



Tobias Bage

Umwandlungen im Konzern

Gesellschafterschutz bei Formwechsel,
Verschmelzung oder Spaltung
herrschender und
abhängiger Aktiengesellschaften
und Gesellschaften mbH



PETER LANG

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|----|
| Einleitung..... | 1 |
| A. Das Spannungsverhältnis zwischen Umwandlungsrecht und Konzernrecht | 1 |
| B. Eingrenzung des Untersuchungsgegenstands und Gang der Darstellung | 2 |
| | |
| 1. Teil: Grundzüge der Unternehmensbewertung | 5 |
| § 1: Methodik der Unternehmensbewertung..... | 5 |
| A. Einleitung..... | 5 |
| B. Unternehmensbewertung anhand der Ertragswertmethode | 5 |
| C. Berücksichtigung von Börsenkursen | 6 |
| § 2: Börsenkurs und Umwandlungsmaßnahmen | 8 |
| A. Börsenkurs und Ermittlung einer angemessenen Abfindung..... | 8 |
| B. Berücksichtigung von Börsenkursen bei Ermittlung einer Umtauschrelation..... | 9 |
| I. Eigentumsrelevanz..... | 10 |
| II. Interessen der Anteilseigner des aufnehmenden Rechtsträgers | 11 |
| III. Konzernkonflikt | 14 |
| C. Ergebnis zur Berücksichtigung von Börsenkursen..... | 15 |
| D. Ermittlung der maßgeblichen Börsenkurse..... | 15 |
| | |
| 2. Teil: Umwandlungen im faktischen Konzern | 21 |
| Einleitung | 21 |
| § 1: Das System des Minderheitenschutzes im faktischen Konzern..... | 22 |
| A. Faktischer Aktienkonzern..... | 22 |
| B. Faktischer GmbH-Konzern | 23 |
| § 2: Fallgruppenanalyse | 25 |
| A. Formwechsel im faktischen Konzern | 25 |
| I. Formwechsel des herrschenden Unternehmens | 25 |
| 1. Formwechsel des herrschenden Unternehmens im Aktienkonzern..... | 25 |
| 2. Formwechsel des herrschenden Unternehmens im GmbH-Konzern | 26 |
| II. Formwechsel der abhängigen Gesellschaft..... | 26 |
| 1. Formwechsel von der Aktiengesellschaft in die GmbH..... | 27 |
| 2. Formwechsel von der GmbH in die Aktiengesellschaft..... | 28 |
| B. Verschmelzungen im faktischen Konzern | 29 |
| I. Verschmelzung von herrschendem Unternehmen und abhängiger Gesellschaft..... | 29 |
| 1. Auswirkung auf konzernrechtliche Ausgleichs- und Schadensersatzansprüche | 29 |
| 2. Erfüllung der Ansprüche oder Einbeziehung in die Ermittlung der Umtauschrelation?..... | 29 |
| II. Verschmelzung des herrschenden Unternehmens mit einer dritten Gesellschaft | 32 |
| 1. Auswirkung auf konzernrechtliche Ausgleichsobligationen- und Schadensersatzansprüche | 32 |
| 2. Sicherheitsleistung für konzernrechtliche Ersatzansprüche | 32 |
| III. Verschmelzung der abhängigen Gesellschaft mit einer dritten Gesellschaft..... | 34 |
| C. Spaltungen im faktischen Konzern..... | 35 |
| I. Spaltung des herrschenden Unternehmens | 35 |
| II. Spaltung der abhängigen Gesellschaft..... | 36 |
| § 3: Ergebnis zur Umwandlung im faktischen Konzern | 37 |

| | | |
|----------|---|----|
| 3. Teil: | Umwandlungen im Vertragskonzern | 39 |
| | Einführung / Eingrenzung des Untersuchungsgegenstands | 39 |
| § 1: | Grundlagen..... | 40 |
| A. | Minderheitenschutz im Aktienvertragskonzern..... | 40 |
| I. | Vermögensbezogener Gesellschafterschutz..... | 40 |
| 1. | Abfindung..... | 41 |
| 2. | Ausgleich..... | 41 |
| 3. | Spruchverfahren und Ergänzungsanspruch | 42 |
| II. | Gesellschafterschutz durch Mitwirkungs- und Beschlussfordernisse..... | 43 |
| B. | Minderheitenschutz im GmbH-Vertragskonzern..... | 44 |
| I. | Einführung | 44 |
| II. | Abfindung und Ausgleich / Mehrheitserfordernisse bei Abschluss des Unternehmensvertrags | 45 |
| III. | Vertragsänderung und Vertragsbeendigung..... | 47 |
| C. | Methodik zur Ermittlung des Schicksals eines Unternehmensvertrags in der Umwandlung..... | 49 |
| I. | Anknüpfung an die Rechtsnatur der Unternehmensverträge | 49 |
| II. | Anknüpfung an die umwandlungsrechtliche Sukzessionsdogmatik..... | 49 |
| III. | Wertung der Interessenlagen..... | 50 |
| IV. | Stellungnahme | 51 |
| 1. | Einfluss der organisationsrechtlichen Vertragsnatur..... | 51 |
| 2. | Die umwandlungsrechtliche Sukzessionsdogmatik als taugliches Anknüpfungskriterium | 52 |
| 3. | Subsidiarität abstrakter Interessenlagen | 52 |
| 4. | Ergebnis..... | 54 |
| § 2: | Fallgruppenanalyse | 55 |
| A. | Formwechsel im Vertragskonzern | 55 |
| I. | Formwechsel einer herrschenden Aktiengesellschaft in eine GmbH | 55 |
| 1. | Schicksal des Unternehmensvertrags | 55 |
| 2. | Vermögensbezogener Gesellschafterschutz | 56 |
| a. | Auswirkungen auf eine laufende Abfindungsverpflichtung in eigenen Aktien | 56 |
| b. | Auswirkungen auf einen variablen Ausgleich..... | 57 |
| 3. | Gesellschafterschutz durch Zustimmungs- und Beschlussfordernisse | 58 |
| a. | Hauptversammlungsbeschluss gemäß § 295 Abs. 1 AktG..... | 58 |
| b. | Sonderbeschluss gemäß § 295 Abs. 2 AktG | 58 |
| II. | Formwechsel der herrschenden GmbH in die Aktiengesellschaft | 59 |
| 1. | Schicksal des Unternehmensvertrags | 59 |
| 2. | Vermögensbezogener Gesellschafterschutz | 60 |
| a. | Auswirkungen auf eine laufende Abfindungsverpflichtung..... | 60 |
| b. | Auswirkungen auf den Ausgleich | 61 |
| 3. | Gesellschafterschutz durch Mitwirkungs- und Beschlussfordernisse | 61 |
| III. | Formwechsel der beherrschten Aktiengesellschaft in eine GmbH | 62 |
| 1. | Schicksal des Unternehmensvertrags | 62 |
| 2. | Vermögensbezogener Gesellschafterschutz | 62 |
| a. | Auswirkungen auf eine laufende Abfindungsverpflichtung..... | 62 |
| b. | Abfindungsverpflichtung gemäß § 207 UmwG | 63 |
| c. | Auswirkungen auf den Ausgleich | 63 |
| 3. | Gesellschafterschutz durch Mitwirkungs- und Beschlussfordernisse | 63 |
| IV. | Formwechsel der beherrschten GmbH in eine Aktiengesellschaft | 64 |
| V. | Ergebnis zum Formwechsel im Vertragskonzern | 65 |

| | | |
|-----|--|-----|
| B. | Verschmelzungen im Vertragkonzern | 67 |
| I. | Verschmelzung von herrschendem Unternehmen und beherrschter Gesellschaft (Konzernverschmelzung)..... | 67 |
| 1. | Schicksal des Unternehmensvertrags | 67 |
| 2. | Vermögensbezogener Gesellschafterschutz | 67 |
| | a. Einleitung / Problemstellung | 67 |
| | b. Ermittlung der Verschmelzungswertrelation / Schicksal des Ausgleichsanspruchs | 68 |
| | aa. Problemstellung | 68 |
| | bb. Fortschreibung der bei Abschluss des Unternehmensvertrags vorgefundene Umtauschwertrelation..... | 70 |
| | cc. Fortzahlung oder Abfindung des Ausgleichs..... | 71 |
| | dd. Kapitalisierung des Ausgleichs..... | 71 |
| | ee. Keine Modifikation der herkömmlichen Bewertungsmethodik | 73 |
| | ff. Stellungnahme | 74 |
| | c. Auswirkungen auf eine laufende Abfindungsverpflichtung..... | 81 |
| | aa. Problemstellung | 81 |
| | bb. Auswirkungen auf ein anhängiges konzernrechtliches Spruchverfahren | 82 |
| | cc. Auswirkungen auf eine laufende Abfindungsverpflichtung in eigenen Aktien | 83 |
| | dd. Auswirkungen auf eine laufende Barabfindungsverpflichtung in bar oder in Aktien der Konzernspitze | 85 |
| | d. Vermögensschutz bei der Konzernverschmelzung einer beherrschten GmbH | 86 |
| 3. | Gesellschafterschutz durch Beschluss- und Zustimmungserfordernisse..... | 87 |
| | a. Sonderbeschluss über die Beendigung des Unternehmensvertrags gemäß § 296 Abs. 2 AktG..... | 87 |
| | b. Individualzustimmungsvorbehalte bei beherrschter GmbH..... | 89 |
| | c. Anfechtbarkeit des Verschmelzungsbeschlusses wegen Treuepflichtverletzung .. | 91 |
| 4. | Ergebnis zur Konzernverschmelzung..... | 92 |
| II. | Verschmelzung des herrschenden Unternehmens mit einer dritten Gesellschaft | 95 |
| 1. | Schicksal des Unternehmensvertrags | 95 |
| | a. Herrschendes Unternehmen als aufnehmender Rechtsträger | 95 |
| | b. Herrschendes Unternehmen als übertragender Rechtsträger | 95 |
| | c. Fortgang der Untersuchung | 97 |
| 2. | Recht zur außerordentlichen Kündigung | 98 |
| | a. Tatbestandsvoraussetzungen der außerordentlichen Kündigung | 98 |
| | b. Verschlechterung der Finanzlage des herrschenden Unternehmens | 99 |
| | c. Änderung des Konzerninteresses | 100 |
| | d. Zwischenergebnis zur außerordentlichen Kündigung | 101 |
| 3. | Vermögensbezogener Gesellschafterschutz | 102 |
| | a. Auswirkungen auf ein laufende Abfindungsverpflichtung in eigenen Aktien..... | 102 |
| | aa. Herrschendes Unternehmen als übernehmender Rechtsträger | 102 |
| | bb. Übertragende Verschmelzung des herrschenden Unternehmens auf eine andere Aktiengesellschaft..... | 103 |
| | b. Auswirkungen auf einen festen Ausgleich..... | 105 |
| | c. Auswirkungen auf einen variablen Ausgleich..... | 105 |
| | aa. Problemstellung | 105 |
| | bb. Erforderlichkeit einer Anpassung | 107 |
| | cc. Wechsel in den festen Ausgleich? | 108 |
| | d. Prozessuale Geltendmachung der Anpassungen | 109 |
| | aa. Konzernrechtliches Spruchverfahren anhängig | 109 |
| | bb. Konzernrechtliches Spruchverfahren beendet | 111 |

| | | |
|------|--|-----|
| e. | Pflicht zur Abgabe eines neuen Abfindungsangebotes | 113 |
| aa. | Problemstellung | 113 |
| bb. | § 305 AktG als analogiefähige Norm | 114 |
| cc. | Planwidrige Regelungslücke..... | 115 |
| dd. | Vergleichbare Interessenlage..... | 116 |
| ee. | Höhe des erneuten Abfindungsangebots..... | 119 |
| ff. | Prozessuale Geltendmachung des Anspruchs..... | 120 |
| 4. | Gesellschafterschutz durch Beschluss- und Zustimmungserfordernisse..... | 120 |
| a. | Hauptversammlungsbeschluss der Untergesellschaft gemäß § 295 Abs. 1 AktG. | 120 |
| aa. | Problemstellung | 120 |
| bb. | H.M.: Unanwendbarkeit des § 295 AktG bei Herrschaftsänderungen wegen Gesamtrechtsnachfolge..... | 121 |
| cc. | Die Auffassung <i>Bayers</i> | 121 |
| dd. | Stellungnahme | 122 |
| b. | Sonderbeschluss gemäß § 295 Abs. 2 AktG | 124 |
| 5. | Ergebnis zur Verschmelzung des herrschenden Unternehmens | 125 |
| III. | Verschmelzung der beherrschten Gesellschaft mit einer dritten Gesellschaft..... | 127 |
| 1. | Schicksal des Unternehmensvertrags | 127 |
| a. | Beherrschte Gesellschaft als aufnehmender Rechtsträger..... | 127 |
| b. | Beherrschte Gesellschaft als übertragender Rechtsträger..... | 128 |
| aa. | Folgerungen aus dem organisationsrechtlichen Charakter des Vertrags | 128 |
| bb. | Die Auffassung <i>Gutheils</i> | 129 |
| cc. | Die Auffassung <i>Gengs</i> | 129 |
| dd. | Fortsetzung des Vertrags gemäß § 23 UmwG | 130 |
| ee. | Stellungnahme | 130 |
| c. | Fortgang der Untersuchung | 132 |
| 2. | Folgeprobleme: Beherrschte Gesellschaft als übernehmender Rechtsträger..... | 133 |
| a. | Problemstellung | 133 |
| b. | Gesellschafterschutz durch Beschluss- und Zustimmungsrechte in der beherrschten Gesellschaft..... | 133 |
| c. | Gesellschafterschutz durch Beschluss- und Zustimmungserfordernisse in der übertragenden Gesellschaft | 133 |
| aa. | Übertragende Aktiengesellschaft | 133 |
| bb. | Übertragende GmbH..... | 134 |
| d. | Vermögensbezogener Schutz der neu hinzutretenden außenstehenden Aktionäre | 135 |
| aa. | Abfindungsangebot an neue außenstehende Aktionäre | 135 |
| bb. | Ausgleich für neue außenstehende Aktionäre | 137 |
| e. | Vermögensbezogener Schutz vorhandener außenstehender Aktionäre | 138 |
| f. | Gesellschafterschutz durch Beschluss- und Zustimmungserfordernisse beim beherrschenden Unternehmen | 139 |
| g. | Kündigungsrecht des herrschenden Unternehmens..... | 140 |
| h. | Ergebnis: Beherrschte Gesellschaft als aufnehmender Rechtsträger..... | 141 |
| 3. | Folgeprobleme: Beherrschte Gesellschaft als übertragender Rechtsträger | 141 |
| a. | Problemstellung | 141 |
| b. | Vermögensbezogener Gesellschafterschutz | 142 |
| aa. | Ermittlung der Verschmelzungswertrelation / Schicksal des Ausgleichs | 142 |
| bb. | Auswirkungen auf eine laufende Abfindungsverpflichtung | 143 |
| c. | Gesellschafterschutz durch Beschluss- und Zustimmungserfordernisse | 143 |
| aa. | Sonderbeschluss analog §§ 296 Abs. 2, 297 Abs. 2 AktG | 143 |
| bb. | Individualzustimmungsrechte bei übertragender GmbH..... | 145 |

| | | |
|----------|--|-----|
| d. | Ergebnis: Beherrschte Gesellschaft als übertragender Rechtsträger | 145 |
| C. | Spaltungen im Vertragskonzern..... | 147 |
| I. | Problemstellung / Methodisches Vorgehen zur Ermittlung des Schicksals eines Unternehmensvertrags in der Spaltung..... | 147 |
| II. | Spaltungen des herrschenden Unternehmens..... | 148 |
| 1. | Schicksal eines Unternehmensvertrags bei Aufspaltung des herrschenden Unternehmens..... | 148 |
| 2. | Schicksal eines Unternehmensvertrags bei Abspaltung und Ausgliederung auf Ebene des herrschenden Unternehmens | 150 |
| 3. | Schicksal eines Unternehmensvertrags bei unterbliebener Zuordnung..... | 150 |
| a. | Aufspaltung | 150 |
| b. | Abspaltung / Ausgliederung | 151 |
| 4. | Außerordentliche Kündigung | 152 |
| 5. | Folgeprobleme bei der Spaltung eines herrschenden Unternehmens..... | 152 |
| a. | Vermögensbezogener Gesellschafterschutz..... | 153 |
| aa. | Auswirkungen auf eine laufende Abfindungsverpflichtung..... | 153 |
| bb. | Auswirkungen auf den Ausgleich..... | 157 |
| cc. | Erneute Abfindungsverpflichtung..... | 159 |
| b. | Gesellschafterschutz durch Mitwirkungs- und Beschluss erforder nisse | 160 |
| aa. | § 295 Abs. 1 AktG bei Übertragung des Vertrags auf <i>einen</i> übernehmenden Rechtsträger | 160 |
| bb. | Hauptversammlungsbeschluss der beherrschten Gesellschaft gemäß § 295 Abs. 1 AktG bei Begründung von Mehrmütterherrschaft | 161 |
| cc. | Sonderbeschluss gemäß § 295 Abs. 2 AktG bei Übertragung des Vertrags auf <i>einen</i> übernehmenden Rechtsträger | 161 |
| dd. | Sonderbeschluss gemäß § 295 Abs. 2 AktG bei Begründung von Mehrmütterherrschaft | 162 |
| 6. | Zwischenergebnis zur Spaltung des herrschenden Unternehmens..... | 163 |
| III. | Spaltungen der beherrschten Gesellschaft | 164 |
| 1. | Schicksal des Unternehmensvertrags bei Aufspaltung | 164 |
| 2. | Schicksal des Unternehmensvertrags bei Abspaltung und Ausgliederung | 165 |
| 3. | Schicksal des Unternehmensvertrags bei unterbliebener Zuordnung | 166 |
| 4. | Sonderzustimmungsrecht / Kündigungsrecht des herrschenden Unternehmens | 167 |
| 5. | Folgeprobleme bei Beendigung des Unternehmensvertrags | 167 |
| a. | Vermögensbezogener Gesellschafterschutz | 168 |
| b. | Gesellschafterschutz durch Beschluss- und Mitwirkungserfordernisse | 169 |
| 6. | Folgeprobleme bei Fortsetzung des Unternehmensvertrags | 170 |
| a. | Vermögensbezogener Gesellschafterschutz | 170 |
| aa. | Auswirkungen auf eine laufende Abfindungsverpflichtung | 170 |
| bb. | Auswirkungen auf den Ausgleich | 171 |
| b. | Gesellschafterschutz durch Beschluss- und Zustimmungserfordernisse | 171 |
| aa. | Beschlussfassungen in der beherrschten Gesellschaft | 171 |
| bb. | Beschlussfassung im herrschenden Unternehmen | 172 |
| 7. | Ergebnis zur Spaltung der beherrschten Gesellschaft | 173 |
| 4. Teil: | Umwandlungen im Eingliederungskonzern | 177 |
| § 1: | Das System des Minderheitenschutzes im Eingliederungskonzern | 177 |
| § 2: | Fallgruppenanalyse | 178 |
| A. | Formwechsel | 178 |
| I. | Formwechsel der Hauptgesellschaft | 178 |

| | | |
|------|--|-----|
| II. | Formwechsel der eingegliederten Gesellschaft..... | 179 |
| B. | Verschmelzungen..... | 179 |
| I. | Verschmelzung von Hauptgesellschaft und eingegliederter Gesellschaft | 179 |
| II. | Verschmelzung der Hauptgesellschaft mit einer dritten Gesellschaft | 179 |
| III. | Verschmelzung der eingegliederten Gesellschaft mit einer dritten Gesellschaft..... | 180 |
| C. | Spaltungen | 180 |
| I. | Spaltung der Hauptgesellschaft..... | 180 |
| II. | Spaltung der eingegliederten Gesellschaft..... | 182 |
| | Schlussbetrachtung..... | 183 |
| | Literaturverzeichnis | 187 |