



dandelion.com

© 2006 AGI-Information Management Consultants
May be used for personal purposes only or by
libraries associated to dandelion.com network.

KONZERNRECHT

DAS RECHT DER VERBUNDENEN UNTERNEHMEN
BEI AKTIENGESELLSCHAFT, GMBH,
PERSONENGESELLSCHAFTEN,
GENOSSENSCHAFT, VEREIN UND STIFTUNG

EIN STUDIENBUCH

VON

DR. VOLKER EMMERICH

o. Professor an der Universität Bayreuth

Richter am Oberlandesgericht Nürnberg

UND

DR. JÜRGEN SONNENSCHN

o. Professor an der Universität Kiel



5., völlig neubearbeitete Auflage



C. H. BECK'SCHE VERLAGSBUCHHANDLUNG

MÜNCHEN 1993

Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis	XXV
Verzeichnis der abgekürzt zitierten Literatur	XXIX

§ 1 Einleitung

I. Begriff	3
II. Geschichte	4
1. Entwicklung bis zum AktG von 1937	4
2. Das AktG von 1937	5
a) Allgemeines	5
b) Insbes. die Gültigkeit von Unternehmensverträgen	6
3. Das AktG von 1965	8
4. Spätere Entwicklungen	9
a) GmbH-Konzernrecht	9
b) Konzernbildungskontrolle	9
III. Problematik der Unternehmenskonzentration	11
1. Begriff	11
2. Geschichte	11
a) Ursachen	11
b) Insbes. Übernahmeangebote	13
c) Die einzelnen Phasen	15
d) Ergebnis	17
3. Risiken	17
a) Vorteile	18
b) Nachteile	19
4. Gesellschaftsrechtliche Gefahren	20
a) Leitbild des Gesetzgebers	20
b) Gefahren bei Abhängigkeit	21
c) Auswirkungen auf die herrschende Gesellschaft	23
5. Publizitäts- und Kapitalmarktrecht	25
6. Unternehmensrecht	25
IV. Konzernform	26
1. Unterordnungskonzerne	26
a) Faktische Konzerne	26
b) Vertragskonzerne	27
2. Gleichordnungskonzerne	27
V. Der Einfluß des Steuerrechts	28
1. Körperschaftsteuer	28
a) Ablehnung der Einheitstheorie	28
b) Schachtelprivileg	29
aa) Ursprüngliche Regelung	29
bb) Anrechnungsverfahren	30
cc) Ergebnis	31
c) Organschaft	31
aa) Entwicklung der Rechtsprechung	31
bb) Gesetzliche Regelung	32
2. Gewerbesteuer	34
3. Umsatzsteuer	34
4. Vermögensteuer	35

VI. Rechtsvergleichung	35
1. Allgemeines	36
2. Insbes. Österreich	36
VII. Gemeinschaftsrecht	37
1. Einheitliches Konzernrecht in Europa?	37
a) Konzernrechtsrichtlinie	37
b) Teilregelungen	38
2. Die Europäische AG (SE)	38

1. Teil: Allgemeine Vorschriften

§ 2 Verbundene Unternehmen

I. Überblick	41
1. Bedeutung der §§ 15 bis 21 AktG	41
2. Verweisungen auf die §§ 15 bis 21 AktG in anderen Gesetzen	42
a) Beispiele	42
b) Bedeutung	43
II. Bedeutung des § 15 AktG	43
III. Unternehmensbegriff	44
1. Gesetzesgeschichte	44
2. Schrifttum	45
3. Rechtsprechung	46
4. Stellungnahme	47
a) Grundsatz	47
b) Einzelfragen	47
5. Abhängige Gesellschaften	48
IV. Einzelfälle	49
1. Formkaufleute	49
2. Holdinggesellschaften	49
3. Öffentliche Hand	50
a) Gesetzliche Regelungen	50
b) Anwendbarkeit des Konzernrechts	51
aa) Bisherige Diskussion	51
bb) Ergebnis	52
c) Folgerungen	52
4. Insbes. die Treuhandanstalt	54
a) Bisherige Diskussion	54
b) Versuch einer gesetzlichen Regelung	55
c) Kritik	55

§ 3 Mehrheitsbeteiligung und Abhängigkeit (§§ 16 und 17 AktG)

I. Mehrheitsbeteiligung	57
1. Begriff	57
a) Kapital- oder Stimmenmehrheit	57
b) Insbes. Personengesellschaften	58
2. Insbes. § 16 Abs. 4 AktG	58
3. Rechtsfolgen	59
II. Abhängigkeit	60
1. Einleitung	60
2. Rechtsprechung	61
3. Stellungnahme	62
a) Anknüpfung an die Vermutungen	62
b) Parallele zum Konzernbegriff	63

c) Keine negative Beherrschung	64
d) Mittelbare Abhängigkeit	64
4. Grundlagen	65
a) Beteiligungen	65
b) Personelle Verflechtungen	66
c) Satzungsbestimmungen	66
d) Vertragliche Abhängigkeit	67
e) Tatsächliche Abhängigkeit	67
5. GmbH und Personengesellschaften	68
a) Überblick	68
b) GmbH	69
c) Personengesellschaften	69
III. Gemeinschaftsunternehmen	70
1. Mehrfache Abhängigkeit	71
2. Folgerungen	72
a) Faktische Konzerne	72
b) Vertragskonzerne	72
IV. Vermutung der Abhängigkeit	73
1. Aktiengesellschaft	74
a) Allgemeines	74
b) Entherrschungsverträge	75
aa) Begriff	75
bb) Voraussetzungen	75
c) Trotz Mitbestimmung	76
2. GmbH	76
3. Personengesellschaften	77
V. Rechtsfolgen	77

§ 4 Konzern (§ 18 AktG)

I. Überblick	78
1. Konzernorganisation	79
a) Formen	79
b) Auswahl	80
2. Einheit und Vielheit im Konzern	80
II. Unterordnungskonzerne	82
1. Einheitliche Leitung	82
a) Geschichte	82
b) Rechtsprechung	83
c) Schrifttum	84
2. Zusammenfassung	85
3. Mittel	85
4. Mehrseitiges Verhältnis	86
5. Konzern im Konzern?	86
6. Konzernarten	87
III. Gleichordnungskonzerne	88
1. Überblick	88
2. Erscheinungsformen	88
3. Rechtliche Behandlung	89
a) Gründung	89
b) Weisungsrecht?	90
c) Rechnungslegung	91
IV. Insbesondere der mitbestimmte Konzern	91
1. Geschichte	92
2. Konzernmitbestimmung nach § 5 MitbestG	93
a) Voraussetzungen	93

b) Insbes. Teilkonzerne	94
c) Gemeinschaftsunternehmen	94
3. Sicherung der Anteilseignerrechte (§ 32 MitbestG)	94
V. Konzernvermutung	95
1. Anwendungsbereich	96
2. Widerlegung	97
VI. Konzernbildungs- und Konzernleitungskontrolle	97
1. Einleitung	99
a) Zur Notwendigkeit einer Konzernbildungskontrolle	99
b) Konzepte der Konzernbildungskontrolle	101
c) Zur Notwendigkeit einer Konzernleitungskontrolle	101
2. Überblick über die bisherige Diskussion	102
a) Rechtsprechung	102
b) Schrifttum	104
3. Konzernbildungskontrolle auf der Ebene der abhängigen Gesellschaft	105
a) Allgemeines	105
b) Personengesellschaften	106
aa) Gesellschaftsvertrag	106
bb) Sonstige Fälle	107
c) GmbH	107
aa) Satzungsklauseln	107
bb) Fehlen von Satzungsklauseln	108
d) Aktiengesellschaft	110
aa) Satzungsklauseln	110
bb) Fehlen von Satzungsklauseln	111
4. Konzernbildungskontrolle auf der Ebene des herrschenden Unternehmens	113
a) Personengesellschaften	113
b) GmbH	113
c) Aktiengesellschaft	115
5. Konzernleitungskontrolle	116
a) Personengesellschaften	116
b) GmbH	116
c) Aktiengesellschaften	117
6. Auf dem Weg zum Konzernverfassungsrecht	117
a) Überblick	117
b) Insbes. Gewinnverwendung	118

§ 5 Wechselseitige Beteiligungen

I. Überblick	120
1. Begriff	120
2. Verbreitung	121
II. Gefahren	121
1. Einlagenrückgewähr	121
2. Verwaltungsstimmrechte	122
III. Qualifizierte wechselseitige Beteiligungen	123
1. Begriff	123
2. Einseitige Abhängigkeit oder Mehrheitsbeteiligung	123
a) § 19 Abs. 2 AktG	123
b) §§ 71d, 71c AktG	124
3. Beiderseitige Abhängigkeit oder Mehrheitsbeteiligung	125
a) § 19 Abs. 3 AktG	125
b) §§ 71d, 71c AktG	126
IV. Einfache wechselseitige Beteiligungen	126
1. Überblick	126

2. Geregelter Fälle	127
a) § 328 Abs. 1 AktG	127
b) § 328 Abs. 2 AktG	127
3. Ungeregelter Fälle	128
V. Sonstige Fälle	128

§ 6 Mitteilungspflichten

I. Überblick	130
II. Reform	131
1. Notwendigkeit	131
2. Erste Schritte	132
3. Gemeinschaftsrecht	132
III. Anwendungsbereich	133
1. Aktiengesellschaften	133
a) Unternehmen	133
b) Sog. Privataktionäre	133
2. GmbH	134
IV. Voraussetzungen	135
1. § 20 AktG	135
a) § 20 Abs. 1 AktG	135
aa) Berechnung	135
bb) Insbes. § 16 Abs. 4 AktG	135
cc) Insbes. § 20 Abs. 2 AktG	136
b) § 20 Abs. 3 AktG	136
c) § 20 Abs. 4 AktG	137
d) § 20 Abs. 5 AktG	137
e) Mitteilung	137
f) Bekanntmachung	137
2. § 21 AktG	138
V. Sanktionen	138
1. Ausübungsverbot	138
2. Heilung durch Nachholung der Mitteilung?	139
a) Stimmrecht usw.	139
b) Dividendenanspruch	140
c) Bezugsrecht bei Kapitalerhöhungen	140
VI. Transparenzrichtlinie	140

2. Teil: Aktienkonzernrecht

1. Abschnitt

§ 7 Eingliederung

I. Überblick	143
1. Vorteile	143
2. Verbreitung	143
II. Eingliederung nach § 319 AktG	144
1. Besitz aller Aktien	144
2. Sitz im Inland	144
3. Eingliederungsbeschuß	144
4. Zustimmungsbeschuß	145
5. Mehrstufige Konzerne	145
III. Eingliederung durch Mehrheitsbeschuß	146
1. Überblick	146

2. Verfahren	147
a) Abfindungsangebot	147
b) Mängel des Eingliederungsbeschlusses	147
c) Weiteres Verfahren	148
d) Ausschluß der außenstehenden Aktionäre	148
3. Abfindung	149
IV. Gläubigerschutz	149
1. Sicherheitsleistung	150
2. Mithaftung	150
V. Wirkungen	151
1. Leitungsmacht	151
a) Weisungsrecht	151
b) Aufhebung der Vermögensbindung	151
c) Rücklagen	152
2. Verantwortlichkeit	152
3. Rechnungslegung	153
VI. Beendigung	153
1. Voraussetzungen	153
a) Beschluß	153
b) Sonstige Gründe	153
2. Wirkungen	154

2. Abschnitt: Unternehmensverträge

§ 8 Beherrschungsvertrag

I. Überblick	156
1. Aktiengesellschaft	156
a) AktG	156
b) Sonderregelungen	157
2. Andere Gesellschaften	158
3. Verbreitung	158
4. Österreich und Schweiz	159
II. Rechtsnatur	160
1. Meinungsstand	160
2. Stellungnahme	161
3. Fehlerhafte Beherrschungsverträge	162
a) Überblick	162
b) Anerkennung nach Vollzug	163
c) Rechtsfolgen	163
d) Ausnahmen	163
4. Inhaltsfreiheit?	164
5. Leistungspflichten?	164
6. Interessenwahrungsverträge	165
III. Anwendungsbereich	166
1. Der andere Vertragsteil	166
2. Internationale Unternehmensverträge	166
a) Sitz- oder Gründungstheorie	167
b) Deutsches herrschendes Unternehmen	168
c) Deutsches abhängiges Unternehmen	168
d) Zur Zulässigkeit internationaler Beherrschungsverträge	169
aa) Bedenken gegen die Zulässigkeit	169
bb) Kritik	170
e) Andere Unternehmensverträge	170
f) Gleichordnungskonzerne	171

IV. Inhalt	171
1. Unterstellung unter fremde Leitung	171
a) Mindestinhalt	171
b) Personalpolitik	172
c) Sonstige Fragen	173
2. Beschränkungen des Weisungsrechts	174
a) Ausschluß?	174
b) Einschränkungen	175
3. Mehrstufige Unternehmensverbindungen	175
4. Gemeinschaftsunternehmen	176
V. Wirkungen	176

§ 9 Gewinnabführungsvertrag

I. Überblick	178
1. Bedeutung	178
2. Österreich	179
II. Anwendungsbereich	179
III. Parteien	180
1. Gemeinschaftsunternehmen	180
2. Mehrstufige Unternehmensverbindungen	180
3. Isolierte Gewinnabführungsverträge	181
a) AG	181
b) GmbH	181
IV. Inhalt	182
1. Abführung des gesamten Gewinns	182
a) Abgrenzung	182
b) Verlustdeckungszusagen	182
2. Sonstige Bestimmungen	182
3. Betriebspflicht	183
V. Gewinnermittlung	183
1. Bilanzierung	183
2. Gewinn- und Verlustermittlung	184
VI. Geschäftsführungsverträge	185
1. Inhalt	185
2. Bedeutung	185
3. Abgrenzung	185

§ 10 Organschaft im Steuerrecht

I. Körperschaftsteuer	190
1. Funktion	190
2. Voraussetzungen	190
3. Wirkungen	195
II. Gewerbesteuer	197
1. Voraussetzungen	197
2. Wirkungen	197
III. Umsatzsteuer	198
IV. Folgerungen	198

§ 11 Gewinngemeinschaft und Teilgewinnabführungsvertrag

I. Überblick	201
1. Bedeutung	201
2. Anwendungsbereich	202
II. Gewinngemeinschaft	202

1. Beispiele	202
2. Verbreitung	203
3. Parteien	204
4. Vergemeinschaftung des Gewinns	204
5. BGB-Gesellschaft	204
6. Gewinnaufteilung	205
7. Verwaltungsgemeinschaft	205
8. Gefahren	206
a) Benachteiligung bei der Gewinnverteilung	206
b) Umgehung der Hauptversammlung	207
9. Steuerrecht	207
III. Teilgewinnabführungsvertrag	208
1. Parteien	208
2. Bedeutung	208
3. Begriff	208
a) Abgrenzung	208
b) Abzuführender Gewinn	209
4. Gefahren	210
5. Steuerrecht	210
§ 12 Betriebspacht- und Betriebsüberlassungsverträge	
I. Überblick	211
1. Problematik	211
2. Verbreitung	212
II. Anwendungsbereich	213
1. Aktiengesellschaften	213
2. GmbH und Personengesellschaften	213
III. Betriebspachtvertrag	214
1. Begriff	214
2. Zustimmung der Hauptversammlung	214
3. Gefahren	215
a) Konzerninterne Pachtverträge	215
b) Insbes. unangemessene Gegenleistung	215
4. Sonderfälle	216
IV. Betriebsüberlassungsvertrag	217
V. Betriebsführungsvertrag	217
1. Begriff	217
2. Zivilrechtliche Fragen	218
3. Vereinbarkeit mit AktG	219
4. Anwendbarkeit des § 292 Abs. 1 Nr. 3 AktG	219
VI. Umgehungsproblematik	220
VII. Steuerrecht	222
1. Betriebsaufspaltung	222
2. Betriebspacht	222
a) Keine Organschaft	223
b) Behandlung unangemessener Pachtzinsen	223
aa) Verdeckte Gewinnausschüttung	223
bb) Verdeckte Zuwendungen	224
c) Umsatzsteuer	224
§ 13 Abschluß von Unternehmensverträgen	
I. Überblick	227
II. Vertragserklärungen	227

III. Form	228
IV. Zustimmung des Aufsichtsrats	229
V. Zustimmung der Hauptversammlung	229
1. Verpflichtete Gesellschaft	230
2. Anderer Vertragsteil	233
VI. Unterrichtung der Aktionäre	235
VII. Wirksamwerden des Vertrags	240
1. Eintragung in das Handelsregister	240
2. Rechtslage vor der Eintragung	241
3. Rückwirkung von Unternehmensverträgen	244
4. Unwirksamkeit	247

§ 14 Änderung von Unternehmensverträgen

I. Anwendungsbereich	248
II. Vertragserklärungen	251
III. Form	252
IV. Zustimmungserfordernis	252
1. Aufsichtsrat	252
2. Hauptversammlung	252
V. Wirksamwerden der Vertragsänderung	256

§ 15 Beendigung von Unternehmensverträgen

I. Allgemeines	258
1. Überblick	259
2. Ausschluß von Weisungen	259
II. Aufhebung	261
1. Überblick	261
2. Voraussetzungen	261
3. Rechtsfolgen	266
III. Kündigung	267
1. Allgemeines	267
2. Ordentliche Kündigung	269
3. Außerordentliche Kündigung	272
IV. Andere Beendigungsgründe	277
1. Zeitablauf	277
2. Rücktritt	278
3. Auflösende Bedingung	279
4. Anfechtung	279
5. Gesetzliche Beendigung zur Sicherung außenstehender Aktionäre	279
6. Sonstiges	280
V. Wirksamwerden der Vertragsbeendigung	285
1. Eintragung in das Handelsregister	285
2. Wirkungen und Folgen der Beendigung	285

§ 16 Sicherung des Gesellschaftsvermögens

I. Überblick	287
1. Zweck der §§ 300 bis 310 AktG	287
2. Bestandsschutz?	288
a) Schutz der abhängigen Gesellschaft selbst?	288
b) Sicherung der Überlebensfähigkeit der Gesellschaft	289
II. Anwendungsbereich	290
1. Unternehmensverträge mit abhängigen Aktiengesellschaften	290

a) Beherrschungs- und Gewinnabführungsverträge	290
b) Andere Unternehmensverträge	291
2. GmbH und Personengesellschaften	291
III. Gesetzliche Rücklage	292
1. Zweck	292
2. Gewinnabführungsvertrag	292
3. Beherrschungsvertrag	293
4. Bedeutung	293
IV. Höchstbetrag der Gewinnabführung	294
1. Zweck	294
2. Bedeutung	294
V. Verlustübernahme	295
1. Keine generelle Durchgriffshaftung im Konzern	295
2. Tatbestände der Konzernhaftung	296
a) Rechtsgeschäft	296
b) Gesetz	297
3. Grundgedanke des § 302 AktG	297
4. Übernahme des Jahresfehlbetrages	299
5. Dauer	299
6. Maßgeblichkeit der Bilanz	300
7. Durchsetzung	301
a) Fälligkeit	301
b) Geltendmachung	301
8. Mehrmütteroganschaft	302
VI. Sicherheitsleistung	302
1. § 303 AktG	302
a) Zweck	302
b) Maßgeblicher Zeitpunkt	303
c) Gesicherte Forderungen	304
d) Art der Sicherheitsleistung	304
2. Ausfallhaftung	305

§ 17 Ausgleich und Abfindung

I. Überblick	307
1. Zweck	307
2. Anwendungsbereich	308
a) Andere Gesellschaften	308
b) Fehlen außenstehender Gesellschafter	309
II. Ausgleich	309
1. Überblick über die gesetzliche Regelung	309
a) Gewinnabführungsverträge	309
b) Isolierte Beherrschungsverträge	310
c) Mängel des Vertrages	310
2. Parteien	311
a) Außenstehende Aktionäre	311
b) Andere Gläubiger	312
c) Schuldner	312
3. Fester Ausgleich	313
a) Berechnung	313
b) Zeitpunkt	314
c) Verhältnis zur Abfindung	314
4. Variabler Ausgleich	315
a) Berechnung	315
b) Gewinnanteil	316
5. Mehrstufige Konzerne	316

a) Koordinierte Unternehmensverträge zwischen allen Beteiligten . . .	317
b) Vertrag nur zwischen Mutter- und Enkelgesellschaft	318
c) Vertrag nur zwischen Tochter- und Enkelgesellschaft	318
6. Änderung	319
a) Grundsätzlich keine Anpassungspflicht	319
b) Kapitalerhöhungen bei der herrschenden Gesellschaft	320
c) Kapitalerhöhungen bei der abhängigen Gesellschaft	320
7. Beendigung	320
8. Kritik	321
III. Abfindung	322
1. Zweck	322
2. Überblick über die gesetzliche Regelung	323
a) Abfindung in Aktien	323
b) Wahlrecht	323
c) Barabfindung	323
3. Frist	324
4. Mängel des Vertrages	324
5. Gläubiger	325
a) Außenstehende Aktionäre	325
b) Frist	325
c) Fälligkeit, Verzinsung	325
6. Schuldner	326
7. Allgemeines zur Berechnung der Abfindung	327
a) Volle Abfindung	327
b) Ertragswertmethode	328
c) Stichtagsprinzip	329
8. Insbes. die Berechnung des Unternehmenswertes	330
a) Schätzung der zukünftigen Erträge	330
aa) Prognose	330
bb) Problematik	331
b) Abzinsung der zukünftigen Erträge	332
aa) Rechtsprechung	332
bb) Kritik	333
c) Betriebsneutrales Vermögen, Liquidationswert	334
d) Ableitung des Anteilswertes	334
9. Abfindungsergänzungsanspruch	335
IV. Verfahrensfragen	336
1. Überblick	336
2. Beteiligte	336
a) Antragsteller	336
b) Sonstige Beteiligte	337
3. Entscheidung	340
4. Kosten	340
V. Ausgleich und Abfindung in der Praxis	341
1. Der Fall VW/Audi-NSU	341
2. Der Fall Ilseder Hütte/Salzgitter	342
3. Der VEBA/Gelsenberg-Fall	342
4. Der Fall Thyssen/Rheinstahl	343
5. Ergebnis	344

§ 18 Leitungsmacht des herrschenden Unternehmens

I. Überblick	346
II. Weisungsrecht	346
1. Allgemeines	346
2. Weisungsberechtigter	347

a) Herrschendes Unternehmen	347
b) Sonderfälle	347
3. Adressat	348
a) Vorstand	348
b) Sonstige Mitarbeiter	348
4. Weisung	349
a) Begriff	349
b) Form	350
c) Keine Vertretungsmacht	350
d) Weisungspflicht?	351
5. Umfang	351
a) Nur Leitung der Gesellschaft	351
b) Keine Gewinnverlagerung	352
c) § 308 Abs. 3 AktG	353
d) Insbes. nachteilige Weisungen	354
6. Schranken	355
a) Beherrschungsvertrag und Satzung	355
b) Gesetz	356
c) Überlebensfähigkeit der Gesellschaft	357
7. Pflichten des Vorstandes	358
a) Prüfungspflicht	358
b) Folgepflicht	359
III. Organhaftung	359
1. Haftung der gesetzlichen Vertreter des herrschenden Unternehmens	359
2. Haftung des herrschenden Unternehmens	360
a) Beherrschungsvertrag	360
b) Treuepflicht	361
3. Haftung der Organe der abhängigen Gesellschaft	361

3. Abschnitt: Faktische Konzerne

§ 19 Einleitung

I. Überblick	366
II. Reform	367
1. Zur Kritik an der gesetzlichen Regelung	367
2. Reformpläne	369
III. Geschichte	370
1. Rechtslage unter dem AktG von 1937	370
2. Entstehungsgeschichte	371
IV. Zweck	371
V. Anwendungsbereich	373
1. Abhängigkeit von einem Unternehmen	373
2. Kein Beherrschungsvertrag	374
a) Grundsatz	374
b) Mehrstufige Unternehmensverbindungen	374
3. Internationaler Anwendungsbereich	375
4. GmbH und Personengesellschaften	375
VI. Faktische Konzerne?	376

§ 20 Nachteilsausgleich

I. Veranlassung	377
1. Begriff	377
2. Einzelfälle	378

a) Hauptversammlungsbeschlüsse	378
b) Vorstandsdoppelmandate	378
3. Vermutung	378
4. Gegenstand	379
II. Nachteil	379
1. Maßstab	379
2. Zeitpunkt	381
3. Beispiele	381
a) Rechtsprechung	381
b) Rechtsgeschäfte	382
aa) Marktpreis	382
bb) Korrekturen	383
cc) Fehlen von Marktpreisen	384
c) Maßnahmen	385
4. Pflichten des Vorstands	386
a) Leitlinien	386
b) Konsequenzen	387
III. Vorteile	388
1. Durchsetzung	388
2. Erscheinungsformen	389
IV. Qualifizierte faktische Konzerne	389
1. Problematik	389
2. Begriff	391
a) Überblick	392
b) Rechtsprechung	393
c) Schrifttum	394
d) Stellungnahme	396
aa) GmbH	397
bb) AG	398
e) Fallgruppen	400
aa) „Betriebsabteilung“	400
bb) Einmann-Gesellschaften	401
cc) Organverflechtung	402
dd) Sonstige Fälle	403
ee) Betriebsaufspaltung	403
3. Zulässigkeit?	404
a) Überblick	404
aa) „Verbot“?	404
bb) Legitimation?	405
b) Stellungnahme	406
4. Haftung	407
a) Gegenüber der abhängigen Gesellschaft	408
b) Gegenüber den Gläubigern	408
aa) Meinungsstand	408
bb) Stellungnahme	409

§ 21 Abhängigkeitsbericht

I. Überblick	411
II. Kritik	412
III. Inhalt	413
1. Allgemeines	413
2. Rechtsgeschäfte	414
3. Maßnahmen	416
IV. Prüfung	416
1. Durch die Abschlußprüfer	416

a) Betroffene Gesellschaften	416
b) Prüfungsgegenstand	417
c) Ergebnis	417
2. Durch den Aufsichtsrat	417

§ 22 Verantwortlichkeit der Beteiligten

I. Überblick	419
II. Haftung des herrschenden Unternehmens	420
1. Voraussetzungen	420
2. Rechtsfolgen	420
3. Konkurrenzen	421
III. Haftung der Verwaltung der abhängigen Gesellschaft	421
1. Nach § 318 AktG	421
2. Nach sonstigen Vorschriften	422

3. Teil: GmbH-Konzernrecht

§ 23 Einleitung

I. Verbreitung	427
II. Geschichte	429
III. Rechtsquellen	431
1. Gesetzliche Regelungen	431
2. Analogie zum AktG	432
3. Richterrecht	432
IV. Überblick über die gegenwärtige Rechtslage	433
V. Österreich	434

§ 24 Faktische Konzerne

I. Überblick	436
II. Einfache faktische Konzerne	437
1. Bisherige Diskussion	437
a) Rechtsprechung	437
b) Schrifttum	437
aa) Haftungsmodelle	437
bb) Stellungnahme	439
2. Schädigungsverbot	440
a) Inhalt	440
b) Beispiele	441
c) Anwendungsbereich	441
d) Rechtsfolgen	442
aa) Schadensersatz- und Unterlassungsansprüche	442
bb) actio pro socio	443
cc) Sonstige Rechtsfolgen	443
3. Gläubigerschutz	444
a) Mehrgliedrige Gesellschaften	444
b) Einmanggesellschaften	444
III. Qualifizierte faktische Konzerne	445
1. Überblick	445
2. Begriff	446
a) Herrschende Meinung	446
b) Kritik	447
c) Vermutung?	449

d) Fallgruppen	450
aa) Allgemeines	450
bb) Insbes. Einmann-Gesellschaften	450
3. Zulässigkeit	452
a) Bei Zustimmung aller Gesellschafter?	452
b) Ohne Zustimmung der Gesellschafter?	453
4. Haftung gegenüber den Gläubigern	454
a) Überblick	454
b) Haftungsmodelle	455
c) Entlastungsbeweis?	459
d) Nur Schutz des Stammkapitals?	461
e) Sonderbehandlung der Einmanngesellschaften?	461
f) Zusammenfassung	464

§ 25 Unternehmensverträge

I. Verbreitung	466
II. Überblick	467
1. Gesetzliche Teilregelungen	467
2. Rechtsprechung	468
III. Insbes. Österreich	468
IV. Beherrschungsverträge	469
1. Bedeutung	469
2. Zuständigkeit	470
3. Form	471
a) Zustimmungsbeschluß	471
b) Vertrag	471
c) Eintragung	471
d) Insbes. Einmann-Gesellschaften	472
4. Erforderliche Mehrheit	472
a) Regelfall	472
b) Konzernklauseln	474
aa) Herabsetzung der Mehrheitserfordernisse	474
bb) Ermächtigungsklauseln	474
cc) Publizität	475
5. Zustimmung der Gesellschafter der Obergesellschaft	475
a) Notwendigkeit	475
b) Form	476
6. Änderung und Beendigung des Vertrages	476
7. Fehlerhafte Verträge	477
a) Steuerrecht	478
b) Gesellschaftsrecht	479
8. Abfindung und Ausgleich	480
9. Weisungsrecht	481
10. Gläubigerschutz	482
11. Haftung des herrschenden Unternehmens	482
V. Gewinnabführungsverträge	483
1. Begriff	483
2. Abschluß	483
3. Gläubigerschutz	484
VI. Andere Unternehmensverträge	485
1. Gewinngemeinschaften und Teilgewinnabführungsverträge	485
2. Betriebspacht- und Betriebsüberlassungsverträge	485

4. Teil: Konzernrecht bei anderen Gesellschaften

1. Abschnitt: Personengesellschaften

§ 26 Grundlagen

I. Einleitung	488
II. Verbreitung	489
III. Sonderfälle	490
1. GmbH und Co. KG	490
2. Publikums-KG	490
IV. Grundbegriffe	491
1. Abhängigkeit	491
2. Konzern	492
V. Konzernbildungskontrolle	493
1. Abhängigkeit	493
2. Konzern	494

§ 27 Personengesellschaft als abhängiges Unternehmen

I. Einfache Abhängigkeitsverhältnisse	495
1. Begründung	495
2. Schädigungsverbot	495
a) Treuepflicht	495
b) Mehrstufige Abhängigkeitsverhältnisse	496
3. Sonstige Schutzmaßnahmen	497
a) Informationspflichten	497
b) Auskunftsrecht, Vertretungsmacht	497
c) Sonstige Rechte	498
4. Gläubigerschutz	498
II. „Faktische“ Konzerne	499
1. Mit Zustimmung der Gesellschafter	499
a) Zulässigkeit	499
b) Rechtsfolgen	500
2. Ohne Zustimmung der Gesellschafter	501
a) Schadensersatzpflicht	501
b) Gläubigerschutz	501
III. Vertragskonzerne	502
1. Zulässigkeit	502
a) Meinungsstand	502
b) Stellungnahme	503
c) Nichtigkeit	504
2. Form	504
3. Schutz der außenstehenden Gesellschafter	505
4. Weisungsrecht	505
5. Gläubigerschutz	506
IV. Gewinnabführungsverträge	506
V. Sonstige Unternehmensverträge	506

§ 28 Personengesellschaft als herrschendes Unternehmen

I. Überblick	507
II. Geschäftsführungsbefugnis	507
1. Beteiligungsverwaltung	507

a) Mitwirkung der Gesellschafter	507
b) Beispiele	508
2. Ausübung der Beteiligungsrechte	509
III. Auskunfts- und Einsichtsrecht	510
1. Grundsatz	510
2. Ausnahmen	510
IV. Grundsätze ordnungsmäßiger Konzerngeschäftsführung	511

2. Abschnitt: Sonstige Gesellschaften

§ 29 Genossenschaften, Vereine und Stiftungen

I. Genossenschaften	513
1. Überblick	513
2. Genossenschaft als herrschendes Unternehmen	514
a) Zulässigkeit der Beteiligung	514
b) Insbes. Halte- und Pachtgenossenschaften	515
c) Vertragskonzerne	515
3. Abhängigkeit	516
a) Voraussetzungen	516
b) Rechtsfolgen	517
4. Vertragskonzerne	517
a) Beherrschungsverträge	517
b) Gewinnabführungsverträge	518
c) Zustimmung der Gesellschafter	519
d) Rechtsfolgen	519
II. Vereine	520
1. Rechtstatsachen	520
2. Abhängigkeit	522
a) Voraussetzungen	522
b) Schädigungsverbot	522
c) Vertragskonzerne	523
d) Vereinsrecht	523
3. Der Verein als herrschendes Unternehmen	523
a) Konzernrecht	523
b) Vereinsrecht	524
III. Stiftungen	525
1. Rechtstatsachen	525
2. Stiftungen als herrschendes Unternehmen	526
a) Stiftungsrecht	526
b) Konzernrecht	526

5. Teil: Rechnungslegung

§ 30 Grundlagen der Rechnungslegung im Konzern

I. Überblick	531
II. Entstehungsgeschichte	533
1. Entwicklung bis zum Bilanzrichtlinien-Gesetz	533
2. Bilanzrichtlinien-Gesetz	533
III. Zweck	535
IV. Anwendungsbereich	537
1. Grundgesetz	537
2. Voraussetzungen der Pflicht zur Konzernrechnungslegung	538
V. Inhalt und Form des Konzernabschlusses und des Konzernlageberichts	540

1. Inhalt des Konzernabschlusses	540
2. Anzuwendende Vorschriften	540
3. Stichtag	540
4. Konzernanhang	541
5. Konzernlagebericht	542

§ 31 Konsolidierung

I. Konsolidierungskreis	543
1. Umfang der Konsolidierungspflicht	543
2. Ausnahmen von der Einbeziehung	543
II. Vollkonsolidierung	544
1. Konsolidierungsgrundsätze	544
2. Kapitalkonsolidierung	545
3. Schuldenkonsolidierung	547
4. Behandlung der Zwischenergebnisse	548
5. Aufwands- und Ertragskonsolidierung	549
6. Bewertung	549
III. Anteilmäßige Konsolidierung	552
1. Grundsatz	552
2. Regelung	552
IV. Assoziierte Unternehmen	553
1. Grundsatz	553
2. Voraussetzungen	554
3. Wertansatz der Beteiligung	555

§ 32 Weitere Vorschriften über die Rechnungslegung im Konzern

I. Publizitätsgesetz	557
II. Sonstige Vorschriften	558
1. Bergrechtliche Gewerkschaft	558
2. Kreditinstitute	558
3. Versicherungsunternehmen	559
4. Gemeinnützige Wohnungsunternehmen	559
III. Schlußbetrachtung	559
Anhang	561
Stichwortverzeichnis	571