

Emmerich / Habersack

**Aktien- und GmbH-
Konzernrecht**

Kommentar

6. Auflage

Verlag C. H. Beck

Aktien- und GmbH-Konzernrecht

von

Prof. em. Dr. Volker Emmerich

Universität Bayreuth
Richter am OLG Nürnberg a. D.

Prof. Dr. Mathias Habersack

Universität Tübingen

6., überarbeitete Auflage



Verlag C. H. Beck München 2010

Verlag C. H. Beck im Internet:
beck.de

ISBN 978 3 406 59905 7

© 2010 Verlag C. H. Beck oHG
Wilhelmstraße 9, 80801 München
Druck: Druckhaus „Thomas Müntzer“ GmbH,
Neustädter Str. 1–4,
99947 Bad Langensalza

Satz: Druckerei C. H. Beck Nördlingen

Gedruckt auf säurefreiem, alterungsbeständigem Papier
(hergestellt aus chlorfrei gebleichtem Zellstoff)

Vorwort zur sechsten Auflage

Erneut haben uns die erfreuliche Aufnahme der Voraufgabe und die unverändert dynamische Entwicklung auf dem Gebiet des Konzernrechts dazu bewogen, nach nur zwei Jahren eine Neuauflage vorzulegen. Sie befindet sich auf dem Stand vom 1. Juli 2009 und berücksichtigt neben der Vielzahl an höchst- und instanzgerichtlichen Entscheidungen und Veröffentlichungen die nicht wenigen seit dem Erscheinen der Voraufgabe in Kraft getretenen Reformgesetze, die teils unmittelbar, teils mittelbar das Konzernrecht betreffen; hervorzuheben sind das MoMiG, das BilMoG, das ARUG, das VorstAG und das FMStBG. Herr Habersack dankt den Mitarbeitern seines Lehrstuhls, darunter insbesondere Herrn Daniel Hunecke, für tatkräftige Unterstützung.

Bayreuth und Tübingen, im November 2009

Volker Emmerich
Mathias Habersack

Abkürzungsverzeichnis

<i>A/D/S</i>	Adler/Düring/Schmaltz, Rechnungslegung und Prüfung der Unternehmen, 6. Aufl. 1994 ff.
aA	anderer Ansicht
aaO	am angegebenen Ort
abl.	ablehnend
ABl.	Amtsblatt
ABl. EG	Amtsblatt der Europäischen Gemeinschaften
Abs.	Absatz
Abschn.	Abschnitt
abw.	abweichend
abwM	abweichende Meinung
AcP	Archiv für die civilistische Praxis
ADHGB	Allgemeines Deutsches Handelsgesetzbuch
aE	am Ende
aF	alte Fassung
AG	Aktiengesellschaft; Die Aktiengesellschaft (Zeitschrift); auch: Amtsgericht
AGB	Allgemeine Geschäftsbedingungen
AGBG	Gesetz zur Regelung der Allgemeinen Geschäftsbedingungen (aufgehoben)
AHK	Alliierte Hohe Kommission
AktG	Aktiengesetz
AktG 1937	Aktiengesetz 1937
AktR	Aktienrecht
allg.	allgemein
allgM	allgemeine Meinung
Alt.	Alternative
aM	anderer Meinung
amtl.	amtlich
Amtl. Begr.	Amtliche Begründung
AnfG	Anfechtungsgesetz
Anh.	Anhang
Anm.	Anmerkung
AO	Abgabenordnung
AöR	Archiv für öffentliches Recht
AP	Arbeitsrechtliche Praxis, Nachschlagewerk des BAG
AR	Aufsichtsrat
ARUG	Gesetz zur Umsetzung der Aktionärsrechterichtlinie
AR-Vorsitzender	Aufsichtsratsvorsitzender
arg.	argumentum
Art.	Artikel
<i>Bearbeiter in Assmann/ Pötzsch/Schneider WpÜG</i>	Assmann/Pötzsch/Schneider, Wertpapiererwerbs- und Übernahmegesetz, 2005
<i>Bearbeiter in Assmann/ Schneider WpHG</i>	Assmann/Schneider, Wertpapierhandelsgesetz, Kommentar, 5. Aufl. 2009
AT	Allgemeiner Teil
Aufl.	Auflage
ausf.	ausführlich
AWD	siehe RIW
BaFin.	Bundesanstalt für Finanzdienstleistungsaufsicht
BAG	Bundesarbeitsgericht
BAGE	Entscheidungen des Bundesarbeitsgerichts
BankBiRiLiG	Bank-Bilanzrichtliniengesetz
BankR Hdb./ <i>Bearbeiter</i>	Schimansky/Bunte/Lwowski, Bankrechts-Handbuch, 3. Aufl. 2007
BAnz.	Bundesanzeiger
Baumbach/Hopt/ <i>Bearbeiter</i>	Baumbach/Hopt, Handelsgesetzbuch, 33. Aufl. 2008
HGB	Baumbach/Hueck, Aktiengesetz, Kommentar, 13. Aufl. 1968
<i>Baumbach/Hueck</i>	
Baumbach/Hueck/ <i>Bearbeiter GmbHG</i>	Baumbach/Hueck, GmbH-Gesetz, 18. Aufl. 2006

Abkürzungen

Abkürzungsverzeichnis

Baumbach/Lauterbach/ <i>Bearbeiter</i> ZPO	Baumbach/Lauterbach/Albers/Hartmann, Zivilprozessordnung, 67. Aufl. 2009
<i>Bearbeiter</i> in	
Baums/Thoma	Baums/Thoma, WpÜG, Kommentar, Stand: November 2008
<i>Bearbeiter</i> in	
Bayer/Habersack	Bayer/Habersack (Hrsg.), Aktienrecht im Wandel, Bd. I: Entwicklung des Aktienrechts, Bd. II: Grundsatzfragen des Aktienrechts, 2007
BayObLG/BayObLGZ	Bayerisches Oberstes Landesgericht; auch Sammlung von Entscheidungen des BayObLG in Zivilsachen
BB	Betriebs-Berater (Zeitschrift)
Bd.	Band (Bände)
bearb.	bearbeitet
Bearb.	Bearbeiter, Bearbeitung
Beck AG-Hdb./ <i>Bearbeiter</i>	Beck'sches Handbuch der AG, herausgegeben von Müller/Rödter, 2004
BeckRS	Rechtsprechungssammlung in Beck-Online (Jahr, Nummer)
Begr.	Begründung
Beil.	Beilage
Bek.	Bekanntmachung
Beschl.	Beschluss
betr.	betreffend
BetrAVG	Gesetz zur Verbesserung der betrieblichen Altersversorgung
BetrVG	Betriebsverfassungsgesetz
BetrVG 1952	Betriebsverfassungsgesetz vom 11. 10. 1952
BeurkG	Beurkundungsgesetz
BFH/BFHE	Bundesfinanzhof; auch Sammlung der Entscheidungen und Gutachten des BFH
BFuP	Betriebswirtschaftliche Forschung und Praxis (Zeitschrift)
BGB	Bürgerliches Gesetzbuch
BGBI.	Bundesgesetzblatt
BGE	Entscheidungen des Schweizerischen Bundesgerichts
BGH/BGHZ	Bundesgerichtshof; auch Entscheidungen des BGH in Zivilsachen
BGHSt.	Entscheidungen des BGH in Strafsachen
BilMoG	Gesetz zur Modernisierung des Bilanzrechts
BilReG	Bilanzrechtsreformgesetz
BiRiLiG	Bilanzrichtlinien-Gesetz
BKartA	Bundeskartellamt
BKR	Zeitschrift für Bank- und Kapitalmarktrecht
BMF	Bundesminister(ium) der Finanzen
BMJ	Bundesminister(ium) der Justiz
BörsG	Börsengesetz
BR-Drucks.	Drucksache des Bundesrats
Bsp.	Beispiel(e)
BStBl.	Bundessteuerblatt
BT	Bundestag
BT-Drucks.	Drucksache des Deutschen Bundestages
Bürgers/Körper/ <i>Bearbeiter</i>	Bürgers/Körper, AktG, Kommentar, 2008
BVerfG/BVerfGE	Bundesverfassungsgericht; auch Entscheidungen des BVerfG
BVerwGE	Entscheidungen des BVerwG
bzgl.	bezüglich
bzw.	beziehungsweise
c. i. c.	culpa in contrahendo
DAV	Deutscher Anwaltsverein
DB	Der Betrieb (Zeitschrift)
DepotG	Depotgesetz
ders.	derselbe
dgl.	dergleichen
dh.	das heißt
dies.	dieselbe; dieselben
Diss.	Dissertation
DJ	Deutsche Justiz (Zeitschrift)
DJT	Deutscher Juristentag
DJZ	Deutsche Juristen-Zeitung
DNotZ	Deutsche Notar-Zeitschrift
DrittelbG	Drittelbeteiligungsgesetz
DStR	Deutsches Steuerrecht (Zeitschrift)
DWiR (DZWIR)	Deutsche Zeitschrift für Wirtschaftsrecht

Abkürzungsverzeichnis

Abkürzungen

ebd.	ebenda
EG	Europäische Gemeinschaften; auch Einführungsgesetz
eG	eingetragene Genossenschaft
EG-RL	EG-Richtlinie
EGAktG	Einführungsgesetz zum Aktiengesetz
EGInsO	Einführungsgesetz zur Insolvenzordnung
EG	Vertrag zur Gründung der Europäischen Gemeinschaften
<i>Ehricke/Ekkenga/Oechsler</i> ..	<i>Ehricke/Ekkenga/Oechsler, WpÜG, 2003</i>
EHUG	Gesetz über elektronische Handelsregister und Genossenschaftsregister sowie das Unternehmensregister
Einf.	Einführung
einHM	einhellige Meinung
Einl.	Einleitung
einschl.	einschließlich
einschr.	einschränkend
<i>Emmerich/Habersack</i>	<i>Emmerich/Habersack, Konzernrecht, 9. Aufl. 2008</i>
Erl.	Erläuterungen, Erlass
Erman/ <i>Bearbeiter</i> BGB	Erman, Handkommentar zum Bürgerlichen Gesetzbuch mit Einführungsgesetz, herausgegeben von H. P. Westermann, 12. Aufl. 2008
EU	Europäische Union
EuGH	Europäischer Gerichtshof
EuroEG	Gesetz zur Einführung des Euro
EuZW	Europäische Zeitschrift für Wirtschaftsrecht
eV	eingetragener Verein
evtl.	eventuell
EWiR	Entscheidungen im Wirtschaftsrecht
EWIR	Europäischer Wirtschaftsraum
f., ff.	folgend(e)
FamFG	Gesetz über das Verfahren in Familiensachen und in den Angelegenheiten der freiwilligen Gerichtsbarkeit
FAZ	Frankfurter Allgemeine Zeitung
FGG	Gesetz über die Angelegenheiten der freiwilligen Gerichtsbarkeit
FGPrax	Praxis der Freiwilligen Gerichtsbarkeit. Vereinigt mit OLGZ
<i>Fleischer/Bearbeiter</i>	<i>Fleischer, Handbuch des Vorstandsrechts, 2006</i>
<i>Flume JurPerson</i>	<i>Flume, Allgemeiner Teil des Bürgerlichen Rechts, Bd. I/2: Die juristische Person, 1983</i>
<i>Flume Personenges.</i>	<i>Flume, Allgemeiner Teil des Bürgerlichen Rechts, Bd. I/1: Die Personengesellschaft, 1977</i>
FMStBG	Gesetz zur Beschleunigung und Vereinfachung des Erwerbs von Anteilen an sowie Risikopositionen von Unternehmen des Finanzsektors durch den Fonds „Finanzmarktstabilisierungsfonds – FMS“
FMStErgG	Gesetz zur weiteren Stabilisierung des Finanzmarkts
FMStFG	Gesetz zur Errichtung eines Finanzmarktstabilisierungsfonds
FMStG	Gesetz zur Umsetzung eines Maßnahmenpakets zur Stabilisierung des Finanzmarktes
Fn.	Fußnote
FN-IdW	Fachnachrichten des IdW
FRUG	Finanzmarktrichtlinie-Umsetzungsgesetz
FS	Festschrift
FusionskontrollVO	Fusionskontroll-Verordnung
G	Gesetz (in Zusammensetzungen)
GbR	Gesellschaft bürgerlichen Rechts
<i>Bearbeiter in</i> <i>Geibel/Süßmann</i>	<i>Geibel/Süßmann, WpÜG, Kommentar, 2. Aufl. 2008</i>
gem.	gemäß
GesR	Gesellschaftsrecht
GesRZ	Der Gesellschafter (Zeitschrift)
<i>Bearbeiter in</i> <i>Geßler/Hefermehl</i>	<i>Geßler/Hefermehl/Eckardt/Kropff, Aktiengesetz, Großkommentar, 1973 ff.</i>
ggf.	gegebenenfalls
GmbH	Gesellschaft mit beschränkter Haftung
GmbHG	Gesetz betreffend die Gesellschaften mit beschränkter Haftung
GmbHR	GmbH-Rundschau (Zeitschrift)
<i>v. Godin/Wilhelmi</i>	<i>v. Godin/Wilhelmi, Aktiengesetz, Kommentar, 4. Aufl. 1971</i>
<i>Goette</i>	<i>Goette, Die GmbH, 2. Aufl. 2002</i>
<i>Goette Einführung</i>	<i>Goette, Einführung in das neue GmbH-Recht, 2008</i>

Abkürzungen

Abkürzungsverzeichnis

<i>Bearbeiter in</i>	
Goette/Habersack	Goette/Habersack, Das MoMiG in Wissenschaft und Praxis, 2009
grdlg.	grundlegend
<i>Bearbeiter in</i>	
GroßkommAktG	Großkommentar zum Aktiengesetz, 3. Aufl. 1970 ff.; 4. Aufl. 1992 ff., herausgegeben von Hopt/Wiedemann. Soweit die 3. Aufl. zitiert wird, ist dies kenntlich gemacht
Grunewald	Grunewald, Gesellschaftsrecht, 7. Aufl. 2008
GVG	Gerichtsverfassungsgesetz
GWR	Gesellschafts- und Wirtschaftsrecht (Zeitschrift)
<i>Bearbeiter in Haarmann/</i>	
Schüppen	Haarmann/Schüppen, Frankfurter Kommentar zum WpÜG, 3. Aufl. 2008
Habersack	Habersack, Europäisches Gesellschaftsrecht, 3. Aufl. 2006
<i>Bearbeiter in</i>	
Habersack/Mülbert/Schlitt	Habersack/Mülbert/Schlitt (Hrsg.), Handbuch der Kapitalmarktinformation, 2008
<i>Hachenburg/Bearbeiter</i>	
GmbHG	Hachenburg, Gesetz betreffend die Gesellschaften mit beschränkter Haftung, Großkommentar, herausgegeben von Ulmer, 8. Aufl. 1990 ff.
Halbs.	Halbsatz
Hdb.	Handbuch
Heidel/ <i>Bearbeiter</i>	Heidel, Aktienrecht und Kapitalmarktrecht, 2. Aufl. 2007
<i>Bearbeiter in</i>	
Henn/Frodermann/Jannott	Henn/Frodermann/Jannott, Handbuch des Aktienrechts, 8. Aufl., 2009
Henze	Henze, Konzernrecht – Höchst- und obergerichtliche Rechtsprechung, 2001
Heymann/ <i>Bearbeiter</i> HGB	Heymann, Handelsgesetzbuch, Kommentar (ohne Seerecht), 2. Aufl., herausgegeben von Norbert Horn, 1995 ff.
HFA	Hauptfachausschuss des Instituts der Wirtschaftsprüfer
HGB	Handelsgesetzbuch
hL	herrschende Lehre
hM	herrschende Meinung
Hrsg.	Herausgeber
Hueck/Windbichler	Hueck/Windbichler, Gesellschaftsrecht, 21. Aufl. 2008
Hüffer	Hüffer, Aktiengesetz, Kommentar, 8. Aufl. 2008
idF	in der Fassung
idR	in der Regel
idS	in diesem Sinne
IdW	Institut der Wirtschaftsprüfer in Deutschland e. V.
ieS	im engeren Sinne
insbes.	insbesondere
InsO	Insolvenzordnung
iS (d.; v.)	im Sinne (des, der; von)
IStR	Internationales Steuerrecht (Zeitschrift)
iVm.	in Verbindung mit
iwS	im weiteren Sinne
JBl.	Juristische Blätter (Zeitschrift)
jew.	jeweils
JR	Juristische Rundschau
Jura	Jura; Juristische Ausbildung (Zeitschrift)
JuS	Juristische Schulung (Zeitschrift)
JVEG	Justizentschädigungs- und -vergütungsgesetz
JW	Juristische Wochenschrift
JZ	Juristenzeitung
<i>Bearbeiter in</i>	
Kallmeyer UmwG	Kallmeyer, Umwandlungsgesetz, Kommentar, 3. Aufl. 2006
KapCoRiLiG	Gesetz zur Durchführung der Richtlinie des Rates der Europäischen Union zur Änderung der Bilanz- und der Konzernbilanzrichtlinie hinsichtlich ihres Anwendungsbereichs (90/605/EWG), zur Verbesserung der Offenlegung von Jahresabschlüssen und zur Änderung anderer handelsrechtlicher Bestimmungen
KapErhG	Kapitalerhöhungsgesetz
KapErhStG	Gesetz über steuerrechtliche Maßnahmen bei Erhöhung des Nennkapitals aus Gesellschaftsmitteln
KfH	Kammer für Handelsachen
KG	Kommanditgesellschaft; Kammergericht
KGaA	Kommanditgesellschaft auf Aktien

Abkürzungsverzeichnis

Abkürzungen

KGJ	Jahrbuch für Entscheidungen des Kammergerichts in Sachen der freiwilligen Gerichtsbarkeit
Kilger/Schmidt	Kilger/Karsten Schmidt, Insolvenzgesetze KO/VglO/GesO, Kommentar, 17. Aufl. 1997
KO	Konkursordnung
Bearbeiter in Kölner Kommentar	Aktiengesetz, Kommentar, herausgegeben von Zöllner, 2. Aufl. 1989 ff.: §§ 1–117 AktG, §§ 238–289, 316–330, 340–340 o HGB, §§ 150, 152, 170–176, 179–240, 262–328, 339–361 AktG; 3. Aufl., herausgegeben von Zöllner/Noack, 2004 ff.: §§ 15–22, 67–75, 161, 258–261 a, 291–328 AktG.
Bearbeiter in Kölner Kommentar zum WpÜG Koller/Roth/Morck HGB ... Komm.	WpÜG, Kommentar, herausgegeben von Hirte/von Bülow Koller/Roth/Morck, HGB, Kommentar, 6. Aufl. 2007 Kommentar
KonTraG	Gesetz zur Kontrolle und Transparenz im Unternehmensbereich
Konzern	Der Konzern (Zeitschrift)
KostO	Kostenordnung
krit.	kritisch
Kropff	Kropff, Aktiengesetz. Textausgabe des Aktiengesetzes vom 6. 9. 1965 mit Begründung des Regierungsentwurfes und Bericht des Rechtsausschusses des Deutschen Bundestages
KStG	Körperschaftsteuergesetz
KTS	Zeitschrift für Konkurs-, Treuhand- und Schiedsgerichtswesen; ab 1989: KTS Zeitschrift für Insolvenzrecht – Konkurs, Treuhand, Sanierung –
Kübler/Assmann	Kübler/Assmann, Gesellschaftsrecht, 6. Aufl. 2006
Langenbucher	Langenbucher, Aktien- und Kapitalmarktrecht, 2008
lfd.	laufend
LG	Landgericht
Lit.	Literatur
lit.	litera
LM	Lindenmaier/Möhring, Nachschlagewerk des Bundesgerichtshofes
LöschG	Gesetz über die Auflösung und Löschung von Gesellschaften und Genossenschaften
LS	Leitsatz
Lutter	Lutter, Holding-Handbuch, 4. Aufl. 2004
Bearbeiter in Lutter UmwG	Lutter, Umwandlungsgesetz, Kommentar, herausgegeben von Lutter/Winter, 4. Aufl. 2009
Bearbeiter in Lutter/ Hommelhoff GmbHG	Lutter/Hommelhoff, GmbH-Gesetz, Kommentar, 17. Aufl. 2009
Bearbeiter in Lutter/ Scheffler/Schneider	Lutter/Scheffler/Schneider (Hrsg.), Handbuch der Konzernfinanzierung, 1998
LZ	Leipziger Zeitschrift für Deutsches Recht
Bearbeiter in Marsch-Barner/Schäfer	Marsch-Barner/Schäfer, Handbuch börsennotierte AG, 2. Aufl., 2009
MDR	Monatsschrift für Deutsches Recht
MgVG	Gesetz zur Umsetzung der Regelungen über die Mitbestimmung der Arbeitnehmer bei einer Verschmelzung von Kapitalgesellschaften aus verschiedenen Mitgliedstaaten
Michalski/Bearbeiter GmbHG	Michalski, GmbHG, Kommentar, 2002
Mio.	Million(en)
MitbestG	Mitbestimmungsgesetz
mN	mit Nachweisen
MoMiG	Gesetz zur Modernisierung des GmbH-Rechts und zur Bekämpfung von Missbräuchen
MünchHdb. AG/ Bearbeiter	Münchener Handbuch des Gesellschaftsrechts, Bd. 4, Aktiengesellschaft, herausgegeben von Hoffmann-Becking, 3. Aufl. 2007
MünchHdb. GmbH/Bearbeiter	Münchener Handbuch des Gesellschaftsrechts, Bd. 3, GmbH, herausgegeben von Priester/Mayer, 2. Aufl. 2003
MünchKommAktG/ Bearbeiter	Münchener Kommentar zum Aktiengesetz, Bände 1 (§§ 1–75), 2 (§§ 76–117, MitbestG, DrittelbG) und 5 (§§ 278–328; SpruchG): 3. Aufl., 2008 ff., herausgegeben von Goette/Habersack, 2008 ff.; im Übrigen 2. Aufl., herausgegeben von Kropff/Semler, 2000 ff.

Abkürzungen

Abkürzungsverzeichnis

MünchKommBGB/ <i>Bearbeiter</i>	Münchener Kommentar zum Bürgerlichen Gesetzbuch, herausgegeben von Rebmann/Säcker/Rixecker, 5. Aufl. 2006 ff.
MünchKommHGB/ <i>Bearbeiter</i>	Münchener Kommentar zum Handelsgesetzbuch, herausgegeben von K. Schmidt, 2. Aufl. 2005 ff.
mwN	mit weiteren Nachweisen
NachhBG	Nachhaftungsbegrenzungs-gesetz
nF	neue Fassung
NJW	Neue Juristische Wochenschrift
NJW-RR	NJW-Rechtsprechungs-Report Zivilrecht
Nr.	Nummer
NZG	Neue Zeitschrift für Gesellschaftsrecht
NZI	Neue Zeitschrift für das Recht der Insolvenz und Sanierung
o.	ordentlich
OGH	österreichischer Oberster Gerichtshof
OHG	offene Handelsgesellschaft
ÖJZ	österreichische Juristenzeitung
OLG	Oberlandesgericht; auch Entscheidungen der OLG in Zivilsachen einschließ-lich der freiwilligen Gerichtsbarkeit (seit 1965) bzw. Die Rechtsprechung der OLG auf dem Gebiete des Zivilrechts (bis 1928)
OLGR	Die Rechtsprechung der OLG auf dem Gebiet des Zivilrechts
OLGZ	Entscheidungen der OLG in Zivilsachen einschließlich der freiwilligen Ge-richtsbarkeit
Palandt/ <i>Bearbeiter</i> BGB	Palandt, Bürgerliches Gesetzbuch, Kommentar, 68. Aufl. 2009
Prot.	Protokoll
pVV	positive Vertragsverletzung
<i>Raiser/Veil</i>	Raiser/Veil, Recht der Kapitalgesellschaften, 4. Aufl. 2006
RegE	Regierungsentwurf
RG	Reichsgericht; auch Entscheidungen des RG in Zivilsachen
RGZ	Entscheidungen des Reichsgerichts in Zivilsachen
RIW	Recht der internationalen Wirtschaft (Außenwirtschaftsdienst des Betriebs-Beraters)
Rn.	Randnummer
ROHG	Reichsoberhandelsgericht
ROHGE	Entscheidungen des Reichsoberhandelsgerichts
<i>Roth/Altmeppen</i> GmbHG	Roth/Altmeppen, GmbH-Gesetz, Kommentar, 6. Aufl. 2009
Rowedder/Schmidt-	
Leithoff/ <i>Bearbeiter</i> GmbHG	Rowedder/Schmidt-Leithoff, GmbH-Gesetz, Kommentar, 4. Aufl. 2002
Rpfleger	Der Rechtspfleger (Zeitschrift)
RPfG	Rechtspflegergesetz
Rspr.	Rechtsprechung
RVG	Rechtsanwaltsvergütungsgesetz
S.	Satz; Seite
s.	siehe
<i>Seibert</i>	Seibert, Gesetz zur Modernisierung des GmbH-Rechts und zur Bekämpfung von Missbräuchen – MoMiG, RWS-Dokumentation 23, 2008.
<i>Bearbeiter</i> in	
Semler/Stengel UmwG	Semler/Stengel, Umwandlungsgesetz, Kommentar, 2. Aufl. 2007
s. o.	siehe oben
s. u.	siehe unten
Schlegelberger/ <i>Bearbeiter</i>	
HGB	Schlegelberger, Handelsgesetzbuch, Kommentar, 5. Aufl. 1973 ff.
<i>K. Schmidt</i> GesR	K. Schmidt, Gesellschaftsrecht, 4. Aufl. 2002
<i>K. Schmidt</i> HandelsR	K. Schmidt, Handelsrecht, 5. Aufl. 1999
<i>K. Schmidt/Lutter/</i>	
<i>Bearbeiter</i>	K. Schmidt/Lutter, AktG, Kommentar, 2008
<i>Schmitt/Hörtnagl/Stratz</i>	Schmitt/Hörtnagl/Stratz, Umwandlungsgesetz, Umwandlungssteuergesetz, Kommentar, 4. Aufl. 2006
Scholz/ <i>Bearbeiter</i> GmbHG	Scholz, GmbH-Gesetz, Kommentar, Bd. 1 (§§ 1–34, Konzernrecht) und Bd. 2 (§§ 35–52): 10. Aufl. 2006; im Übrigen: 9. Aufl. 2002
<i>Bearbeiter</i> in	
Schwark KMRK	Schwark, Kapitalmarktrechts-Kommentar, 2004
SE	Societas Europaea
SEAG	Gesetz zur Ausführung der Verordnung (EG) Nr. 2157/2001 des Rates vom 8. Oktober 2001 über das Statut der Europäischen Gesellschaft

Abkürzungsverzeichnis

Abkürzungen

SEBG	Gesetz über die Beteiligung der Arbeitnehmer in einer Europäischen Gesellschaft
SEEG	Gesetz zur Einführung der Europäischen Gesellschaft
SeuffA	Seufferts Archiv für Entscheidungen der obersten Gerichte in den deutschen Staaten
SJZ	Süddeutsche Juristenzeitung
Soergel/ <i>Bearbeiter</i> BGB	Soergel, Kommentar zum Bürgerlichen Gesetzbuch mit Einführungsgesetz und Nebengesetzen, 13. Aufl. 1999 ff.; 12. Aufl. 1987 ff.
sog.	so genannt
Spindler/ <i>Stilz/Bearbeiter</i>	Spindler/ <i>Stilz</i> , AktG, Kommentar, 2007
SpruchG	Gesetz über das gesellschaftsrechtliche Spruchverfahren
Staub/ <i>Bearbeiter</i> HGB	Staub, Großkommentar zum HGB, 4. Aufl., herausgegeben von Canaris/Schilling/Ulmer, 1983 ff.; §§ 1–160: 5. Aufl., herausgegeben von Canaris/Habersack/Schäfer, 2008/2009; 3. Aufl. s. GroßkommHGB.
Staudinger/ <i>Bearbeiter</i> BGB	Staudinger, Kommentar zum Bürgerlichen Gesetzbuch mit Einführungsgesetz und Nebengesetzen, 13. Bearbeitung 1993 ff.
Steinmeyer/ <i>Häger</i>	Steinmeyer/ <i>Häger</i> , WpÜG, Kommentar, 2. Aufl. 2007
str.	streitig
stRspr.	ständige Rechtsprechung
StückaktienG	Gesetz über die Zulassung von Stückaktien
SZ	Entscheidungen des öster. OGH in Zivilsachen
Theisen	Theisen, Der Konzern, 2. Aufl. 2000
TUG	Transparenzrichtlinie-Umsetzungsgesetz
u.	und; unter; unten
u. a.	unter anderem; und andere(s)
u. Ä.	und Ähnliche(s)
u. a. m.	und andere(s) mehr
Übers.	Übersicht
überwM	überwiegende Meinung
Uhlenbruck/ <i>Bearbeiter</i>	Uhlenbruck, Insolvenzordnung, Kommentar, 12. Aufl. 2003
Ulmer/ <i>Bearbeiter</i>	Ulmer/Habersack/Winter, Großkommentar zum GmbHG, Bd. 1 (§§ 1–29): 2005, Bd. 2 (§§ 30–52): 2006, Bd. 3 (§§ 53–87): 2008
Ulmer/Habersack/Henssler ..	Ulmer/Habersack/Henssler, Mitbestimmungsrecht, 2. Aufl. 2006
UMAG	Gesetz zur Unternehmensintegrität und Modernisierung des Anfechtungsrechts
umfangr.	umfangreich
umstr.	umstritten
UmwBerG	Gesetz zur Bereinigung des Umwandlungsrechts
UmwG	Umwandlungsgesetz; früher: Gesetz über die Umwandlung von Kapitalgesellschaften
UmwStG	Umwandlungssteuergesetz
unstr.	unstreitig
unzutr.	unzutreffend
usw.	und so weiter
uU	unter Umständen
v.	vom; von
VAG	Versicherungsaufsichtsgesetz
Verf.	Verfasser
VerglO	Vergleichsordnung
VersR	Versicherungsrecht
vgl.	vergleiche
VglO	Vergleichsordnung
VGR	Schriftenreihe der Gesellschaftsrechtlichen Vereinigung
VO	Verordnung
Vorbem.	Vorbemerkung(en)
Vors.	Vorsitzender
WiB	Wirtschaftsrechtliche Beratung (Zeitschrift)
WiBl.	öster. Wirtschaftliche Blätter
Wiedemann	Wiedemann, Gesellschaftsrecht, Bd. 1: 1980, Bd. 2: 2004
Wilhelm	Wilhelm, Kapitalgesellschaftsrecht, 3. Aufl. 2009
WM	Wertpapier-Mitteilungen
wN	weitere Nachweise
WoM	Wohnungswirtschaft und Mietrecht (Zeitschrift)
WP	Wirtschaftsprüfer
WP-Handbuch	Wirtschaftsprüfer-Handbuch, Band I 13. Aufl. 2006; Band II 12. Aufl. 2002
WPg	Die Wirtschaftsprüfung (Zeitschrift)

Abkürzungen

Abkürzungsverzeichnis

WpHG	Gesetz über den Wertpapierhandel
WPK-Mitt.	Wirtschaftsprüferkammer-Mitteilungen
WpPG	Wertpapierprospektgesetz
WpÜG	Wertpapiererwerbs- und Übernahmegesetz
WuB	Entscheidungssammlung zum Wirtschafts- und Bankrecht
Würdinger	Würdinger, Aktienrecht und das Recht der verbundenen Unternehmen, 4. Aufl. 1981
zB	zum Beispiel
ZBB	Zeitschrift für Bankrecht und Bankwirtschaft
ZBH	Zentralblatt für Handelsrecht
ZbF	Schmalenbachs Zeitschrift für betriebswirtschaftliche Forschung
ZGR	Zeitschrift für Unternehmens- und Gesellschaftsrecht
ZHR	Zeitschrift für das gesamte Handelsrecht und Wirtschaftsrecht
Ziff.	Ziffer
ZIP	Zeitschrift für Wirtschaftsrecht
zit.	zitiert
ZPO	Zivilprozessordnung
ZRP	Zeitschrift für Rechtspolitik
ZSEG	Gesetz über die Entschädigung von Zeugen und Sachverständigen (jetzt JVEG)
zust.	zustimmend
zT	zum Teil
zutr.	zutreffend
ZVglRWiss.	Zeitschrift für vergleichende Rechtswissenschaft

Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis	Seite XI
Einleitung	1

Aktiengesetz

vom 6. September 1965 (BGBl. I S. 1089),
zuletzt geändert durch Gesetz vom 31. Juli 2009 (BGBl. I S. 2509)

Erstes Buch. Aktiengesellschaft

Erster Teil. Allgemeine Vorschriften

§ 15	Verbundene Unternehmen	17
§ 16	In Mehrheitsbesitz stehende Unternehmen und mit Mehrheit beteiligte Unternehmen	34
§ 17	Abhängige und herrschende Unternehmen	43
§ 18	Konzern und Konzernunternehmen	64
§ 19	Wechselseitig beteiligte Unternehmen	81
§ 20	Mitteilungspflichten	89
§ 21	Mitteilungspflichten der Gesellschaft	118
§ 22	Nachweis mitgeteilter Beteiligungen	120

Drittes Buch. Verbundene Unternehmen

Erster Teil. Unternehmensverträge

Erster Abschnitt. Arten von Unternehmensverträgen

Vorbemerkungen zu § 291	123
§ 291 Beherrschungsvertrag, Gewinnabführungsvertrag	127
§ 292 Andere Unternehmensverträge	160

Zweiter Abschnitt. Abschluß, Änderung und Beendigung von Unternehmensverträgen

§ 293	Zustimmung der Hauptversammlung	187
§ 293 a	Bericht über den Unternehmensvertrag	212
§ 293 b	Prüfung des Unternehmensvertrags	225
§ 293 c	Bestellung der Vertragsprüfer	235
§ 293 d	Auswahl, Stellung und Verantwortlichkeit der Vertragsprüfer	238
§ 293 e	Prüfungsbericht	241
§ 293 f	Vorbereitung der Hauptversammlung	247
§ 293 g	Durchführung der Hauptversammlung	251
§ 294	Eintragung. Wirksamwerden	259
§ 295	Änderung	267
§ 296	Aufhebung	280
§ 297	Kündigung	289

	Seite
§ 298 Anmeldung und Eintragung	311
§ 299 Ausschluß von Weisungen	313
 Dritter Abschnitt. Sicherung der Gesellschaft und der Gläubiger	
§ 300 Gesetzliche Rücklage	315
§ 301 Höchstbetrag der Gewinnabführung	323
§ 302 Verlustübernahme	331
§ 303 Gläubigerschutz	354
 Vierter Abschnitt. Sicherung der außenstehenden Aktionäre bei Beherrschungs- und Gewinnabführungsverträgen	
§ 304 Angemessener Ausgleich	365
§ 305 Abfindung	399
§ 306 (aufgehoben)	448
§ 307 Vertragsbeendigung zur Sicherung außenstehender Aktionäre	448
 Zweiter Teil. Leitungsmacht und Verantwortlichkeit bei Abhängigkeit von Unternehmen	
Erster Abschnitt. Leitungsmacht und Verantwortlichkeit bei Bestehen eines Beherrschungsvertrags	
§ 308 Leitungsmacht	451
§ 309 Verantwortlichkeit der gesetzlichen Vertreter des herrschenden Unternehmens	475
§ 310 Verantwortlichkeit der Verwaltungsmitglieder der Gesellschaft	494
 Zweiter Abschnitt. Verantwortlichkeit bei Fehlen eines Beherrschungsvertrags	
Vorbemerkungen zu § 311: Konzernbildungskontrolle	500
§ 311 Schranken des Einflusses	543
§ 312 Bericht des Vorstands über Beziehungen zu verbundenen Unternehmen	596
§ 313 Prüfung durch den Abschlußprüfer	617
§ 314 Prüfung durch den Aufsichtsrat	631
§ 315 Sonderprüfung	637
§ 316 Kein Bericht über Beziehungen zu verbundenen Unternehmen bei Gewinnabführungsvertrag	646
§ 317 Verantwortlichkeit des herrschenden Unternehmens und seiner gesetzlichen Vertreter	650
Anhang zu § 317: Qualifizierte Nachteilszufügung	663
§ 318 Verantwortlichkeit der Verwaltungsmitglieder der Gesellschaft	681
Anhang zu § 318: Die abhängige GmbH und der „faktische“ GmbH-Konzern	685
 Dritter Teil. Eingegliederte Gesellschaften	
§ 319 Eingliederung	715
§ 320 Eingliederung durch Mehrheitsbeschluß	736
§ 320a Wirkungen der Eingliederung	745
§ 320b Abfindung der ausgeschiedenen Aktionäre	748
§ 321 Gläubigerschutz	760
§ 322 Haftung der Hauptgesellschaft	763

	Seite
§ 323 Leitungsmacht der Hauptgesellschaft und Verantwortlichkeit der Vorstandsmitglieder	770
§ 324 Gesetzliche Rücklage. Gewinnabführung. Verlustübernahme	774
§ 325 (aufgehoben)	778
§ 326 Auskunftsrecht der Aktionäre der Hauptgesellschaft	778
§ 327 Ende der Eingliederung	779

Vierter Teil. Ausschluss von Minderheitsaktionären

§ 327 a Übertragung von Aktien gegen Barabfindung	786
§ 327 b Barabfindung	803
§ 327 c Vorbereitung der Hauptversammlung	812
§ 327 d Durchführung der Hauptversammlung	819
§ 327 e Eintragung des Übertragungsbeschlusses	821
§ 327 f Gerichtliche Nachprüfung der Abfindung	826

Fünfter Teil. Wechselseitig beteiligte Unternehmen

§ 328 Beschränkung der Rechte	832
-------------------------------------	-----

Gesetz über das gesellschaftsrechtliche Spruchverfahren

vom 12. Juni 2003 (BGBl. I S. 838).

zuletzt geändert durch Gesetz vom 12. Dezember 2008 (BGBl. I S. 2586)

Vorbemerkung zu § 1	840
§ 1 Anwendungsbereich	843
§ 2 Zuständigkeit	846
§ 3 Antragsberechtigung	851
§ 4 Antragsfrist und Antragsbegründung	858
§ 5 Antragsgegner	864
§ 6 Gemeinsamer Vertreter	865
§ 6 a Gemeinsamer Vertreter bei Gründung einer SE	871
§ 6 b Gemeinsamer Vertreter bei Gründung einer Europäischen Genossenschaft	871
§ 6 c Gemeinsamer Vertreter bei grenzüberschreitender Verschmelzung	872
§ 7 Vorbereitung der mündlichen Verhandlung	872
§ 8 Mündliche Verhandlung	879
§ 9 Verfahrensförderungspflicht	882
§ 10 Verletzung der Verfahrensförderungspflicht	884
§ 11 Gerichtliche Entscheidung; gütliche Einigung	889
§ 12 Beschwerde	897
§ 13 Wirkung der Entscheidung	900
§ 14 Bekanntmachung der Entscheidung	901
§ 15 Kosten	903
§ 16 Zuständigkeit bei Leistungsklage	914
§ 17 Allgemeine Bestimmungen; Übergangsvorschrift	916
Stichwortverzeichnis AktG	917
Stichwortverzeichnis SpruchG	932

Einleitung

Übersicht

	Rn.		Rn.
I. Gegenstand der Kommentierung	1–15	5. EuroEG	25
1. Begriff des Konzernrechts	1	6. KapCoRiLiG	26
2. Die konzernrechtlichen Regelungen des AktG im Überblick ...	2–10	7. ERJuKoG	27
a) Allgemeine Vorschriften	2, 3	8. Übernahmegesetz	28
b) Unternehmensverträge	4, 5	9. TransPuG	29
c) Einfache Abhängigkeit	6	10. Spruchverfahrensneuordnungsgesetz	30
d) Eingliederung	7	11. Gesetz zur Anpassung von Verjährungsvorschriften	31
e) Ausschluss von Minderheitsaktionären	8	12. BilReG	32
f) Wechselseitige Beteiligung	9	13. UMAG	33
g) Sonstige	10	14. EHUG	34
3. Im AktG nicht geregelte Fragen des Konzernrechts	11–13	15. TUG	35
a) Konzernbildungskontrolle auf der Ebene der abhängigen Gesellschaft	11	16. Zweites Gesetz zur Änderung des UmwG	36
b) Konzernbildungs- und Konzernleitungskontrolle auf der Ebene des herrschenden Unternehmens	12	17. FMStG und FMStErgG	37, 38
c) Qualifizierte Nachteilszufügung	13	18. MoMiG	39
4. Konzernrecht der GmbH	14, 15	19. FGG-Reformgesetz	40
		20. BilMoG	41
		21. ARUG	42
II. Historische Entwicklung des Konzernrechts	16–20	IV. Gemeinschaftsrecht	43–47
1. Aktiengesellschaft	16–19	1. Überblick	43
a) Entwicklung bis zum AktG 1937	16	2. Realisierte und bevorstehende Maßnahmen der Rechtsangleichung	44
b) AktG 1937	17	3. Europäische Gesellschaft (SE)	45–47
c) AktG 1965	18	a) Überblick	45
d) Weitere Entwicklung	19	b) SE als abhängiges Unternehmen	46
2. GmbH	20	c) SE als herrschendes Unternehmen	47
III. Einfluss der jüngsten Aktienrechtsreformen	21–42	V. Der Konzern im Steuer-, Bilanz- und Mitbestimmungsrecht	48–51
1. KonTraG	21	1. Steuerrecht	48
2. StückaktienG	22	2. Bilanzrecht	49
3. Drittes Finanzmarktförderungsgesetz	23	3. Mitbestimmungsrecht	50, 51
4. EGIInsO	24		

I. Gegenstand der Kommentierung

1. Begriff des Konzernrechts. Das dritte Buch des AktG handelt von den verbundenen Unternehmen. Es versteht darunter Unternehmen, die zwar rechtlich selbstständig, auf der Grundlage bestimmter *gesellschaftsrechtlicher Instrumentarien* aber miteinander verbunden sind. Paradigma ist der Erwerb einer Mehrheitsbeteiligung an einer Gesellschaft durch ein anderes Unternehmen. Die mit einer solchen Beteiligung verbundenen Herrschaftsbefugnisse auf der einen Seite und das anderweitig verfolgte unternehmerische Interesse des Mitglieds auf der anderen Seite begründen die Gefahr, dass das Eigeninteresse der Gesellschaft durch mit ihm nicht parallel laufende Partikularinteressen überlagert und in Frage gestellt

ist. Das *Recht der verbundenen Unternehmen* fragt nach der Zulässigkeit und den gesellschaftsrechtlichen Voraussetzungen für die Entstehung solcher Unternehmensverbindungen, vor allem aber nach den Schranken, die der Verfolgung der spezifischen Interessen des Mehrheitsgesellschafters gesetzt sind, schließlich nach den Auswirkungen der Unternehmensverbindung auf die Verfassung der an ihr beteiligten Gesellschaften. Es wird verbreitet und auch im Folgenden als Konzernrecht bezeichnet, mag dies auch im Hinblick auf § 18 Abs. 1 S. 1, dem zufolge der Konzern nur eine von mehreren Formen der Unternehmensverbindung ist, unscharf sein. Konzernrecht ist mithin ein Sammelbegriff für die durch bestimmte Formen der Unternehmensverbindung aufgeworfenen *gesellschaftsrechtlichen Fragen*. Dabei zielen die §§ 291 ff., was ihren unmittelbaren Regelungsgehalt betrifft, zwar primär (s. aber auch Rn. 12) auf den **Schutz** der abhängigen Gesellschaft sowie ihrer Gläubiger und Aktionäre. Indes herrscht weitgehend Einvernehmen darüber, dass diese Vorschriften zumindest insoweit einen **organisationsrechtlichen Gehalt** aufweisen, als sie mit der einfachen Abhängigkeit und dem einfachen („faktischen“) Konzern, dem Vertragskonzern und der Eingliederung unterschiedliche Formen der Einbindung der abhängigen Gesellschaft in die Belange des herrschenden Unternehmens zur Verfügung stellen und dabei die für die unverbundene AG geltenden Grundsätze zum Teil erheblich modifizieren (§ 311 Rn. 77 ff.; zur Frage einer Konzernbildungskontrolle und den damit verbundenen organisationsrechtlichen Fragen s. Rn. 11 f. sowie im Einzelnen Vor § 311 Rn. 1 ff., 31 ff.; zur rechtspolitischen Beurteilung s. § 311 Rn. 12).

- 2 **2. Die konzernrechtlichen Regelungen des AktG im Überblick. a) Allgemeine Vorschriften.** Die §§ 15 bis 19 definieren, gleichsam im Sinne eines Allgemeinen Teils des Konzernrechts, den Begriff der verbundenen Unternehmen (§ 15) und die wesentlichen Formen der Unternehmensverbindung, nämlich Mehrheitsbeteiligung (§ 16), Abhängigkeit (§ 17), Konzern (§ 18) und wechselseitige Beteiligung (§ 19). Die durch Unternehmensvertrag iSd. §§ 291 ff. oder durch Eingliederung gemäß §§ 319 ff. hergestellte Unternehmensverbindung ist dagegen als solche nicht in §§ 16 ff. geregelt. § 15 bezeichnet zwar immerhin die Vertragsteile eines Unternehmensvertrags als verbundene Unternehmen; die Eingliederung dagegen ist auch in § 15 nicht genannt und geht insoweit in dem Begriff der Abhängigkeit auf. Allein § 18 Abs. 1 S. 2 bestimmt, dass Unternehmen, zwischen denen ein Beherrschungsvertrag iSd. § 291 Abs. 1 S. 1 besteht oder von denen das eine in das andere eingegliedert ist, als unter einheitlicher Leitung zusammengefasst anzusehen sind und damit einen Konzern iSd. § 18 Abs. 1 S. 1 bilden. Die Vorschriften der **§§ 15 bis 19 sind rechtsformneutral gefasst**; § 19 betreffend wechselseitig beteiligte Unternehmen setzt freilich die Rechtsform einer Kapitalgesellschaft voraus.
- 3 Von anderem Zuschnitt sind die Vorschriften der **§§ 20 bis 22**. Sie verpflichten Kapitalgesellschaften zur Mitteilung über das Bestehen einer 25% übersteigenden Beteiligung an einer AG oder KGaA und sanktionieren die Verletzung dieser Pflichten mit dem Ruhen der Mitgliedschaftsrechte. Deutlich über §§ 20 ff. hinausgehende **Mitteilungspflichten** sind in §§ 21 ff. WpHG vorgesehen. Die diesbezügliche Abstimmung ist durch das Dritte Finanzmarktförderungsgesetz (Rn. 23) erfolgt. Danach finden §§ 20 ff. keine Anwendung auf börsennotierte Gesellschaften iSd. § 21 Abs. 2 WpHG; diese Gesellschaften sind vielmehr nach Maßgabe der §§ 21 ff. WpHG mitteilungsspflichtig (§ 20 Rn. 3 ff.).
- 4 **b) Unternehmensverträge.** Die §§ 291 bis 310 handeln von den Unternehmensverträgen, dh. Verträgen, die in die Struktur der Gesellschaft eingreifen und sich dadurch von einem gewöhnlichen Austauschvertrag unterscheiden. Im Vordergrund des praktischen Interesses stehen der Beherrschungs- und der Gewinnabführungsvertrag. Der – keineswegs nur steuerlich motivierte – Abschluss eines Unternehmensvertrags macht die Vertragsteile nach § 15 zu verbundenen Unternehmen (Rn. 2). Während aber §§ 15 ff. rechtsformneutral ausgestaltet sind, beziehen sich die §§ 291 ff. auf Unternehmensverträge, bei denen eine **AG oder KGaA als abhängiges oder verpflichtetes Unternehmen** beteiligt ist. Darüber hinaus enthalten diese Vorschriften besondere Regelungen für den Fall, dass das herr-