

RWS-Skript

# Aktienrecht – Höchststrichterliche Rechtsprechung

RWS-Skript 249

Bearbeitet von  
Dr. Ingo Drescher, Manfred Born, Prof. Dr. Hartwig Henze

# Inhaltsverzeichnis

Rn. Seite

Vorwort .....	V	
Literaturverzeichnis .....	XXIII	
<b>A. Gründung der Aktiengesellschaft .....</b>	<b>1 .....</b> 1	
I. Gründer der Gesellschaft .....	1 .....	1
II. Zur Anmeldung berechnigte und verpflichtete Personen – Beschwerderecht .....	2 .....	1
1. Entscheidungen zum FGG .....	3 .....	1
2. Bestätigung der Rechtsprechung unter der Geltung des FamFG .....	5 .....	2
III. Satzung der Gesellschaft .....	6 .....	2
1. Allgemeine Fragen zu Inhalt und Auslegung der Satzung .....	6 .....	2
2. Festlegung des Hauptversammlungsorts .....	19 .....	7
3. Gerichtsstandsklausel für Streitigkeiten zwischen Aktionären und der Gesellschaft und deren Organen .....	29 .....	10
4. Festsetzung von Gründungsaufwand .....	32 .....	12
5. Heilung nichtiger Bestimmungen der Ursprungssatzung .....	34 .....	12
IV. Gesellschaftervereinbarungen .....	37 .....	13
1. Allgemeines .....	37 .....	13
2. Gesellschaftervereinbarung und Anfechtung .....	47 .....	15
3. Nebenabrede mit der AG .....	50 .....	16
V. Die Vor-AG .....	52 .....	16
VI. Vorratsgründung, leergewordener Mantel und Mantelverwendung .....	63 .....	18
1. Zulässigkeit der Vorratsgründung und Umgehungsschutz .....	66 .....	19
a) Zulässigkeit der „offenen“ Vorratsgründung .....	66 .....	19
b) Umgehungs- und Gläubigerschutz .....	70 .....	21
2. Registerrechtlicher Präventivschutz bei der wirtschaftlichen Neugründung .....	75 .....	23
3. Haftung bei der wirtschaftlichen Neugründung .....	84 .....	27
a) Unterbilanzhaftung .....	84 .....	27
b) Handelndenhaftung .....	88 .....	28
c) Haftung bei unterbliebener Offenlegung .....	93 .....	29
4. Abgrenzungen .....	95 .....	30
a) Überholte Vorratsgründung .....	95 .....	30

	Rn.	Seite
b) Rechtliche Gründung – Vorbereitungshandlungen ...	96	30
c) Umorganisation oder Sanierung .....	101	32
d) Liquidation .....	103	32
<b>B. Gewährleistung der Kapitalaufbringung bei Gründung und Kapitalerhöhung .....</b>	<b>106</b>	<b>35</b>
<b>I. Leistung von Bareinlagen .....</b>	<b>106</b>	<b>35</b>
1. Unversehrtheitsgrundsatz bei der Gründung .....	107	35
a) Rechtsentwicklung bei der GmbH .....	108	36
b) Übertragung auf die AG .....	113	38
2. Thesaurierungsgebot bei der Kapitalerhöhung .....	119	40
3. Fälligkeit der Bareinlage .....	124	41
4. Fälligkeits- und Verzugszins .....	128	42
5. Ausschluss säumiger Aktionäre .....	133	43
6. Haftung der Vormänner .....	134	43
7. Verwendungsabsprachen .....	135	44
8. Direkte Zahlung an Gesellschaftsgläubiger .....	139	45
a) Mindesteinlagebetrag .....	139	45
b) Resteinlage .....	141	45
9. Zahlung auf ein Bankkonto .....	142	46
10. Aufrechnungsverbot .....	149	48
11. Vergleich über die Einlageforderung .....	163	50
<b>II. Leistung von Sacheinlagen .....</b>	<b>167</b>	<b>51</b>
1. Fälligkeit der Sacheinlage .....	168	52
2. Gegenstand der Sacheinlage .....	169	52
a) Sacheinlagefähig .....	169	52
b) Nicht sacheinlagefähig .....	176	54
c) Fehlendes Eigentum .....	180	54
3. Differenzhaftung bei Überbewertung .....	181	54
4. Gemischte Sacheinlage .....	188	56
<b>III. Verdeckte Sacheinlagen (§ 27 Abs. 3 AktG) .....</b>	<b>191</b>	<b>57</b>
1. Tatbestand der verdeckten Sacheinlage bei Gründung und Kapitalerhöhung .....	194	57
a) Einlagegegenstand .....	199	59
b) Verdeckte gemischte Sacheinlage .....	203	60
c) Verwendungsabsprache .....	206	61
d) Keine Umgehungsabsicht .....	214	63
e) Gewöhnliche Umsatzgeschäfte .....	215	63
f) Verdeckte Sacheinlage und „Schütt-aus-hol-zurück“-Verfahren .....	217	64
g) Verdeckte Sacheinlage und mittelbares Bezugsrecht .....	228	67
h) Keine gegenständliche oder personelle Identität erforderlich .....	233	69

## Inhaltsverzeichnis

	Rn.	Seite
2. Rechtsfolgen bei Vorliegen einer verdeckten Sacheinlage .....	240	72
3. Heilung des verdeckten Sacheinlagegeschäftes .....	245	73
a) Rechtslage bei der GmbH .....	245	73
b) Übertragbarkeit auf die Aktiengesellschaft .....	254	75
IV. Hin- und Herzahlen (§ 27 Abs. 4 AktG) .....	256	76
1. Tatbestand .....	257	76
2. Neuregelung durch MoMiG und ARUG .....	265	78
3. Keine personelle Identität .....	272	79
4. Vor-Absprache .....	273	80
5. Befreiung von der Einlageschuld .....	275	81
6. Nachträgliche Erfüllung .....	279	82
V. Cash-Pool .....	285	83
1. Verdeckte Sacheinlage .....	288	84
2. Hin- und Herzahlen .....	290	85
3. Teilweise verdeckte Sacheinlage .....	292	85
4. Einlageleistung durch spätere Zahlungen mit Mitteln aus dem Cash-Pool .....	293	85
a) Verdeckte Sacheinlage .....	294	86
b) Hin- und Herzahlen .....	295	86
5. Rechtsfolgen .....	296	86
VI. Besonderheiten bei der Kapitalerhöhung .....	301	88
1. Bezugsrechtsausschluss .....	301	88
2. Vorausleistungen auf künftige Einlageschulden .....	308	89
a) Barkapitalerhöhung .....	310	89
b) Sanierungsfall .....	318	91
c) Sachkapitalerhöhung .....	321	94
VII. Gewährleistungshaftung des Kreditinstituts .....	324	95
VIII. Verjährung des Einlagenanspruchs .....	336	98
<b>C. Gewährleistung der Kapitalerhaltung .....</b>	<b>340</b>	<b>101</b>
I. Verbot der Einlagenrückgewähr .....	340	101
1. Einlagenrückgewähr .....	342	101
2. Aufgabe der „November“-Rechtsprechung – Gegenleistung .....	354	104
3. „Abkauf“ einer Anfechtungsklage .....	365	106
4. Empfängerkreis .....	366	107
a) Aktionär .....	366	107
b) Leistungen an Dritte .....	371	108
aa) Treuhänder .....	375	108
bb) Mittels- oder Strohmännchen .....	377	109
cc) Stiller Gesellschafter .....	379	110

## Inhaltsverzeichnis

	Rn.	Seite
dd) Pfandgläubiger und Nießbraucher .....	384	111
ee) Nahe Angehörige .....	386	112
ff) Verbundene Unternehmen .....	389	113
5. Rückgewähranspruch .....	398	115
6. Rechtsnatur des Rückzahlungsanspruchs der AG gegen Aktionäre bei Rückgewähr von Einlagen im Liquidationsverfahren .....	406	117
II. Verwendung des Jahresüberschusses .....	410	118
<b>D. Der Vorstand</b> .....	<b>414</b>	<b>121</b>
I. Organstellung des Vorstandsmitglieds – Verhältnis von Organstellung und Anstellungsvertrag .....	414	121
1. Bestellung .....	414	121
2. Abberufung .....	418	122
3. Amtsbeendigung durch Verschmelzung .....	432	125
4. Verhältnis von Organstellung und Anstellungsvertrag – Niederlegung des Amtes .....	433	125
a) Trennungsgrundsatz .....	433	125
b) Niederlegung .....	435	126
c) Angebot einer anderweitigen Tätigkeit .....	444	129
5. Kein schuldrechtlicher Anspruch auf Weiterbeschäftigung als Vorstand .....	446	129
6. Bemessung des Streitwerts im Verfahren über die Beendigung der Organstellung .....	450	130
II. Anstellungsverhältnis .....	453	131
1. Rechtliche Einordnung .....	453	131
a) Grundsätzlich keine Anwendung arbeitsrechtlicher (Schutz)Vorschriften .....	454	131
b) Schutzbedürfnis des Vorstands .....	456	133
c) Diskriminierungsschutz nach dem AGG .....	460	134
2. Vertragliche Ausgestaltung des Anstellungsverhält- nisses – Rechte und Pflichten der Vorstandsmitglieder ....	465	135
a) Privatautonome Gestaltungsfreiheit .....	465	135
b) Entschließungsfreiheit des Aufsichtsrats .....	467	136
c) Stillschweigende Verlängerung .....	470	137
d) Vergütung der Vorstandsmitglieder – Tantiemevereinbarungen .....	470a	137
e) Übergang dienstvertraglicher Rechte und Pflichten bei der Umwandlung .....	478	140
f) Allgemeiner Treue – und Fürsorgeanspruch .....	481	141
3. Beendigung des Dienstverhältnisses .....	482	141
a) Ordentliche Kündigung .....	483	141
aa) Anwendbarkeit des § 622 Abs. 1 und 2 BGB .....	483	141
bb) Kein rechtfertigender Grund erforderlich .....	484	142

## Inhaltsverzeichnis

	Rn.	Seite
b) Außerordentliche Kündigung .....	485	142
aa) Kündigungsgrund – Allgemeines .....	485	142
bb) Kündigungsgrund – Einzelfälle .....	494	145
cc) Verdachtskündigung .....	501	147
dd) Keine Anhörung .....	504	147
ee) Keine Abmahnung .....	505	147
ff) Keine Einschränkung des Kündigungsrechts .....	509	148
gg) Erklärungsfrist .....	511	149
(1) Erlangung der Kenntnis .....	514	149
(2) Kenntnismumfang .....	523	151
hh) Keine Angabe von Kündigungsgründen .....	531	153
ii) Gerichtliche Überprüfung .....	535	154
jj) Nachschieben von Kündigungsgründen .....	538	155
kk) Beweislast .....	545	156
ll) Verhaltensanforderungen .....	548	157
mm) Versorgungsanspruch und Rechtsmiss- brauchseinwand .....	549	157
c) Umdeutung von Erklärungen .....	559	160
d) Annahmeverzug der Gesellschaft .....	565	162
e) Bemessung des Streitwerts bei Kündigung des Dienstvertrags .....	576	164
f) Nachvertragliche Herausgabepflicht .....	577	164
4. Vertragliche Verknüpfung der Beendigung von Organverhältnis und Anstellungsvertrag .....	578	165
III. Organisatorische Fragen .....	584	167
1. Anzahl der Vorstandsmitglieder .....	584	167
2. Vetorecht des Vorsitzenden .....	585	168
3. Vertretungsbefugnis des Vorstands .....	587	169
a) Gesamt – oder Einzelvertretungsbefugnis .....	588	169
aa) Übertragungsverbot .....	589	169
bb) Satzungsgestaltung .....	591	170
b) Zurechnungstatbestände .....	596	171
c) Vertretung gegenüber Vorstandsmitgliedern .....	600	172
IV. Haftung der Vorstandsmitglieder .....	602	173
1. Schadenersatzpflicht gegenüber der AG (Innenhaftung) .....	602	173
a) Passivlegitimation .....	603	173
aa) Vorstand .....	603	173
bb) Faktisches Organmitglied .....	610	174
cc) Prokurist .....	614	175
b) Pflichtverletzung durch Dritte .....	615	175
c) Verhältnis der Organhaftung zu anderen Haftungsgrundlagen .....	617	176
d) Pflichten der Vorstandsmitglieder .....	620	176

	Rn.	Seite
aa) Pflicht zur sorgfältigen Geschäftsleitung und Geschäftsführung .....	624	177
bb) Kompetenzverstoß .....	643a	181
cc) Der Katalog des § 93 Abs. 3 AktG .....	644	181
dd) Begrenzung durch den Gesellschaftszweck ....	649	182
ee) Leitungsaufgabe und Leitungsermessen (business judgement rule) .....	651	182
ff) Schweigepflicht .....	662	185
gg) Zusammenarbeit mit dem Aufsichtsrat .....	667	186
(1) Voraberteilung von Weisungen .....	667	186
(2) Berichtspflicht .....	668	187
hh) Entsprechenserklärung .....	673	188
e) Verschulden .....	679	189
aa) Sorgfaltsmaßstab .....	679	189
bb) Mitverschulden (§ 254 BGB) .....	683	190
cc) Entlastung durch Berater – Rechtsirrtum .....	687	191
f) Schaden .....	694	195
g) Verjährung .....	700	196
h) Entlastung durch die Hauptversammlung .....	705	197
i) Beweislast .....	706	197
2. Die organschaftliche Treuepflicht – Insbesondere Wettbewerbsverbot und Geschäftschancenlehre .....	716	200
a) Loyalitätspflicht .....	717	200
b) Verbot der Verfolgung eigener Interessen auf Kosten der Gesellschaft .....	719	200
c) Wettbewerbsverbot .....	722	201
d) Wahrung von Geschäftschancen für die Gesellschaft .....	730	202
aa) Geschäftschancenlehre .....	730	202
bb) Geschäftschance der AG .....	733	203
(1) Geschäftsbereich der AG .....	734	203
(2) Zuordnung der Geschäftschance .....	736	204
cc) Freigabe der Geschäftschance .....	740	204
dd) Verjährung .....	743	205
ee) Rechtsfolge .....	744	205
3. Betroffenheit der Aktionäre einschließlich der Problematik des Reflexschadens .....	746	206
4. Schadenersatzpflicht gegenüber Dritten (Außenhaftung) .....	761	210
a) Verschulden bei Vertragsschluss .....	765	210
b) Rechtsscheinhaftung .....	775	213
c) Delikt .....	792	217
aa) Unerlaubte Handlung .....	792	217
bb) Verletzung von Schutzgesetzen nach § 823 Abs. 2 BGB .....	794	218

	Rn.	Seite
(1) Vorschriften mit Individualschutzcharakter: .....	795	218
(a) Schutzgesetze im Zusammenhang mit der Krise .....	795	218
(b) Aktienrechtliche Schutzgesetze .....	797	219
(c) Strafrecht .....	801	220
(2) Vorschriften ohne Individualschutzcharakter: .....	802	220
(a) § 130 OWiG – Aufsichtspflichtverletzung .....	802	220
(b) Buchführungspflicht .....	806	222
(c) § 93 Abs. 2 AktG .....	809	223
d) Wettbewerbsverstöße .....	810	223
5. Haftung des Vorstands im Zusammenhang mit der materiellen Insolvenz .....	813	223
a) Insolvenzreife der Gesellschaft .....	814	224
aa) Zahlungsunfähigkeit nach § 17 InsO .....	815	224
(1) Zahlungseinstellung § 17 Abs. 2 Satz 2 InsO .....	816	224
(a) Voraussetzungen der Zahlungseinstellung .....	816	224
(b) Darlegungs- und Beweislast .....	825	227
(c) Indizien für eine Zahlungseinstellung .....	828	228
(d) Abgrenzung zur Zahlungsstockung .....	832	231
(e) Wiederaufnahme von Zahlungen .....	835	232
(2) Zahlungsunfähigkeit § 17 Abs. 1 Satz 1 InsO .....	840	233
(a) Liquiditätsbilanz .....	841	233
(aa) Allgemeines .....	841	233
(bb) Zahlungspflichten .....	846	234
(cc) Liquide Mittel .....	856	237
(b) Abgrenzung zur Zahlungsstockung .....	860	237
(3) Darlegungs- und Beweislast .....	864	238
bb) Überschuldung nach § 19 InsO .....	866	239
(1) Überschuldungsbegriff .....	866	239
(2) Feststellung der Überschuldung .....	873	240
(a) Darlegungs- und Beweislast .....	873	240
(b) Fortbestehensprognose .....	877	242
(c) Rechnerische Überschuldung .....	885	243
(d) Bilanzierung .....	888	245
cc) Patronatserklärung .....	891	245
b) Einberufung der Hauptversammlung .....	897	246

	Rn.	Seite
c) Erstattungspflicht gegenüber der Gesellschaft		
nach § 92 Abs. 2 i. V. m. § 93 Abs. 3 Nr. 6 AktG ...	899	247
aa) Anspruchsinhaber .....	904	249
bb) Normadressat .....	911	250
cc) Zahlung .....	917	251
(1) Begriffsbestimmung .....	917	251
(2) Beginn des Zahlungsverbots .....	920	252
(3) Einzelne Zahlungen .....	924	253
(4) Veranlassung der Zahlung .....	938	256
(5) Darlegungs- und Beweislast .....	941	257
dd) Verschulden – Sorgfalt des ordentlichen		
Geschäftsmanns .....	943	257
(1) Allgemeines .....	943	257
(2) Einzelheiten .....	948	259
(a) Beobachtung der wirtschaft-		
lichen Lage .....	948	259
(b) Aufrechterhaltung des		
Geschäftsbetriebs .....	959	262
(c) Pflichtenkollision .....	962	262
(aa) Steuer .....	963	262
(bb) Arbeitnehmeranteile zur		
Sozialversicherung .....	966	263
(cc) Untreue .....	970	265
(d) Darlegungs- und Beweislast .....	971	265
ee) Verjährung .....	976	267
ff) Ungekürzte Erstattung .....	978	267
gg) Aktiventausch .....	985	269
hh) Aufrechnung durch den Vorstand .....	994	271
ii) Zahlungsverbot und Anfechtung .....	996	271
(1) Anfechtbarkeit der nach § 92 Abs. 2		
Satz 1 AktG verbotenen Zahlung .....	996	271
(2) Anfechtung der nach § 92 Abs. 2		
Satz 1 AktG verbotenen Zahlung .....	999	272
(3) Anfechtung von nach § 92 Abs. 2		
Satz 1 AktG erlaubter Zahlung .....	1002	273
d) Haftung für Zahlungen an Aktionäre .....	1005	274
e) Haftung bei Verstoß gegen die Insolvenzan-		
tragspflicht .....	1013	276
aa) Alt- oder Neugläubiger und		
die Rechtsfolgen .....	1014	276
(1) Abgrenzung .....	1014	276
(2) Altgläubigerschaden .....	1023	278
(3) Neugläubigerschaden – Schutzzweck		
der Norm und Vertrauensschaden .....	1030	280

## Inhaltsverzeichnis

	Rn.	Seite
(a) Vertrauensschaden – Negatives Interesse .....	1031	.... 280
(b) Schutzzweck der Norm .....	1039	.... 283
(c) Keine Anspruchskürzung .....	1049	.... 285
(4) Geltendmachung des Schadens .....	1051	.... 286
bb) Gesellschaft als Geschädigte .....	1052	.... 287
cc) Verletzung der Insolvenzantragspflicht .....	1053	.... 287
dd) Normadressat .....	1061	.... 289
ee) Verschulden .....	1064	.... 290
ff) Verjährung .....	1067	.... 290
f) Haftung aus unerlaubter Handlung .....	1069	.... 291
aa) Haftung aus sittenwidriger Schädigung .....	1069	.... 291
bb) Nichtabführung von Arbeitnehmerbeiträgen zur Sozialversicherung .....	1077	.... 293
(1) Keine Pflichtenkollision bei Insolvenzreife .....	1080	.... 294
(2) Anfang und Ende der Verantwort- lichkeit .....	1083	.... 295
(3) Pflichtenkreis und Verantwortlichkeit ...	1087	.... 295
(4) Vorsatz .....	1090	.... 296
(5) Fehlende Möglichkeit normgemäßen Verhaltens .....	1093	.... 297
(6) Kausalität .....	1099	.... 299
(7) Schadensumfang .....	1103	.... 299
(8) Darlegungs- und Beweislast .....	1104	.... 300
6. Übernahme von Geldstrafen, Geldbußen oder Geldauflagen durch die Gesellschaft .....	1107	.... 300
V. Stellvertreter von Vorstandsmitgliedern .....	1113	.... 301
VI. Abwickler .....	1117	.... 302
<b>E. Der Aufsichtsrat</b> .....	1123	.... 305
I. Zusammensetzung des Aufsichtsrats – Bestellung und Abberufung der Aufsichtsratsmitglieder .....	1123	.... 305
1. Zusammensetzung des Aufsichtsrats .....	1123	.... 305
2. Persönliche Voraussetzungen .....	1129	.... 307
3. Die Wahl in den Aufsichtsrat .....	1132	.... 308
4. Entsendungsrecht .....	1141	.... 310
5. Wahl von Ersatzmitgliedern .....	1145	.... 311
6. Wahl des Vorsitzenden und des Stellvertreters .....	1155	.... 315
7. Beendigung der Mitgliedsstellung .....	1159	.... 316
II. Beschlussverfahren im Aufsichtsrat .....	1160	.... 316
1. Form der Entscheidung .....	1160	.... 316
2. Ausführung des Beschlusses .....	1168	.... 318

## Inhaltsverzeichnis

	Rn.	Seite
3. Beschlussfähigkeit des Aufsichtsrats .....	1175	319
4. Teilnahme Dritter an Aufsichtsratssitzungen .....	1181	320
5. Das Aufsichtsratsmitglied als Dritter .....	1186	321
6. Fehlerhaftigkeit von Aufsichtsratsbeschlüssen .....	1193	323
a) Feststellungsklage .....	1193	323
aa) Geltendmachung der Fehlerhaftigkeit .....	1193	323
bb) Feststellungsinteresse .....	1197	324
cc) Prozessrechtsverhältnis .....	1199	324
b) Rechtsfolge der Nichtigkeit .....	1203	325
c) Fehler .....	1210	327
III. Aufsichtsratsausschüsse .....	1213	328
1. Mitgliederzahl .....	1214	328
2. Rechtsfolgen für das Handeln nicht ordnungsgemäß besetzter Ausschüsse .....	1215	329
3. Grenzen der Zuständigkeit .....	1219	330
4. Zusammensetzung und Beschlussfassung des Ausschusses .....	1222	332
5. §§ 25 ff. MitbestG, Bildung von Ausschüssen und Satzungsvorschriften zu den Ausschüssen .....	1229	334
IV. Überwachungs- und Kontrollaufgabe des Aufsichtsrats – Fragen des Zustimmungsvorbehalts i. S. d. § 111 Abs. 4 Satz 2 AktG .....	1234	336
1. Überwachungs- und Kontrollaufgabe des Aufsichtsrats .....	1234	336
2. Verfolgung von Ansprüchen gegen den Vorstand .....	1247	339
3. Fragen des Zustimmungsvorbehaltes i. S. d. § 111 Abs. 4 Satz 2 AktG .....	1255	342
4. Vorschlag und Beauftragung des Abschlussprüfers .....	1262	344
5. Einsichtnahme geschäftlicher Unterlagen durch Sachverständige .....	1269	346
6. Aufsichtsratsbericht .....	1272	347
V. Vertretung der AG gegenüber Vorstandsmitgliedern .....	1275	348
1. Gerichtliche Vertretung .....	1275	348
a) Rechtsstreit mit aktiven Vorständen .....	1275	348
b) Rechtsstreit mit ausgeschiedenen Vorständen .....	1279	349
c) Vertretungsmängel .....	1291	352
2. Außergerichtliche Vertretung .....	1298	354
3. Kenntniserlangung durch ein Aufsichtsratsmitglied .....	1304	355
VI. Zulässigkeit von Beratungsverträgen .....	1306	356
1. Abgrenzung zum organschaftlichen Tätigkeitsbereich .....	1306	356
2. Organschaftliche Aufgaben des Aufsichtsratsmitglieds .....	1309	357
3. Inhalt eines Beratungsvertrags .....	1311	358

	Rn.	Seite
4. Vor Mandatsübernahme geschlossener Beratervertrag .....	1314	359
5. Vertragspartner .....	1320	361
6. Zustimmung .....	1323	362
7. Rückgewähr der Vergütung und Gegenansprüche .....	1330	364
VII. Pflichten und Haftung der Aufsichtsratsmitglieder .....	1339	365
1. Erhöhter Pflichtenmaßstab .....	1340	366
2. Treuepflicht .....	1342	366
3. Verschwiegenheitspflicht .....	1344	366
4. Auskunft und Herausgabe von Unterlagen .....	1350	368
5. Entsprechenserklärung .....	1354	369
6. Haftung des Aufsichtsratsmitglieds gegenüber der Gesellschaft .....	1355	369
VIII. Klagebefugnis einzelner Aufsichtsratsmitglieder – „actio pro societate“ .....	1369	372
<b>F. Die Hauptversammlung</b> .....	1373	375
I. Einberufung der Hauptversammlung .....	1373	375
1. Zuständiges Organ .....	1373	375
2. Inhalt der Einberufung .....	1377	375
a) Tagesordnung .....	1377	375
b) Mitteilung der Teilnahme- und Stimmrechtsbedingungen .....	1379	376
3. Bekanntmachung .....	1381	377
a) Beschlussvorschläge .....	1381	377
b) Weitere Informationen vor der Hauptversammlung .....	1387	378
4. Ergänzungsverlangen und Gegenanträge .....	1391	380
a) Ergänzungsverlangen .....	1391	380
b) Gegenanträge .....	1392	380
5. Gerichtliches Ermächtigungsverfahren .....	1393	380
II. Auskunftsrecht des Aktionärs .....	1394	380
1. Inhalt und Umfang der Auskunft .....	1395	381
a) Verfassungsrechtliche Bedeutung des Auskunftsrechts .....	1395	381
b) Erforderlichkeit der Auskunft .....	1400	382
c) Einzelne Beschlüsse .....	1405	384
aa) Entlastung .....	1405	384
bb) Aufsichtsratswahl .....	1409	384
cc) Eigene Aktien .....	1410	385
dd) Beherrschungs- und Gewinnabführungsvertrag .....	1411	385
ee) Beteiligungen als Auskunftsgegenstand .....	1413	386

	Rn.	Seite
2. Form und Umfang der Auskunft, Nachfrage .....	1415	386
3. Verweigerung der Auskunft .....	1424	388
4. Auskunftserzwingungsverfahren .....	1442	392
III. Leitung der Hauptversammlung .....	1449	393
IV. Protokoll und Aufzeichnung des Hauptver- sammlungsverlaufs .....	1464	396
1. Protokoll über die Hauptversammlung .....	1464	396
a) Fehlerhaftigkeit der Beurkundung .....	1465	396
b) Widerspruch zu notarieller Niederschrift .....	1468	397
2. Aufzeichnung des Hauptversammlungsverlaufs .....	1470	398
a) Aufzeichnung des Hauptversammlungsverlaufs ...	1470	398
b) Erteilung von Abschriften an die Aktionäre .....	1472	398
V. Beschlussfassung der Hauptversammlung .....	1478	400
1. Abstimmung .....	1478	400
2. Satzungsmäßige Regelung von Mehrheits- erfordernissen .....	1481	401
3. Ausübung des Stimmrechts – Stimmrechtsverbot .....	1484	402
a) Abspaltung des Stimmrechts vom Mitgliedschaftsrecht .....	1484	402
b) Stimmrechtsverträge .....	1486	402
c) Schadenersatzpflicht des Stimmrechtsvertreters ...	1487	403
d) Schutzgemeinschaftsverträge .....	1491	404
aa) Mehrheitserfordernisse .....	1492	404
bb) Andienungspflicht .....	1496	405
e) Stimmverbot .....	1500	406
f) Rechtsverlust .....	1510	408
<b>G. Nichtigkeit und Anfechtbarkeit von Hauptversamm- lungsbeschlüssen .....</b>	<b>1520</b>	<b>411</b>
I. Nichtigkeit von Hauptversammlungsbeschlüssen .....	1520	411
1. Nichtigkeitsgründe .....	1521	411
2. Heilung der Nichtigkeit .....	1533	414
II. Anfechtbarkeit von Hauptversammlungsbeschlüssen .....	1540	415
1. Anfechtungsbefugnis .....	1540	415
2. Anfechtungsfrist .....	1548	417
3. Einberufungsmängel .....	1563	420
4. Zählfehler .....	1564	421
5. Sonstige Durchführungsmängel .....	1568	422
6. Informationsfehler .....	1569	422
7. Relevanz von Verfahrens- und Informationsfehlern ...	1570	422
8. Inhaltsmängel .....	1585	425
a) Entlastungsbeschlüsse .....	1587	426
b) Auflösung .....	1602	429
c) Sondervorteile und Nachteile .....	1603	430

	Rn.	Seite
III. Missbrauch des Anfechtungsrechts .....	1607	431
IV. Bestätigungsbeschluss .....	1616	433
V. Prozessuale Fragen zur Nichtigkeits- und Anfechtungsklage .....	1629	435
1. Verhältnis Nichtigkeits- und Anfechtungsklage .....	1629	435
2. Subjektive Klagehäufung .....	1635	437
3. Anfechtungs- und positive Beschlussfest- stellungsklage .....	1641	438
4. Verhältnis zum Verfahren nach § 132 AktG .....	1645	440
5. Aktivlegitimation .....	1648	440
6. Rechtsschutzbedürfnis .....	1660	443
7. Nebenintervention .....	1664	445
VI. Kostenfragen .....	1672	447
1. Streitwert und Beschwer .....	1672	447
2. Kostentragung .....	1677	448
3. Gebühren .....	1680	449
<b>H. Grundlagenentscheidungen – materiellrechtliche Grenzen für Mehrheitsentscheidungen – Treuepflicht in der AG .....</b>	<b>1684</b>	<b>451</b>
I. Grundlagenentscheidungen .....	1684	451
1. Vermögensübertragung .....	1685	451
2. Übertragung von Betriebsvermögen auf eine Tochtergesellschaft .....	1691	453
3. Delisting und Downgrading .....	1698	455
II. Materiellrechtliche Grenzen für Mehrheitsent- scheidungen .....	1702	456
1. Kapitalerhöhung .....	1702	456
2. Genehmigtes Kapital .....	1708	458
3. Vereinbarkeit mit Richtlinienrecht .....	1720	461
4. Die Kapitalherabsetzung .....	1721	461
5. Höchststimmrecht .....	1729	464
6. Übertragende Auflösung .....	1730	464
III. Die Treuepflicht in der AG .....	1736	466
<b>I. Nichtigkeit von Jahresabschlüssen .....</b>	<b>1749</b>	<b>471</b>
I. Umfang der Nichtigkeit .....	1750	471
II. Einzelfälle aus der Rechtsprechung .....	1751	471
III. Jahresabschluss bei Anfechtung eines Verschmelzungs- vertrages .....	1760	473
IV. Heilung .....	1762	474

	Rn.	Seite
<b>J. Die GmbH als persönlich haftende Gesellschafterin einer KGaA</b> .....	1764	.... 475
<b>K. Faktische Beherrschung</b> .....	1768	.... 477
I. Herrschendes Unternehmen .....	1768	.... 477
II. Nachteiliges Rechtsgeschäft .....	1770	.... 477
1. Nachteil .....	1771	.... 478
2. Abhängigkeitsfolge .....	1777	.... 479
III. Nachteilsausgleich .....	1782	.... 481
IV. Schadensersatz nach § 317 AktG .....	1785	.... 482
V. Abhängigkeitsbericht .....	1788	.... 482
<b>L. Unternehmensverträge</b> .....	1790	.... 483
I. Stille Beteiligung .....	1790	.... 483
II. Beherrschungs- und Gewinnabführungsvertrag .....	1795	.... 483
1. Abschluss .....	1795	.... 483
2. Ausgleich .....	1796	.... 484
3. Abfindung .....	1804	.... 485
a) Höhe .....	1804	.... 485
b) Entstehung .....	1805	.... 486
c) Abfindungszinsen und Ausgleich .....	1809	.... 487
4. Verlustausgleich .....	1813	.... 488
<b>M. Eingliederung</b> .....	1816	.... 491
<b>N. Übertragung</b> .....	1820	.... 493
I. Verlangen eines Hauptaktionärs .....	1822	.... 493
II. Berichte und Gewährleistungserklärung .....	1827	.... 495
III. Anfechtungsklage .....	1833	.... 496
IV. Angemessene Abfindung .....	1836	.... 497
<b>O. Verschmelzung und Umwandlung</b> .....	1837	.... 499
I. Verschmelzung .....	1837	.... 499
1. Prozessuale Fragen .....	1837	.... 499
2. Verschmelzungsbericht .....	1846	.... 500
3. Wirksamwerden der Verschmelzung .....	1847	.... 501
4. Differenzhaftung .....	1851	.... 502

	Rn.	Seite
II. Umwandlung .....	1852	502
1. Anfechtung bei Verletzung von Auskunfts- und Informationsrechten .....	1852	502
2. Umwandlung einer AG in eine GmbH .....	1856	503
3. Umwandlung einer KGaA in eine AG .....	1858	504
4. Umwandlung einer AG in eine KG .....	1859	504
5. Umwandlung einer KG in eine AG .....	1864	506
<b>P. Genussrechte (§ 221 Abs. 3 und 4 AktG) .....</b>	<b>1870</b>	<b>509</b>
I. Begriff und Erscheinungsform des Genussrechts .....	1871	509
II. Voraussetzungen der Ausgabe durch die AG .....	1875	510
1. Inhalt des Hauptversammlungsbeschlusses .....	1875	510
2. Ausschluss des Bezugsrechts .....	1877	510
3. Teilanfechtung bei Bezugsrechtsausschluss .....	1880	511
III. Die Genussscheinbedingungen .....	1881	512
IV. Wiederauffüllung der Genussrechte nach Verlusten .....	1887	513
V. Schadenersatzanspruch bei fehlerhafter Geschäftsführung .....	1889	514
VI. Genussscheine nach einem Beherrschungs- und Gewinnabführungsvertrag .....	1894	516
<b>Stichwortverzeichnis .....</b>		<b>517</b>