

Unternehmensbeteiligungen unter 25 % Kapitalanteil

Von Dr. Andreas Albath

B 47 673

**Juristische Gesamtbibliothek
der Technischen Hochschule
Darmstadt**



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

Inhalt

A. Einführung	1
I. Minderheitsbeteiligungen unter 25 % in der Fusionskontrolle	2
II. Gang der Untersuchung	5
B. Der Erwerb von Unternehmensbeteiligungen unter 25 % als Zusammenschluß im Sinne des geltenden § 23 Abs. 2	7
I. Anteilserwerb unter 25 % verbunden mit Optionsrechten auf weitere Anteile	7
1. Meinungsstand	8
2. Stellungnahme	9
II. Treuhänderischer Anteilserwerb durch Dritte	11
1. Wirtschaftliche Risiken und Chancen beim Erwerber ...	11
2. Entscheidungsbefugnis über die Ausübung der Verwal- tungsrechte aus den Treuhand-Anteilen	12
a) Meinungsstand	12
b) Stellungnahme	13
3. Anteilserwerb des Dritten	15
4. Fazit	16
III. Zusammenschluß im Sinne von § 23 Abs. 2 Nr. 2 Satz 4	16
1. Entstehungsgeschichte der Vorschrift	16
2. Erwerb von Anteilen oder Stimmrechten	18
3. Rechtsgeschäftliche Verschaffung einer Rechtstellung, die bei der Aktiengesellschaft ein Aktionär mit mehr als 25 v. H. des stimmberechtigten Kapitals innehat	19
a) Vergleichsmaßstab	19
aa) Abgrenzung: die Position des unter 25 % betei- ligten Aktionärs	19
bb) Beschreibung: die Position des mit über 25 % beteiligten Aktionärs	22
cc) Abgrenzung: die Position des Mehrheitsaktio- närs	26
dd) Ergebnis	26
b) Rechtstellung des Erwerbers	26
aa) Aktiengesellschaft	27
bb) GmbH	30
cc) Personengesellschaft	31
dd) Andersartige Rechte des Erwerbers	34
(1) Meinungsstand	34

	(2) Stellungnahme	36
4.	Fazit	38
IV.	Zusammenschluß iSv. § 23 Abs. 2 Nr. 5	38
1.	Begriff des »beherrschenden Einflusses«	39
a)	Beherrschender Einfluß im Sinne von § 17 AktG ...	39
b)	Verbindlichkeit dieses Auslegungsergebnisses für § 23 Abs. 2 Nr. 5?	40
aa)	Meinungsstand	40
bb)	Stellungnahme	42
	(1) Wortlaut	42
	(2) Gesetzssystematik	43
	(3) Gesetzeszweck	44
	(4) Entstehungsgeschichte	45
	(5) Ergebnis	46
2.	Beherrschung durch ein Unternehmen	46
a)	Beherrschender Einfluß über ein Aufsichtsorgan ...	46
b)	Beherrschender Einfluß durch Geschäftsführungsbe- fugnisse	48
3.	Beherrschung durch mehrere Unternehmen	50
a)	Zusammenwirken aufgrund einer Vereinbarung ...	51
b)	Zusammenwirken in sonstiger Weise	53
aa)	Meinungsstand	54
bb)	Stellungnahme	55
cc)	Kriterien für gemeinsame Beherrschung	56
4.	Fazit	61
C. Bedeutung von Minderheitsbeteiligungen unter 25 % für deut- sche Großunternehmen – Darstellung und Erläuterung der Er- gebnisse der Unternehmensumfrage		63
I.	Vorkommen von Minderheitsbeteiligungen unter 25 %	64
II.	Unternehmenspolitische Bedeutung der bestehenden Minder- heitsbeteiligungen zwischen 10 und 24,9 %	66
1.	Hilfsgesellschaften	68
a)	Transport und Lagerung	68
b)	Forschung und Entwicklung	69
c)	Vertrieb	69
d)	Produktion	70
e)	Einkauf	70
f)	Abfallbeseitigung	71
g)	Wohnungen für Belegschaftsangehörige	71
h)	Andere Bereiche	71
2.	Vertikale Verbindungen	72
3.	Konglomerate Verbindungen	74
4.	Horizontale Verbindungen	77
5.	Fazit	80

III. Einflußmöglichkeiten des Erwerbers im Beteiligungsunternehmen	80
1. Verwirklichung von Zusammenschlußtatbeständen im Sinne des geltenden § 23 Abs. 2	81
2. Anteilshöhe und Gesellschafterstruktur des Beteiligungsunternehmens	84
3. Repräsentanz in Leitungs- und Aufsichtsorganen des Beteiligungsunternehmens	86
IV. Umgehung der Fusionskontrolle durch Beteiligungen unter 25 %?	90
1. Problemeingrenzung	90
a) Beteiligung an Unternehmen der Kohle- und Stahlindustrie	90
b) Fehlende Unternehmenseigenschaft von Beteiligungsgesellschaften	90
c) § 1 als wettbewerbsrechtlicher Prüfungsmaßstab	91
2. Beschreibung der Umgehungssachverhalte	93
3. Vorkommen von »Umgehungssachverhalten«	97
4. Allgemeine Tendenz zu Beteiligungen unter 25 %?	99
D. Wirksamkeit einer Novellierung des § 23 Abs. 2 zur Erfassung von Umgehungsfällen	103
I. Herabsenkung der 25 %-Grenze des § 23 Abs. 2 Nr. 2 a auf 10 %	103
II. Ersetzung der 25 %-Grenze des § 23 Abs. 2 Nr. 2 a durch eine Generalklausel	108
1. Voraussetzungen für das Vorliegen »maßgebenden Einflusses«	109
2. Praktikabilität zur Erfassung von Umgehungsfällen	111
E. Der Erwerb von Minderheitsbeteiligungen in der Fusionskontrolle anderer Rechtsordnungen	115
I. Europäische Gemeinschaft	115
1. Montanunion (Art. 66 EGKSV)	115
a) Zusammenschlußbegriff	116
b) Der Erwerb von Minderheitsbeteiligungen in der Entscheidungspraxis	117
c) Sonderfall der »Gruppenkontrolle«	119
d) Vergleichsergebnis	120
2. EWG-Vertrag	120
a) »Continental Can-Doktrin«	120
b) Fusionskontrolle beim Erwerb von Minderheitsbeteiligungen nach Art. 85 EWGV?	122
c) Vergleichsergebnis	125

3. Vorschlag einer Verordnung (EWG) über die Kontrolle von Unternehmenszusammenschlüssen	125
II. USA	126
1. Wettbewerbsbeschränkende Minderheitsbeteiligungen ...	128
2. Aufstockungsprognose	129
3. Finanzbeteiligungen	131
4. Vergleichsergebnis	132
III. Großbritannien	133
1. Zusammenschlußbegriff	134
2. Entscheidungspraxis	135
3. Vergleichsergebnis	139
IV. Frankreich	139
1. Zusammenschlußbegriff	140
2. Vergleichsergebnis	141
F. Zusammenfassung und Ergebnisse	143
Literatur	145
Materialien	159