

Inhaltsübersicht

Vorwort	7
Abkürzungsverzeichnis	17
I. Einführung	23
II. Die Finanzierungsrunde	29
III. Kapitalschutz bei Aktiengesellschaft und GmbH	55
IV. Gewährleistungszusagen der Zielgesellschaft gegenüber dem Investor – Thema der Kapitalaufbringung oder der Kapitalerhaltung?	73
V. Kapitalerhaltung	163
VI. Alternative Gestaltungsvorschläge	285
VII. Zusammenfassung der Ergebnisse und Fazit	297
Literaturverzeichnis	307
Stichwortverzeichnis	337

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	7
Abkürzungsverzeichnis	17
I. Einführung	23
1. Start-ups in Deutschland: Zahlenmäßige Relevanz und Wahl der Rechtsform	23
2. Finanzierungsrunde und Beteiligungsvereinbarung .	25
3. Absicherung des Investments durch Gewährleis- tungszusagen und Zusatzvereinbarungen	26
4. Ziel der Arbeit, Methoden	27
II. Die Finanzierungsrunde	29
1. Vorbereitung der Finanzierungsrunde	29
2. Beteiligungsvereinbarung	31
a) Allgemeines – Einordnung, Parteien, Vertrags- charakter, Form, Inhalt	31
b) Beteiligungsquote, Zahlungsverpflichtungen des Investors	35
aa) Berechnung der Beteiligungsquote	35
bb) Leistungen auf das neue Grund-/Stammkapital	36
cc) Darüber hinausgehender Finanzierungsbeitrag	36
c) Gewährleistungsregime	38
aa) Inhalt	39
(1) Gesellschaftsrechtliche Verhältnisse . .	39
(2) Finanzielle Verhältnisse	40
(3) Operative Verhältnisse	41
(4) Verschuldens(un)abhängigkeit, Wissens- zurechnung	43
(5) Garanten	44

bb)	Rechtsfolgen	44
(1)	Form des Schadensersatzes	44
(2)	Haftungsbegrenzung	45
(3)	Haftungsausschluss	46
3.	Kapitalerhöhung, Bezugsrecht	47
a)	Ordentliche Kapitalerhöhung	47
b)	Aus genehmigtem Kapital	51
c)	Auswirkungen der Corona-Pandemie	53
III.	Kapitalschutz bei Aktiengesellschaft und GmbH	55
1.	Kapitalaufbringung	57
2.	Kapitalerhaltung	62
3.	Sonstige relevante Vorschriften	65
4.	Reformbestrebungen im Bereich des Kapitalschutzes	67
a)	Aktienrecht	67
b)	GmbH-Recht	69
5.	Zwischenfazit	72
IV.	Gewährleistungszusagen der Zielgesellschaft gegenüber dem Investor – Thema der Kapitalaufbringung oder der Kapitalerhaltung?	73
1.	Aktiengesellschaft	74
a)	Ausgabebetrag	75
aa)	Fallgruppen in Rechtsprechung und Literatur	76
(1)	Scheinzahlungen	76
(2)	Kontoeinzahlungen, Treuhandkonto . .	77
(3)	Schuldrechtliche Verwendungsabreden .	77
(4)	Bedingte Einlageleistung	79
bb)	Einordnung des Untersuchungsgegenstandes	80
(1)	Uneingeschränkte Dispositionsbefugnis des Vorstands	82
(2)	Endgültige Aussonderung der Einlage aus dem Vermögen des Einlegers . . .	88
(3)	Normzweck und Gesetzgebungsgeschichte	90
cc)	Bedürfnis für die Anerkennung einer Ausnahme	92
dd)	Zwischenergebnis	95
b)	Sonstige Zuzahlungen in die Kapitalrücklage . .	97
aa)	Ausgangslage	97
bb)	Zulässigkeit schuldrechtlicher Zuzahlungen nach Aktienrecht	99

(1)	§§ 54 Abs. 1, 55 AktG	99
(2)	§ 36 a Abs. 1 AktG	103
(3)	§ 150 AktG	106
(4)	Vergleich mit Börsengang	107
(5)	§ 255 Abs. 2 AktG; Minderheitenschutz allgemein	108
(6)	Kompetenzverschiebung	116
(7)	Insolvenzrechtliche Vorgaben	117
cc)	Zwischenergebnis	117
c)	Voraussetzungen	118
d)	Bilanzielle Einordnung	122
aa)	Wortlaut	122
bb)	Systematische Stellung	123
cc)	Richtlinienkonforme Auslegung?	123
dd)	Historische Auslegung; Erforderlichkeit zur Verhinderung der Agiotage	124
ee)	Weitere Argumente	127
ff)	Differenzierender Ansatz	129
gg)	Stellungnahme	130
e)	Ergebnis	132
2.	GmbH	133
a)	Nennbetrag	134
aa)	Endgültige freie Verfügung der Geschäfts- führer – Fallgruppen	135
bb)	Einordnung des Untersuchungsgegenstandes (1) Uneingeschränkte Dispositionsbefugnis der Geschäftsführung	136
(2)	Endgültige Aussonderung der Einlage aus dem Vermögen des Einlegers	137
(3)	Normzweck und Gesetzgebungsgeschichte	137
cc)	Bedürfnis für die Anerkennung einer Aus- nahme	139
dd)	Zwischenergebnis	139
b)	Aufgelder und sonstige Zuzahlungen	141
aa)	Aufgelder in Form gesellschaftsrechtlicher Nebenleistungen nach § 3 Abs. 2 GmbHG	142
(1)	Nebenleistungspflicht oder Teil der Ein- lage	142

	(2) Kapitalaufbringungskontrolle auch für korporativ festgesetzte Aufgelder? . . .	143
	bb) Schuldrechtlich vereinbarte Aufgelder . . .	146
	(1) Kompetenzverschiebung	147
	(2) Umgehung von Formvorschriften	148
	(3) Verwässerungsschutz	153
	cc) Zwischenergebnis	157
	c) Voraussetzungen	158
	d) Bilanzielle Einordnung	160
	e) Ergebnis	161
V.	Kapitalerhaltung	163
	1. Aktiengesellschaft	164
	a) § 57 Abs. 1 S. 1, Abs. 3 AktG	164
	aa) Marktübliches Drittgeschäft	165
	(1) Ansätze in der Literatur	165
	(2) Voraussetzungen	166
	(3) Eigeninteresse der Aktiengesellschaft als berücksichtigungsfähige Gegenleistung?	168
	(4) Aufschlag auf die Einlageverpflichtung als Gegenleistung?	170
	(5) Zwischenergebnis	174
	bb) Investoreneigenschaft vs. Aktionärs-eigenschaft	175
	(1) Ansatz in der Literatur	175
	(2) Stellungnahme	176
	cc) Übertragbarkeit der von Rechtsprechung und Literatur entwickelten Ansätze zur Kursgarantie	179
	(1) Meinungsstand zur Kursgarantie	179
	(2) Inhalt und Zielrichtung der Kursgarantie	181
	(3) Übertragbarkeit auf die typischerweise in Beteiligungsvereinbarungen enthaltenen Gewährleistungszusagen der Zielgesellschaft	182
	(4) Zwischenergebnis	184
	dd) Entsprechende Anwendung der Regelungen für die kapitalmarktrechtliche (Vor-satz-)Haftung	185

(1) Verhältnis zwischen Anlegerschutz und Kapitalerhaltung	185
(2) Übertragbarkeit auf die Haftung der Gesellschaft für Vorsatz und Arglist . . .	192
(3) Übertragbarkeit auf die vertragliche Gewährleistungshaftung der Aktiengesellschaft; entsprechende Anwendung der §§ 9 ff. WpPG	202
(4) Vertragliche Gewährleistungshaftung der Aktiengesellschaft beschränkt auf deren freies Vermögen	208
(5) Zwischenergebnis	220
ee) Ergebnis zu a); Rechtsfolgen eines Verstoßes gegen § 57 AktG	223
b) Insolvenzverursachungsverbot, § 15b Abs. 5 S. 1 InsO (§ 92 Abs. 2 S. 3 AktG a.F.)	226
c) Bestandskraft des Zeichnungsvertrags, § 185 AktG	228
aa) Haftung der Gesellschaft für Vorsatz und Arglist	230
bb) Vertragliche Gewährleistungshaftung	232
d) Verbot der financial assistance, § 71a AktG	234
e) Gleichbehandlungsgebot, § 53a AktG	242
f) Ergebnis	248
2. GmbH	249
a) 29, 30 Abs. 1 S. 1 GmbHG §§ 29, 30 Abs. 1 S. 1 GmbHG	249
aa) Vertragliche Vereinbarung von Gewährleistungszusagen der GmbH (Verpflichtungsgeschäft)	251
bb) Erfüllung vertraglicher Gewährleistungsansprüche des Investors durch die GmbH . . .	253
(1) § 30 Abs. 1 S. 1 GmbHG	253
(2) §§ 29, 46 Nr. 1 GmbHG	256
cc) Marktübliches Drittgeschäft	257
dd) Haftung der Gesellschaft für Vorsatz und Arglist	262
ee) Ergebnis zu a); Rechtsfolgen eines Verstoßes gegen §§ 29 f. GmbHG	266
b) Existenzvernichtender Eingriff	271

c) Insolvenzverursachungshaftung, § 15b Abs. 5 S. 1 InsO (§ 64 S. 3 GmbHG a.F.)	272
d) Keine Übernahme für Rechnung der GmbH . . .	274
e) Bestandskraft des Übernahmevertrags	275
aa) Vertragliche Gewährleistungshaftung	277
bb) Ausnahme für Haftung der Gesellschaft für Vorsatz und Arglist?	279
f) Gesellschaftsrechtlicher Gleichbehandlungsgrund- satz	280
g) Ergebnis	283
VI. Alternative Gestaltungsvorschläge	285
1. Gewährleistungshaftung/Rücktrittsrechte vor Wirk- samwerden/Eintragung der Kapitalerhöhung	285
2. Kompensierende Kapitalerhöhung	286
3. Versicherungslösung	287
4. Dividendenvorzugsregelung	289
5. Darlehen mit nachgelagerter Einlageabrede	293
6. Einschaltung eines Treuhänders	295
VII. Zusammenfassung der Ergebnisse und Fazit . . .	297
1. Kapitalaufbringung	297
a) Aktiengesellschaft	297
b) GmbH	299
2. Kapitalerhaltung	300
a) Aktiengesellschaft	300
b) GmbH	302
3. Fazit und Ausblick	304
Literaturverzeichnis	307
Stichwortverzeichnis	337