

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	VII
Abkürzungsverzeichnis	XX

I. Problematik und Vorgehen

1. Allgemeines	1
2. Zum Phänomen des Multinationalen Konzerns	3
2.1. Der Multinationale Konzern als wirtschaftliche Organisationsform	3
2.1.1. Zum Begriff des Multinationalen Konzerns	3
2.1.2. Multinationale Konzerne und Auslandsdirektinvestitionen	5
2.2. Geschichtliches	6
2.3. Mikro- und makroökonomische Bezüge des Multinationalen Konzerns	8
2.3.1. Wirtschaftswissenschaftliche Erklärungsversuche für Auslandsdirektinvestitionen und Multinationale Konzerne	8
2.3.2. Volkswirtschaftliche Auswirkungen Multinationaler Konzerne im einzelnen	11
2.4. Der Multinationale Konzern als politisch-kulturelles Phänomen	13
2.5. Organisation und Aufbau von Multinationalen Konzernen	15
2.5.1. Zur juristischen Struktur von Multinationalen Konzernen	15
2.5.2. Zur wirtschaftlichen Struktur von Multinationalen Konzernen	16
2.6. Multinationale Konzerne und die Schweiz	20
2.6.1. Zur Auslandsaktivität schweizerischer Konzerne	20
2.6.2. Zur Aktivität ausländischer Konzerne in der Schweiz	21
3. Zum Entwicklungsstand des Haftungsrechts Multinationaler Konzerne	22
3.1. Allgemeines	22
3.2. Völkerrecht	23
3.3. Nationale Rechte	23
3.4. Folgerungen aus dem Fehlen kohärenter Haftungsrechtsregelungen für Multinationale Konzerne	26
4. Beispiele zur Haftungsproblematik Multinationaler Konzerne	26
4.1. Allgemeines	26
4.2. Der Fall Bhopal	27
4.3. Der Fall Amoco Cadiz	31
4.4. Der Fall Seveso	34
4.5. Der Fall Deltec (Compania Swift de La Plata)	38
4.6. Der Fall Badger	41

4.7. Der Fall Firestone	43
5. Generalisierung des Problems der Haftung Multinationaler Konzerne	44
5.1. Allgemeines	44
5.2. Der typische Haftungsfall	44
5.3. Bezugsebenen der Haftungsproblematik Multinationaler Konzerne	45
6. Ergebnis	46
 II. Die Internationale Wirtschaftsverfassung der Schweiz als Bezugssystem des schweizerischen Haftungsrechts Multinationaler Konzerne	
1. Allgemeines	48
2. Die Frage der Haftung Multinationaler Konzerne als Problem des interna- tionalen Wirtschaftsrechts	48
3. Die Internationale Wirtschaftsverfassung als Grundordnung des interna- tionalen Wirtschaftsrechts der Schweiz	51
4. Beiträge der Internationalen Wirtschaftsverfassung zur Haftungsproble- matik Multinationaler Konzerne	52
4.1. Allgemeines	52
4.2. Die völkerrechtlich umrahmten Weltwirtschaftsstrukturen	52
4.2.1. Die allgemeine Weltwirtschaftsordnung	52
4.2.2. Weltwirtschaftsordnung der Direktinvestitionen?	55
4.2.3. Weitere völkerrechtliche Rahmenbedingungen	59
4.2.4. Vorgaben des Völkerrechts an die Internationale Wirtschafts- verfassung der Schweiz	60
4.3. Die Internationale Wirtschaftsverfassung der Schweiz als Spiegel weltwirtschaftlicher Strukturen	61
4.3.1. Wohlstandssteigerung durch weltmarktlchen Wettbewerb als Topos der Internationalen Wirtschaftsverfassung	61
4.3.2. Inhalt der Internationalen Wirtschaftsverfassung im Bereich der internationalen Direktinvestitionen	64
4.3.3. Ziel eines wettbewerbsfähigen Haftungsrechts für Multinatio- nale Konzerne	67
5. Ergebnis	68
 III. Das Haftungsrecht Multinationaler Konzerne als Funktion internationaler Effizienz	
1. Allgemeines	69
2. Internationale Effizienz als Schlüsselkonzept	69
2.1. Positive Fundamente des Effizienzkonzepts	69
2.2. Normative Auswirkungen des Effizienzkonzepts	73
3. Effizienzanalyse des Haftungsrechts Multinationaler Konzerne	74
3.1. Das Effizienzkonzept als Brücke zur Ökonomischen Analyse des Rechts	74
3.2. Das Unternehmenskonzept der Ökonomischen Analyse des Rechts	75

3.3. Effizienz des Prinzips beschränkter Haftung	77
3.3.1. Stand der bisherigen Diskussion	77
3.3.2. Effizienzkriterien zur Haftung Multinationaler Konzerne	81
3.3.3. Haftungsbeschränkung von Tochtergesellschaften Multinationaler Konzerne als Mittel zur Internalisierung politischer Risiken	83
3.4. Kategorien effizienter Ausnahmen zum Prinzip der Haftungsbeschränkung von Tochtergesellschaften Multinationaler Konzerne	89
3.4.1. Allgemeines	89
3.4.2. Haftung der Konzernmutter als Anteilseignerin	90
3.4.3. Haftung der Konzernmutter bei Übernahme von Managementfunktionen ihrer Tochter	91
3.4.4. Haftung der Konzernmutter aus (isolierbarem) Drittverhalten gegenüber Tochtergläubigern	93
3.5. Sonderkonzernhaftungsrechte für bestimmte Gläubigergruppen	97
3.6. Materiellrechtliche Gleichbehandlung von Multinationalen Konzernen und rein nationalen Konzerngebilden	99
3.7. Effiziente Kollisions- und Prozeßrechtsregeln im Bereich der Haftung Multinationaler Konzerne	100
3.7.1. Allgemeines	100
3.7.2. Effizientes internationales Privatrecht im Konzernhaftungsbereich	101
3.7.3. Effizientes internationales Zivilprozeßrecht im Konzernhaftungsbereich	104
4. Relativierung des Effizienzkonzepts für das Haftungsrecht Multinationaler Konzerne	105
4.1. Allgemeines	105
4.2. Modellbedingungen der Ökonomischen Analyse des Rechts	106
4.3. Systemtheoretische Einordnung der Ökonomischen Analyse des Rechts	110
4.3.1. Die Ökonomische Analyse des Rechts als Mittel zum Anschluß des Rechtssystems ans Wirtschaftssystem	110
4.3.2. Auswirkungen im Konzernhaftungsrecht	111
4.3.3. Zwischenergebnis	112
5. Die funktionale Methode als Mittel zur rechtlichen Umsetzung ökonomischer Systemzusammenhänge	113
6. Ergebnis	117

IV. Rechtsvergleichende Bestandesaufnahme geltender Rechte zur Haftung Multinationaler Konzerne

1. Allgemeines	119
2. Vergleich materieller Konzernhaftungsrechte	121
2.1. Rechtslage in Deutschland	121
2.1.1. Allgemeines	121

2.1.2. Das kodifizierte Aktienkonzernrecht	121
2.1.2.1. Allgemeines	121
2.1.2.2. Eingliederungskonzerne	121
2.1.2.3. Vertragskonzerne	122
2.1.2.4. Faktische Konzerne	124
2.1.3. Das ungeschriebene Konzernrecht	127
2.1.3.1. Allgemeines	127
2.1.3.2. Konzernhaftungsrechtliche Neuansätze	127
2.1.3.3. Konzernorganisationsrechtliche Neuansätze	129
2.1.4. Gemeinrechtliche Haftungsansätze	130
2.1.5. Sonderregelungen für internationale Konzerne	132
2.2. Rechtslage in Frankreich	132
2.2.1. Allgemeines	132
2.2.2. Konkursrecht	133
2.2.2.1. Verlustdeckungsklage (<i>action en comblement de passif</i>)	133
2.2.2.2. Konkurskonsolidierung (<i>action en extension</i>)	134
2.2.3. Gemeinrechtliche Haftungsansätze	134
2.2.4. Konzernarbeitsrecht	135
2.3. Rechtslage in der Europäischen Union	136
2.3.1. Allgemeines	136
2.3.2. Der Vorentwurf für eine Konzernrichtlinie (9. Richtlinie)	136
2.3.3. Der Statutsvorschlag für eine Europäische Aktiengesellschaft (SE-Statut)	140
2.4. Rechtslage in den Vereinigten Staaten	141
2.4.1. Allgemeines	141
2.4.2. Durchgriffsrecht (<i>piercing the corporate veil</i>)	142
2.4.2.1. Allgemeines	142
2.4.2.2. Theorien der Durchgriffsrechtsprechung in den USA	142
a) Die instrumentality-Doktrin	143
b) Die alter ego-Doktrin	143
c) Die agency-Doktrin	143
2.4.2.3. Einzelheiten zur Durchgriffsrechtsprechung in den USA	144
2.4.3. Funktionale Äquivalente der Durchgriffshaftung	146
2.4.3.1. Allgemeines	146
2.4.3.2. Konkursrecht	146
a) Fraudulent conveyance/voidable preference	146
b) Equitable subordination	147
c) Andere Institute	148
2.4.3.3. Konzernaußenrecht	148
2.4.3.4. Konzernmutterhaftung in Sonderrechtsbereichen	149
2.5. Großbritannien	150

2.6. Italien	151
2.7. Österreich	153
2.8. Liechtenstein	155
2.9. Holland	155
2.10. Portugal	156
2.11. Brasilien	156
2.12. Andere Staaten	157
2.13. Zusammenfassung	158
3. Vergleich von Kollisionsrechtsnormen zur Konzernhaftung	160
3.1. Allgemeines	160
3.2. Das Personalstatut von Tochtergesellschaften	160
3.3. Anknüpfungen des Durchgriffs	161
3.4. Anknüpfungen konzernaußenrechtlicher Haftungsfiguren	163
3.5. Anknüpfungen konkurs- bzw. verantwortlichkeitsrechtlicher Konzernhaftungsfiguren	164
3.6. Anknüpfungen des eigentlichen Konzernhaftungsrechts	166
3.7. Zusammenfassung	168
4. Vergleich prozessualer Bestimmungen zur Konzernhaftung	168
4.1. Allgemeines	168
4.2. Zuständigkeitsfragen	169
4.2.1. Gerichtsstand von Muttergesellschaften in Mutterländern	169
4.2.2. Gerichtsstände in Gastländern	170
4.2.2.1. Allgemeine Gastlandgerichtsstände	170
4.2.2.2. Gerichtsstand für Durchgriffs- und Konzernrechtsklagen	171
4.2.2.3. Gerichtsstände im Konzernaußenrecht, Verantwortlichkeitsrecht und Konkursrecht	172
4.3. Rechtshilfe und Vollstreckung	172
4.4. Zusammenfassung	173
5. Ergebnis	173

V. Die Haftung Multinationaler Konzerne im schweizerischen Recht

1. Allgemeines	175
2. Das materielle Konzernhaftungsrecht	175
2.1. Ausgangspunkt	175
2.2. Haftung der Konzernmutter als Aktionärin ihrer Tochter	177
2.2.1. Überblick	177
2.2.2. Der Haftungsdurchgriff	177
2.2.2.1. Allgemeines	177
2.2.2.2. Kategorien des Konzernhaftungsdurchgriffs	179
a) Unterkapitalisierung	180
b) Mißachtung von Formalitäten der Tochtergesellschaft und Vermögens- bzw. Sphärenvermischung	181
c) Institutsmißbrauch	182

d) Fremdsteuierung	183
2.2.2.3. Umwandlung von Mutterdarlehen in Anteilskapital als Zurechnungsdurchgriff	184
2.2.2.4. Zusätzliche allgemeine Durchgriffsvoraussetzungen	185
a) Nachweis eines Beherrschungstatbestands	185
b) Subsidiarität der Durchgriffshaftung	186
c) Kausalzusammenhang, Aktivlegitimation, Beweislast	186
2.2.3. Rückerstattung ungerechtfertigter Leistungen an die Muttergesellschaft	187
2.2.3.1. Rückerstattung von Dividenden und verdeckten Gewinnausschüttungen	187
2.2.3.2. Paulianische Anfechtung	188
2.2.4. Deliktische Ansprüche gegen die Konzernmuttergesellschaft aufgrund ihres Handelns als Aktionärin	190
2.2.4.1. Allgemeines	190
2.2.4.2. Rechtswidrige Ausübung des Stimmrechts	191
2.2.4.3. Verletzung von Treuepflichten des (Mehrheits-)Aktionärs	191
2.2.5. Zusammenfassung	192
2.3. Haftung der Konzernmutter als Geschäftsführerin ihrer Tochter	193
2.3.1. Überblick	193
2.3.2. Rechtsfiguren des Verantwortlichkeitsrechts	193
2.3.2.1. Allgemeines	193
2.3.2.2. Faktische Organschaft	194
2.3.2.3. Doppelorganschaft	195
2.3.3. Parallele Verwendungsmöglichkeiten der faktischen Organschaft und der Doppelorgankonstruktion im Konzernkontext	196
2.3.3.1. Haftung aus faktischer Organschaft	197
a) Funktionale Rechtfertigung des Instituts	197
b) Haftungsvoraussetzungen	197
aa) Organqualität	197
bb) Pflichtwidrigkeit	198
cc) Verschulden	199
dd) Schaden	199
ee) Kausalzusammenhang	200
ff) Entlastung der Tochterverwaltung durch die Tochtergeneralversammlung?	200
2.3.3.2. Haftung aus Doppelorganschaft	201
2.3.4. Zusammenfassung	203
2.4. Haftung der Konzernmutter als Drittperson	205
2.4.1. Überblick	205
2.4.2. Drittpersonenhaftung gegenüber der Tochtergesellschaft	206
2.4.2.1. Vertragsrechtliche Haftungsmöglichkeiten	206

a) Allgemeines	206
b) Das Problem der Doppelvertretung	207
c) Inhaltliche Schranken für Unternehmensverträge zwischen Konzerngesellschaften	207
d) Transfergeschäfte	209
2.4.2.2. Deliktsrechtliche Haftungsmöglichkeiten	210
a) Allgemeines	210
b) Verletzung von Art. 27 des Schweizerischen Zivilgesetzbuches (ZGB)	210
c) Verletzung des allgemeinen Gefahrensatzes	211
d) Verletzung des Bundesgesetzes gegen den unlauteren Wettbewerb (UWG)	213
e) Verletzung von Art. 2 des Schweizerischen Zivilgesetzbuches (ZGB)	213
2.4.2.3. Weiterführende Ansätze im Recht der Geschäftsführung ohne Auftrag oder im Bereicherungsrecht?	214
a) Allgemeines	214
b) Geschäftsführung ohne Auftrag	214
c) Bereicherungsrecht	215
2.4.3. Drittpersonenhaftung gegenüber den Tochtergläubigern	217
2.4.3.1. Vertragsrechtliche Haftungsmöglichkeiten	217
a) Allgemeines	217
b) Die Konzernmutter als Vertragspartei	217
c) Patronatserklärungen/Bürgschaften/Garantien	219
d) Haftung aus culpa in contrahendo	219
e) Vertragsumgehung	221
f) Vertragsrechtlicher Arbeitnehmerschutz	221
2.4.3.2. Deliktsrechtliche Haftungsmöglichkeiten	222
a) Allgemeines	222
b) Widerrechtliches Handeln gemäß Art. 41 des Schweizerischen Obligationenrechts (OR)	222
c) Eingriffe in Forderungen Dritter	223
d) Geschäftsherrenhaftung gemäß Art. 55 des Schweizerischen Obligationenrechts (OR)	225
e) Verletzung von Konzernvertrauen	227
2.4.4. Zusammenfassung	228
2.5. Zwischenergebnis	229
3. Konzernadäquater Ausbau der Organ- und Geschäftsherrenhaftung mittels sachgerechter Zuteilung der Beweislaster	230
3.1. Zur Beweislastverteilung im schweizerischen Recht	230
3.2. Konzernadäquater Ausbau der Organhaftung	231
3.2.1. Allgemeines	231
3.2.2. Die konzernrechtliche Organhaftung im einzelnen	233
3.2.2.1. Tochterkonkurs als Klagevoraussetzung	233

3.2.2.2. Schadensnachweis durch die Tochtergläubiger	233
3.2.2.3. Nachweis einheitlicher Leitung durch die Tochtergläubiger	233
3.2.2.4. Gegen- bzw. Entlastungsbeweise der Muttergesellschaft	235
a) Beweis der Nichtexistenz eines qualifizierten Konzerns	235
b) Entlastung durch Beweis der fehlenden Verletzung von Sorgfaltspflichten bzw. des fehlenden Verschuldens	236
c) Entlastung durch Beweis fehlender Kausalität	238
d) Teilweise Entlastung durch Beweis der Verursachung eines bloß begrenzten Gläubigerschadens	239
3.3. Konzernadäquater Ausbau der Geschäftsherrenhaftung	239
3.3.1. Allgemeines	239
3.3.2. Die konzernrechtliche Geschäftsherrenhaftung im einzelnen .	240
3.3.2.1. Nachweis einer widerrechtlichen und kausalen Schädigung durch die Tochtergesellschaft,	240
3.3.2.2. Nachweis einheitlicher Leitung,	241
3.3.2.3. Gegen- bzw. Entlastungsbeweise der Muttergesellschaft,	242
a) Beweis der fehlenden einheitlichen Leitung im Zeitraum der Schädigung	242
b) Entlastung durch Beweis des fehlenden funktionellen Zusammenhangs zwischen der einheitlichen Leitung und der Schädigung durch die Tochter	242
d) Entlastung durch Beweis der Anwendung aller nach den Umständen gebotenen Sorgfalt	243
e) Entlastung durch Beweis fehlender Kausalität	244
3.4. Zwischenergebnis	244
4. Das internationale Privatrecht im Bereich der Konzernhaftung	245
4.1. Allgemeines	245
4.2. Grundsätzliche Anwendbarkeit des Tochterstatuts	246
4.3. Kollisionsrecht der konzernrechtlichen Organhaftung	247
4.4. Kollisionsrecht der konzernrechtlichen Geschäftsherrenhaftung	247
4.5. Kollisionsregeln des Konzernaußenrechts	248
4.6. Kollisionsrecht der Durchgriffshaftung	249
4.7. Kollisionsrecht der paulianischen Anfechtungsklage	250
4.8. Zwischenergebnis	250
5. Das internationale Zivilprozeßrecht im Bereich der Konzernhaftung	251
5.1. Allgemeines	251
5.2. Internationales Gerichtsstandsrecht	251
5.2.1. Allgemeines	251
5.2.2. Klagen aufgrund der konzernrechtlichen Organhaftung	252

5.2.3. Klagen aufgrund der konzernrechtlichen Geschäftsherrenhaftung	252
5.2.4. Konzernaußenrechtliche Klagen	252
5.2.5. Durchgriffsklagen	253
5.2.6. Paulianische Anfechtungsklagen	253
5.2.7. Zwischenergebnis	254
5.3. Vollstreckung ausländischer Haftungsurteile gegen Multinationale Konzerne in der Schweiz	254
6. Ergebnis	255
 VI. Der typische Fall der Haftung Multinationaler Konzerne im schweizerischen Recht	
1. Allgemeines	256
2. Gerichtsstandsfrage	256
3. Anwendbares Recht	256
4. Materielle Rechtsinstitute	257
4.1. Haftung der Mutter als Aktionärin ihrer Tochter	257
4.2. Haftung der Mutter als Geschäftsführerin ihrer Tochter	257
4.3. Haftung der Mutter als Drittperson	258
5. Rechtshilfe und Vollstreckung	258
 VII. Zusammenfassung der Ergebnisse	
Literaturverzeichnis	263
Sachregister	306