Klagen gegen Geschäftsleiter	1542	481
4. Klagearten	1546	481
a) Klagen der Gesellschaft gegen Gesellschafter	1546	481
b) Klagen der Gesellschaft gegen Geschäftsleiter	1552	482
c) Klagen von Gesellschaftsgläubigern (AG)	1554	482
d) Klagen des Insolvenzverwalters oder Sachwalters	1556	483
5. Einstweiliger Rechtsschutz	1557	483
C. Insolvenzanfechtung	1561	484
I. Grundlagen und Bedeutung der Insolvenzanfechtung	1561	484
1. Zweck der Insolvenzanfechtung	1561	484
2. Zur rechtspolitischen Diskussion	1564	485
3. Überblick zu den Voraussetzungen und Rechtsfolgen einer Insolvenzanfechtung	1566	485
a) Rechtshandlung	1567	485
b) Gläubigerbenachteiligung, § 129 InsO	1568	485
c) Kein Bargeschäft, § 142 InsO	1569	486
d) Vorliegen eines Anfechtungstatbestandes, §§ 130–137 InsO	1571	486
aa) Besondere Insolvenzanfechtung	1573	486
bb) Vorsatzanfechtung, § 133 InsO	1575	487
cc) Anfechtung unentgeltlicher Leistungen, § 134 InsO	1578	487
dd) Anfechtung von Gesellschafterfremd- finanzierungen sowie bei stillen Gesell- schaftern, §§ 135, 136 InsO	1579	488
e) Rechtsfolgen der Insolvenzanfechtung	1582	488

	Rn.	Seite
aa) Rückgewähr- oder Wertersatzanspruch, § 143 InsO	1582	488
bb) Wiederaufleben der Forderung, § 144 InsO	1585	489
cc) Verjährung, § 146 InsO	1586	489
II. Ausgewählte „corporate“-Anfechtungs- konstellationen	1587	489
1. § 135 Abs. 1 Nr. 2 InsO	1588	489
a) Überbrückungskredit	1588	489
b) Übertragung der Fremdfinanzierungshilfe ...	1590	490
2. Sicherheitenbestellung, § 135 Abs. 1 Nr. 1 InsO	1593	491
3. Cash-Pooling, § 134 InsO	1595	492
4. Sanierungsbemühungen, § 133 Abs. 1 InsO	1597	492
III. Der Anfechtungsprozess	1599	493
1. Zur Zulässigkeit	1600	493
a) Schiedsfähigkeit, Schiedsabreden	1600	493
b) Internationale Zuständigkeit	1603	494
c) Rechtsweg	1611	496
d) Sachliche, funktionelle und örtliche Zuständigkeit	1613	496
aa) Sachliche Zuständigkeit	1613	496
bb) Funktionelle Zuständigkeit	1614	497
cc) Örtliche Zuständigkeit	1615	497
e) Klageart, Klageantrag	1617	497
2. Zur Begründetheit	1621	498
a) Anfechtungsgegner	1621	498
b) Klagebegründung	1624	499
3. Sonstiges	1626	500
a) Prozesskostenhilfe	1626	500
b) Beteiligung Dritter	1629	501
c) Grundurteil	1630	501
d) Kosten	1631	501
D. Schuldverschreibungsgesetz (SchVG)	1632	501
I. Einleitung	1632	501
1. Anwendungsbereich	1635	502
a) Sachlicher Anwendungsbereich	1635	502
b) Zeitlicher Anwendungsbereich	1641	503
c) Persönlicher Anwendungsbereich	1647	508
d) Abweichende Vereinbarungen	1649	508
e) Verhältnis zu allgemeinen Rechts- vorschriften	1652	509
2. Regelungsgehalt	1654	509
a) Änderung von Anleihebedingungen	1657	510
b) Bestellung eines gemeinsamen Vertreters	1660	511

II. Rechtsschutz im Zusammenhang mit Einberufung einer Gläubigerversammlung/Abstimmung ohne Versammlung	1665	512
1. Antrag auf Ermächtigung zur Einberufung einer Gläubigerversammlung (§ 9 Abs. 2 SchVG)	1666	512
a) Statthaftigkeit	1668	512
b) Antragsberechtigter	1669	513
c) Antragsbefugnis	1672	514
d) Zuständigkeit	1676	515
e) Rechtsmittel	1678	515
2. Anträge im Zusammenhang mit der Tagesordnung	1680	515
a) Ergänzungsantrag (§ 13 Abs. 3 SchVG)	1681	516
aa) Antragsberechtigter	1683	516
bb) Antragsfrist	1684	516
b) Gegenantrag (§ 13 Abs. 4 SchVG)	1685	516
aa) Antragsberechtigter	1687	516
bb) Antragsfrist	1688	516
c) Antrag auf Unterlassung des Abhaltens einer Gläubigerversammlung	1689	517
III. Rechtsschutz gegen Beschlüsse der Gläubigerversammlung	1690	517
1. Anfechtungsklage (§ 20 Abs. 1, 2 SchVG)	1692	517
a) Anfechtungsberechtigter	1692	517
b) Anfechtungsgründe	1694	518
c) Anfechtungsfrist	1697	519
d) Zuständigkeit	1699	519
e) Urteilstwirkungen	1702	520
2. Nichtigkeitsklage	1704	521
a) Statthaftigkeit	1704	521
b) Nichtigkeitsgründe	1705	521
aa) Nach SchVG	1706	521
bb) Sonstige	1707	521
c) Klagefrist	1710	522
d) Zuständigkeit	1712	522
e) Urteilstwirkungen	1713	523
3. Freigabeverfahren (§ 20 Abs. 3 SchVG)	1714	523
a) Antragsberechtigter	1717	524
b) Zuständigkeit	1718	524
c) Begründetheit	1720	524
d) Beschlusswirkungen	1722	525
IV. Zahlungsklage aus Anleihe	1723	525
1. Statthafte Klageart – Leistungsklage und Klage im Urkundenprozess	1724	526
2. Zuständigkeit	1726	526

	Rn.	Seite
3. Begründetheit	1729	527
a) Aktivlegitimation	1729	527
b) Fälligkeit der Anleiheforderung	1730	527
aa) Fälligkeit aufgrund Kündigung	1730	527
bb) Kündigungsgründe in Anleihe- bedingungen	1731	527
cc) Gesetzliche Kündigungsgründe (§§ 314, 490 BGB)	1734	528
dd) Entfallen von Kündigungsgründen (§ 5 Abs. 3 Satz 1 Nr. 8, Abs. 5 SchVG)	1736	529
ee) Bindung an Beschluss der Gläubiger- versammlung trotz Kündigung	1739	530
c) Fälligkeit nach Anleihebedingungen	1740	531
d) Anspruchsausschluss und -verjährung	1742	531
e) Tenorierung	1744	531
f) Vollstreckung	1745	532
Stichwortverzeichnis		533