

# Inhaltsverzeichnis

A. Einleitung und Gang der Untersucher .....	17
B. Allgemeines zur <i>Limited</i> .....	21
I. Frühere Rechtslage in Deutschland .....	21
1. Sitztheorie .....	21
2. Gründungstheorie .....	23
II. Entscheidungen des EuGH .....	23
1. „Centros“ .....	24
2. „Überseering“ .....	25
3. „Inspire Art“ .....	26
4. Zusammenfassung .....	27
III. Entscheidung des BGH .....	28
IV. Geplante Kodifizierung der Gründungstheorie .....	30
V. Die Gründungsvoraussetzungen .....	31
1. <i>Companies Act 1985</i> .....	31
2. <i>Companies Act Reform</i> .....	34
3. Zweigniederlassung in Deutschland .....	35
VI. Organisationsstruktur der <i>Limited</i> .....	35
1. <i>Companies Act 1985</i> .....	35
a) Gesellschafterversammlung .....	35
b) <i>Directors</i> .....	38
c) <i>Secretary</i> .....	40
2. <i>Companies Act Reform</i> .....	41
VII. Finanzverfassung .....	41
1. Kapitalaufbringung .....	42
2. Klassen von <i>shares</i> .....	43
3. Kapitalerhaltung .....	44
a) Erwerb eigener Anteil .....	44
b) <i>Financial assistance</i> .....	46
c) Kapitalherabsetzung .....	47
d) Gewinnausschüttung .....	47
e) <i>Aveling Barford</i> Regel .....	48
4. <i>Companies Act Reform</i> .....	48

C. Haftungsgrundlagen .....	49
I. Gesellschaftsrecht .....	49
1. Haftung der Gesellschafter .....	49
a) Englischs Recht .....	49
aa) Haftungsbeschränkung ( <i>limited liability</i> ) .....	50
(1) <i>Salomon</i> -Doktrin .....	50
(2) Vereinbarung der Haftungsbeschränkung .....	52
(3) <i>Companies Act Reform</i> .....	52
bb) Durchgriffshaftung ( <i>Piercing the Corporate Veil</i> ) .....	53
(1) Durchgriffshaftung aufgrund Vertrages oder Ge- setzes .....	53
(2) Durchgriffshaftung nach <i>case law</i> .....	54
(a) <i>Façade or sham</i> .....	55
(b) <i>Single economic unit</i> .....	60
(c) <i>Agency</i> .....	61
(d) <i>Interests of justice</i> .....	63
(3) Zwischenergebnis .....	64
cc) Verbotene Gewinnausschüttung ( <i>unlawful distribution</i> ) ....	65
(1) Sec. 277 CA 1985 .....	65
(2) Nach <i>common law</i> .....	68
(3) <i>Companies Act Reform</i> .....	69
dd) Geschäfte vor Gründung .....	70
(1) Nach <i>Companies Act 1985</i> .....	70
(2) <i>Companies Act Reform</i> .....	70
b) Deutsches Recht .....	71
aa) Durchgriffshaftung .....	71
(1) Materielle Unterkapitalisierung .....	71
(a) Die materielle Unterkapitalisierung nach deut- schem Recht .....	72
(b) Meinungsstand zur Anwendung auf die <i>Limi-                             ted</i> .....	73
(c) Eigene Stellungnahme .....	75
(d) IPR-Reform .....	78
(2) Vermögensvermischung .....	78
2. Haftung der <i>directors</i> .....	79
a) Haftung gegenüber der Gesellschaft .....	79
aa) Englischs Recht .....	80
(1) Verletzung von Treue- und Sorgfaltspflichten .....	80
(a) Treuepflichten .....	81
(aa) Handeln im Interesse der Gesellschaft ....	81

α) <i>Common law</i> .....	81
β) <i>Companies Act</i> Reform .....	85
(bb) Pflicht, innerhalb der vorgegebenen Kompetenzen zu handeln .....	86
α) <i>Common law</i> .....	86
β) <i>Companies Act</i> Reform .....	89
(cc) Pflicht, unabhängige Entscheidungen zu treffen .....	90
α) <i>Common law</i> .....	90
β) <i>Companies Act</i> Reform .....	91
(dd) Pflicht, Interessenkonflikte zu vermeiden .	92
α) <i>Common law</i> .....	92
αα) Voraussetzung für die Annahme einer Interessenkollision .....	92
ββ) Möglichkeit, die Annahme einer Pflichtverletzung zu verhindern .....	93
γγ) Wettbewerbsverbot .....	95
β) <i>Companies Act</i> Reform .....	96
(ee) Verbot, verdeckte Gewinne zu erzielen ( <i>no profit rule</i> ) .....	97
α) <i>Common law</i> .....	97
β) <i>Companies Act</i> Reform .....	99
(ff) Pflicht, keine Vorteile von Dritten anzunehmen .....	100
α) <i>Common law</i> .....	100
β) <i>Companies Act</i> Reform .....	100
(b) Sorgfaltspflichten .....	101
(aa) <i>Common law</i> .....	101
(bb) <i>Companies Act</i> Reform .....	103
(c) Rechtsfolge von Verstößen gegen Treue- und Sorgfaltspflichten .....	104
(aa) Erlangung einer einstweiligen Verfügung ( <i>injunction</i> ) bzw. Anordnung ( <i>declarati-on</i> ) .....	104
(bb) Schadensersatz ( <i>damages</i> ) oder Entschädigung ( <i>compensation</i> ) .....	105
(cc) Dinglicher Herausgabeanspruch ( <i>restoration of the company's property</i> ) .....	105
(dd) Anfechtung des Vertrages ( <i>rescission of the contract</i> ) .....	106

(ee) Gewinnabschöpfung ( <i>account of profits</i> ) ..	106
(ff) Abberufung ( <i>removal from office</i> ) bzw. Kündigung des Dienstvertrages ( <i>summary     dismissal</i> ) .....	107
(d) IPR-Reform .....	107
(2) Sec. 463 CA 2006 .....	108
(3) Unzulässige Gewinnausschüttung .....	108
(a) <i>Companies Act 1985</i> .....	108
(b) <i>Companies Act Reform</i> .....	110
(c) IPR-Reform .....	110
(4) Haftungsfreistellung des <i>director</i> .....	110
(a) <i>Companies Act 1985</i> .....	110
(b) <i>Companies Act Reform</i> .....	112
(5) <i>Shadow</i> und <i>de facto director</i> .....	112
(a) <i>Companies Act 1985</i> .....	112
(b) <i>Companies Act Reform</i> .....	113
bb) Deutsches Recht .....	114
b) Haftung gegenüber Dritten .....	114
aa) Englisches Recht .....	114
(1) <i>Wrongful trading</i> .....	114
(a) Voraussetzungen.....	115
(b) Exkulpation .....	118
(c) Rechtsfolge .....	119
(d) Anwendbarkeit auf die <i>Limited</i> in Deutschland	120
(aa) Meinungsstand in Literatur und Recht- sprechung .....	120
(bb) Eigene Stellungnahme .....	122
(2) <i>Fraudulent trading</i> .....	124
(a) Haftungsvoraussetzungen und Rechtsfolge .....	124
(b) Anwendbarkeit auf die <i>Limited</i> in Deutschland	126
(3) <i>Directors` duties for the benefit of the creditors</i> ....	127
(a) Haftungsvoraussetzungen und Rechtsfolge .....	127
(b) Meinungsstand über die Anwendbarkeit auf die <i>Limited</i> in Deutschland .....	129
(c) Eigene Stellungnahme .....	130
(4) Verwendung verbotener Firmen.....	132
(a) Haftungsgrundlage und Anwendbarkeit auf die <i>Limited</i> in Deutschland .....	132
(b) IPR-Reform .....	134
II. Allgemeines Zivilrecht .....	135

1. Englisch	135
1.1. Haftungsgegenüber der Gesellschaft	135
1.1.1. Missbrauch der Vertretungsmacht	135
1.1.1.1. Haftungs Voraussetzungen	135
1.1.1.2. Anwendbarkeit auf die Limited in Deutschland	136
1.1.1.3. IPR-Reform	138
1.1.2. Haftung gegenüber Dritten	139
1.1.2.1. Fahrlässig falsche Aussage (negligent misstatement)	139
1.1.2.2. Handeln unter unvollständigem Namen	140
1.1.2.2.1. Haftungs Voraussetzungen und Anwendbarkeit auf die Limited in Deutschland	140
1.1.2.2.2. IPR-Reform	141
1.1.2.3. Tätigsein trotz Ausschlusses	141
1.1.2.3.1. Haftungs Voraussetzungen und Anwendbarkeit auf die Limited in Deutschland	141
1.1.2.3.2. IPR-Reform	142
1.2. Deutsches Recht	142
1.2.1. Vorvertragliches Verschulden nach §§ 311 Abs. 2, 241 Abs. 2, 280 Abs. 1 BGB (c.i.c.)	142
1.2.1.1. Allgemeine Haftung nach c.i.c.	142
1.2.1.1.1. Das Haftungsinstitut c.i.c. im deutschen Recht	143
1.2.1.1.2. Meinungsstand zur Anwendbarkeit auf die Limited	145
1.2.1.1.3. Eigene Stellungnahme	147
1.2.1.2. Besondere Aufklärungspflicht hinsichtlich der Rechtsform	148
1.2.1.2.1. Streitstand	148
1.2.1.2.2. Eigene Stellungnahme	149
1.2.1.3. IPR-Reform	151
1.2.2. Haftung aus § 179 BGB bzw. § 179 BGB analog	152
1.2.2.1. Allgemeine Haftung aus § 179 BGB und § 179 BGB analog	152
1.2.2.2. Sonderfall der Haftung aus § 179 BGB analog aufgrund fehlendem Rechtsformzusatz	153
1.2.2.3. Zwischenergebnis	155
1.2.2.4. IPR-Reform	155
III. Insolvenzrecht	156
III.1. Internationale Zuständigkeit	156
III.2. Anwendbarkeit des deutschen Insolvenzrechts	160
III.2.1. Art. 4 EuInsVO	160

b) Insolvenzverschleppungshaftung nach § 823 Abs. 2 BGB i.V.m. § 64 Abs. 1 GmbHG .....	161
aa) Gesellschaftsrechtliche, deliktsrechtliche oder insolvenzrechtliche Zuordnung .....	161
(1) Vertreter einer gesellschaftsrechtlichen Zuordnung .....	161
(2) Vertreter einer insolvenzrechtlichen Zuordnung ...	163
(3) Vertreter einer deliktischen Zuordnung .....	164
(4) Eigene Stellungnahme .....	165
bb) Einbeziehung der Insolvenzverschleppungshaftung in den Regelungsbereich des Art. 4 EuInsVO .....	171
cc) Mögliche Nichtanwendbarkeit aufgrund eines Verstoßes gegen die Niederlassungsfreiheit nach Artt. 43, 48 EG .....	174
(1) Befürworter einer Beeinträchtigung .....	175
(2) Gegner einer Beeinträchtigung.....	177
(3) Rechtfertigung des Eingriffs.....	179
(4) Eigene Stellungnahme .....	181
dd) Zwischenergebnis .....	186
ee) Änderungen durch das MoMiG .....	186
ff) Änderungen durch die IPR-Reform .....	189
c) Erstattungsanspruch nach § 64 Abs. 2 GmbHG .....	189
aa) Meinungsstand zur Anwendbarkeit auf die <i>Limited</i> ....	189
bb) Eigene Stellungnahme .....	191
cc) Änderungen bzw. Erweiterung der Haftung nach § 64 Abs. 2 GmbHG durch das MoMiG .....	193
d) Eigenkapitalersatzrecht .....	194
aa) Bisherige Rechtslage .....	194
bb) Änderungen durch das MoMiG .....	197
(1) Neuregelung bzw. Abschaffung des Eigenkapitalersatzrechts .....	197
(2) Insolvenzzrechtliche Qualifikation .....	199
IV. Deliktsrecht .....	200
1. Allgemeines Deliktsrecht .....	200
2. Existenzvernichtender Eingriff.....	201
a) Das Haftungsinstitut des existenzvernichtenden Eingriffs..	201
aa) Die Rechtsprechung des BGH zur „alten“ Existenzvernichtungshaftung .....	201
bb) Die „neue“ Existenzvernichtungshaftung.....	203
b) Anwendbarkeit auf die <i>Limited</i> in Deutschland .....	206

aa) Meinungsstand zur „alten“ Existenzvernichtungshaftung .....	206
bb) Eigene Stellungnahme zur „neuen“ Existenzvernichtungshaftung .....	209
(1) Kollisionsrechtliche Qualifikation .....	209
(2) Verstoß gegen die Niederlassungsfreiheit .....	211
(3) Fehlende Rechtfertigung .....	213
D. Zusammenfassung und Ausblick .....	217
Literaturverzeichnis .....	223