

Michael Kort

# Der Abschluß von Beherrschungs- und Gewinnabführungsverträgen im GmbH-Recht

Übergang vom faktischen zum Vertragskonzern

B44 594

Juristische Gesamtbibliothek  
der Technischen Hochschule  
Darmstadt



Carl Heymanns Verlag KG · Köln · Berlin · Bonn · München

# Inhalt

<i>Einleitung</i> .....	1
I. Das GmbH-Konzernrecht in der Praxis .....	1
II. Abgrenzung des Themas .....	2
III. Gang der Untersuchung .....	3
IV. Keine Gesamtanalogie zu §§ 291 ff. AktG .....	4
 I. Teil <i>Abhängigkeit und faktische Konzernierung als Vorstufe und Alternative zur Konzernierung durch Beherrschungs- und Gewinnabführungsverträge</i> .....	7
§ 1 <i>Abhängigkeit und faktische Konzernierung im Aktienkonzernrecht</i> .....	7
I. Formen faktischer Unternehmensverbindungen .....	7
II. Das Vertrags- und das Faktizitätsprinzip .....	8
§ 2 <i>Abhängigkeit und faktische Konzernierung im GmbH-Konzernrecht</i> .....	8
I. Die faktische Abhängigkeit als Ausgangsposition .....	8
II. Zur Einteilung der GmbH-Konzernformen .....	9
III. Die Leitungsmacht des herrschenden Unternehmens .....	10
§ 3 <i>Die einfach faktisch konzernierte GmbH</i> .....	12
I. Entstehungsgründe einfach faktischer Konzernierung .....	12
II. Die gesellschaftsrechtliche Treuepflicht im Konzernrecht .....	12
III. Die Erteilung nicht nachteiliger Weisungen .....	15
IV. Die Erteilung nachteiliger Einzelweisungen .....	16
V. Die Rechtsfolgen nachteiliger Einzelweisungen ohne sofortigen Nachteilsausgleich .....	19
VI. Informationsrechte als notwendige Voraussetzung der Geltendmachung von Ansprüchen bei einfacher faktischer Konzernierung .....	24
VII. Der Gläubigerschutz im faktischen Konzern .....	27
§ 4 <i>Der qualifizierte faktische GmbH-Konzern</i> .....	28
I. Zur Begriffsbestimmung des qualifizierten faktischen Konzerns .....	28
II. Das Austrittsrecht gegen Abfindung im qualifizierten faktischen Konzern .....	32
III. Zum Problem eines Ausgleichs bei Verbleiben der Minderheitsgesellschafter in der qualifiziert faktisch konzernierten GmbH .....	35
IV. Die Verlustübernahmepflicht im qualifizierten faktischen Konzern .....	37
 II. Teil <i>Die Funktion und die Rechtsnatur des Beherrschungsvertrags</i> .....	43
§ 5 <i>Die Funktion des Beherrschungsvertrags</i> .....	43
I. Die Rechtswidrigkeit qualifizierter Konzernierung ohne Abschluß eines Beherrschungsvertrags .....	43

II.	Die legitimierende Funktion des Beherrschungsvertrags durch die rechtliche Regelung der Leitungsmacht des herrschenden Unternehmens .....	45
III.	Die vertragstypisierenden Merkmale des Beherrschungsvertrags .....	47
IV.	Zum Recht auf Abschluß eines Beherrschungsvertrags und zum konkludenten Vertragsschluß .....	50
V.	Beherrschungsvertrag und Mitbestimmung bei der abhängigen GmbH ....	52
§ 6	<i>Die Rechtsnatur des Beherrschungsvertrags</i> .....	55
I.	Schuldrechtliche und organisationsrechtliche Aspekte des Beherrschungsvertrags .....	55
II.	Der Beherrschungsvertrag im Verhältnis zum Gesellschaftsvertrag der beherrschten GmbH .....	58
III.	Der Beherrschungsvertrag im Verhältnis zum Statut des herrschenden Unternehmens .....	64
IV.	Die satzungüberlagernde Funktion des Beherrschungsvertrags als Vertrag sui generis .....	67
III.	Teil <i>Die Funktion und die Rechtsnatur des Gewinnabführungsvertrags</i> .....	75
§ 7	<i>Die Funktion des Gewinnabführungsvertrags im Körperschaftsteuerrecht</i> .....	75
I.	Der Gewinnabführungsvertrag mit einer GmbH im Körperschaftsteuergesetz .....	75
II.	Die zivilrechtliche (gesellschaftsrechtliche) Wirksamkeit des Gewinnabführungsvertrags als steuerrechtliches Tatbestandsmerkmal .....	77
§ 8	<i>Die Funktion des Gewinnabführungsvertrags im GmbH-Konzernrecht</i> .....	79
I.	Die Gewinnabführung im faktischen Konzern .....	79
II.	Die Gewinnabführung bei Bestehen eines Beherrschungsvertrags .....	80
III.	Der »isolierte« Gewinnabführungsvertrag .....	83
IV.	Die Leitungsmacht des herrschenden Unternehmens bei Beherrschungs- und Gewinnabführungsverträgen - Zur inhaltlichen Abgrenzung der beiden Vertragstypen .....	85
§ 9	<i>Die Rechtsnatur des Gewinnabführungsvertrags</i> .....	87
I.	Schuldrechtliche und organisationsrechtliche Aspekte des Gewinnabführungsvertrags .....	87
II.	Der Gewinnabführungsvertrag im Verhältnis zum Gesellschaftsvertrag der verpflichteten GmbH .....	88
III.	Der Gewinnabführungsvertrag im Verhältnis zum Statut des berechtigten Unternehmens .....	95
IV.	Die satzungüberlagernde Funktion des Gewinnabführungsvertrags als Vertrag sui generis .....	97
IV.	Teil <i>Der Abschluß von Beherrschungs- und Gewinnabführungsverträgen</i> .....	101
§ 10	<i>Der Abschluß von Beherrschungs- und Gewinnabführungsverträgen aus der Perspektive der Tochter-GmbH</i> .....	101
I.	Die Rechtsnatur des Zustimmungsbeschlusses .....	101
II.	Das Stimmrecht des anderen Vertragsteils beim Zustimmungsbeschluß in der Tochter-GmbH .....	105
III.	Das Mehrheitserfordernis beim Zustimmungsbeschluß .....	109

IV. Gesellschaftsrechtliche Bindungen des anderen Vertragsteils beim Zustimmungsbeschluß der Gesellschafter der Tochter-GmbH .....	121
§ 11 <i>Der Abschluß von Beherrschungs- und Gewinnabführungsverträgen aus der Perspektive der Obergesellschaft</i> .....	123
I. Die AG bzw. KGaA als anderer Vertragsteil .....	123
II. Die GmbH als anderer Vertragsteil .....	126
§ 12 <i>Das Auskunfts- und Einsichtsrecht der Gesellschafter bei den Zustimmungsbeschlüssen</i> .....	127
I. Das Auskunfts- und Einsichtsrecht der Aktionäre .....	127
II. Das Auskunfts- und Einsichtsrecht der GmbH-Gesellschafter .....	128
§ 13 <i>Form- und weitere Wirksamkeitserfordernisse von Beherrschungs- und Gewinnabführungsverträgen</i> .....	128
I. Vorbemerkung .....	128
II. Form- und Wirksamkeitserfordernisse der Zustimmungsbeschlüsse .....	129
III. Form- und Wirksamkeitserfordernisse von Beherrschungs- und Gewinnabführungsverträgen .....	132
V. Teil <i>Der Inhalt von Beherrschungs- und Gewinnabführungsverträgen</i> .....	135
§ 14 <i>Umfang und Grenzen der Gestaltungsfreiheit bei Beherrschungs- und Gewinnabführungsverträgen</i> .....	135
I. Die grundsätzliche Freiheit privatautonomer Gestaltung von Unternehmensverträgen .....	135
II. Die Grenzen der Gestaltungsfreiheit angesichts eines Mindestschutzes außenstehender Gesellschafter .....	137
§ 15 <i>Leitungsmacht und Verantwortlichkeit im Vertragskonzern</i> .....	139
I. Die durch den Beherrschungsvertrag eingeräumte Leitungsmacht des herrschenden Unternehmens und die Verantwortlichkeit der Geschäftsführer der abhängigen GmbH .....	139
II. Die Verantwortlichkeit des herrschenden Unternehmens und seiner Vertreter bei Bestehen eines Beherrschungsvertrags .....	141
§ 16 <i>Die Verlustübernahmepflicht der Obergesellschaft</i> .....	144
I. Die Verlustübernahmepflicht der Obergesellschaft im Aktienkonzernrecht und im Steuerrecht .....	144
II. Die Verlustübernahmepflicht im GmbH-Vertragskonzern .....	146
§ 17 <i>Das Austrittsrecht gegen Abfindung</i> .....	149
I. Das Austrittsrecht außenstehender Gesellschafter der Tochter-GmbH .....	149
II. Der Anspruch auf angemessene Barabfindung .....	151
III. Die Abfindung in Anteilen der Obergesellschaft .....	153
IV. Das Schicksal des Geschäftsanteils des ausscheidenden Gesellschafters .....	156
§ 18 <i>Das Recht auf Ausgleich bei Verbleiben in der GmbH</i> .....	157
I. Das Ausgleichsrecht als Kompensation für die Beeinträchtigung der mitglied-schaftlichen Stellung in der Tochter-GmbH .....	157
II. Die Art und Höhe des Ausgleichs .....	160
III. Die Rechtsfolgen einer fehlenden oder unangemessenen Ausgleichsregelung .....	162

<i>Zusammenfassung</i> .....	165
<i>Abkürzungen</i> .....	169
<i>Literatur</i> .....	171
<i>Sachregister</i> .....	187