

# Inhaltsverzeichnis

Vorwort .....	V
Abkürzungsverzeichnis .....	XIII
Literaturverzeichnis .....	XIX
<b>§ 1. Einleitung, Gang der Untersuchung .....</b>	<b>1</b>
<b>§ 2. Der Pyramideneffekt – Identifikation von Risiken der Gläubiger der Obergesellschaft .....</b>	<b>3</b>
A. Der Umsatzmultiplikator .....	4
I. Betriebswirtschaftliche Grundlagen .....	4
II. Gläubigerrisiko .....	6
B. Der konzernspezifische Leverage-Effekt .....	12
I. Betriebswirtschaftliche Grundlagen .....	12
II. Gläubigerrisiko .....	14
C. Das konzernspezifische Kapitalstrukturrisiko .....	16
I. Betriebswirtschaftliche Grundlagen .....	16
II. Gläubigerrisiko .....	19
D. Der Tresoreffekt .....	21
I. Grundlagen .....	21
II. Gläubigerrisiko .....	22
1. Die bilanztheoretische Ursache des Tresoreffekts .....	23
2. Risiken der Gläubiger der Obergesellschaft .....	24
a) Der umgekehrte Tresoreffekt .....	24
aa) Die empirischen Untersuchungen .....	24
bb) Konzernstruktur als Ausschüttungsgenerator für Obergesellschaft .....	26
b) Das Zwischengewinnrisiko .....	28
aa) Ökonomische Grundlagen .....	28
bb) Übernahme des Absatzrisikos als Vermögenszuwendung .....	29
E. Der Durchleitungs-, der Metamorphosen-, der Teleskop- und der Pyramideneffekt .....	31
I. Grundlagen .....	31
II. Risiken der Gläubiger der Obergesellschaft .....	32
1. Strukturelle Nachrangigkeit .....	32
a) Durchleitung von Fremdkapital .....	32
b) Durchleitung von Eigenkapital .....	33
2. Intransparenz .....	33
F. Zusammenfassung, Konsequenzen für die weitere Vorgangsweise .....	34

<b>§ 3. Die strukturelle Nachrangigkeit</b> .....	37
A. Einleitung .....	37
I. Meinungsstand im Überblick .....	37
II. Konzernspezifisches Gläubigerrisiko? .....	37
B. Rechtsformunterschiede beim Gesellschafter .....	39
I. Natürliche Person .....	39
1. Pflichtteilsverkürzung .....	39
a) Privatstiftung .....	41
aa) Ausgangslage .....	41
bb) Schenkung? .....	42
cc) Frist .....	43
b) Personen- und Kapitalgesellschaften .....	44
aa) Freiwillige Zuwendungen .....	45
bb) Abfindungs- bzw Übernahmsregelungen .....	45
(1) Personengesellschaften .....	45
(2) Kapitalgesellschaften .....	47
cc) Aufnahme eines Gesellschafters .....	48
2. Unterhaltsverkürzung .....	49
a) Anspruchsgrundlagen .....	49
aa) Österreich .....	49
bb) Deutschland .....	51
b) Privatstiftung .....	51
c) Personen- und Kapitalgesellschaften .....	52
3. Vermögensschutz .....	52
a) Bedürftigkeit des Geschenkgebers .....	52
b) Geschäftsunfähigkeit .....	53
4. Ausgliederung aus dem Vermögen eines Einzelkaufmanns .....	55
a) Grundlagen .....	55
b) Ausgliederungssperre .....	56
II. Unbeschränkte Dritthaftung für Verbindlichkeiten des Gesellschafter (Personengesellschaft) .....	61
1. Offene (Handels)Gesellschaft/Kommanditgesellschaft .....	61
a) Persönliche Haftung des Gesellschaftergesellschafters .....	61
b) Vermögensbindung beim Gesellschafter .....	63
aa) Unmittelbarer Gläubigerschutz .....	63
bb) Reflexiver Gläubigerschutz .....	64
2. Europäische wirtschaftliche Interessenvereinigung (EWIV) ....	66
a) Investitionsgrenzen .....	66
b) Gläubigerschutz .....	68
3. Gesellschaft bürgerlichen Rechts, Partnergesellschaft, Eingetragene Erwerbsgesellschaft, Stille Gesellschaft .....	69
III. Keine Dritthaftung für Verbindlichkeiten des Gesellschafter (Kapitalgesellschaft) .....	71
1. Einleitung .....	71

2. Stafetten .....	72
a) Grundlagen .....	72
aa) Die Sacheinlagevorschriften .....	72
bb) Normzweck .....	75
cc) Verdeckte Sachgründung .....	76
(1) Umgehungsschutz .....	76
(2) Zur Abgrenzung von Mittelaufbringung und -verwendung .....	80
(3) Freie Verfügbarkeit .....	81
dd) Hin- und Herzahlen .....	84
b) Meinungsstand .....	88
aa) Literatur .....	88
bb) Rechtsprechung .....	89
(1) BGH WM 1992, 1432 .....	89
(2) BGHZ 132, 133 .....	91
(3) BGHZ 171, 113 .....	92
c) Verdeckte Sachgründung .....	93
aa) Vorgangsweise, Sachverhalt .....	93
bb) Beteiligungen zu 100% .....	94
(1) Rückfluss an die gemeinsame Mutter (A) .....	94
(2) Hin- und Herzahlen/Verdeckte Sacheinlage? .....	99
(3) Einheitlicher Plan/Abrede .....	102
(4) Rechtsfolgen, zum Wert der Beteiligung .....	102
cc) Beteiligungen unter 100% .....	105
(1) Beherrschung/Mehrheitsbeteiligung .....	105
(2) Veranlassung .....	107
(3) Relation der Beteiligungsquoten .....	110
(4) Erhöhung des (mittelbaren) Beteiligungswerts an empfangender Gesellschaft .....	112
dd) Haftung der unmittelbaren Empfängergesellschaft .....	114
d) Aktiengesellschaft .....	116
e) Kapitalgesellschaft & Co .....	116
aa) Kapital- an Personengesellschaft .....	117
bb) GmbH & Co KG .....	118
3. Beteiligungen .....	122
a) Einleitung .....	122
b) Das Verbot der Einlagenrückgewähr .....	123
aa) Österreich .....	123
bb) Deutschland .....	128
c) Gründung bzw rechtsgeschäftlicher Erwerb .....	131
aa) Fragestellung .....	131
bb) Zurechnung von Leistungen an mit dem Gesellschafter verbundene Unternehmen .....	132
(1) Einleitung .....	132

(2) Beteiligungen zu 100% .....	132
(3) Beherrschung/Mehrheitsbeteiligung .....	139
(4) Veranlassung .....	140
(5) Relation der Beteiligungsquoten .....	148
(6) Erhöhung des (mittelbaren) Beteiligungswertes an der empfangenden Gesellschaft .....	150
(7) Haftung der unmittelbaren Empfängergesellschaft	152
(8) Ausfallhaftung .....	155
(9) Aktiengesellschaft .....	158
(10) Kapitalgesellschaft & Co .....	158
(a) Kapital- an Personengesellschaft .....	158
(b) GmbH & Co KG .....	159
d) Gesamtrechtsnachfolge .....	159
aa) Einleitung .....	159
bb) Abspaltung zur Aufnahme (Österreich) .....	160
(1) Allgemeines .....	160
(2) Kapitalherabsetzung .....	161
(3) Restvermögensprüfung .....	163
(4) Mithaftung der spaltungsbeteiligten Gesell- schaften .....	167
(5) Sicherstellung .....	170
(6) Kapitalaufbringung bei übernehmender Gesell- schaft .....	171
(7) Verbot der Einlagenrückgewähr .....	171
(8) Analogie .....	172
(a) Einleitung .....	172
(b) Analoge Anwendung von Spaltungsrecht .....	174
cc) Ausgliederung (Deutschland) .....	178
(1) Grundlagen .....	178
(2) Analogie .....	180
4. Sonstige Vermögensbewegungen down-stream .....	181
a) Einleitung .....	181
b) Auf korporationsrechtlicher Basis .....	181
aa) Gesellschaftsvertragliche Nebenleistungsver- pflichtungen .....	181
bb) Agio .....	184
cc) (Unterbewertete) Sacheinlagen .....	185
dd) Nachschüsse .....	186
c) Auf schuldrechtlicher Basis .....	193
aa) Einleitung .....	193
bb) Kein Rückforderungsanspruch .....	195
cc) Rückforderungsanspruch .....	197
(1) Darlehen .....	197
(a) Auswirkungen in der Bilanz .....	197

(b) Up- und side-stream Darlehen .....	198
(c) Stellungnahme .....	200
(2) Sicherheiten .....	204
(a) Auswirkungen in der Bilanz .....	204
(b) Up- und side-stream Sicherheiten .....	206
(c) Stellungnahme .....	208
5. Verschmelzung (down-stream) .....	210
a) Einleitung .....	210
b) Österreich .....	211
aa) Verschmelzung unter Beteiligung von überschuldeten Gesellschaften .....	211
(1) Grundlagen, Meinungsstand .....	211
(2) Stellungnahme .....	214
bb) Kapitalherabsetzender Effekt .....	220
(1) Grundlagen, Meinungsstand .....	220
(2) Stellungnahme .....	221
c) Deutschland .....	224
aa) Verschmelzung unter Beteiligung von überschuldeten Gesellschaften .....	224
(1) Grundlagen, Meinungsstand .....	224
(2) Stellungnahme .....	227
bb) Kapitalherabsetzender Effekt .....	232
(1) Grundlagen, Meinungsstand .....	232
(2) Stellungnahme .....	233
6. Spaltung (down-stream) .....	235
a) Österreich .....	235
b) Deutschland .....	236
aa) Spaltung unter Beteiligung von überschuldeten Gesellschaften .....	236
bb) Spaltung mit kapitalherabsetzendem Effekt .....	240
C. Von der Rechtsform des Gesellschafters unabhängige Anspruchs- grundlagen .....	241
I. Unternehmensrecht .....	241
1. Haftung bei Erwerb eines Unternehmens/Handelsge- schäfts .....	241
2. Privatgläubigerkündigung .....	243
3. Eigenkapitalersatzrecht .....	244
4. Durchgriffshaftung .....	245
II. Anfechtungs- bzw Insolvenzrecht .....	248
1. Anfechtungsrecht .....	248
2. Insolvenzdelikte .....	256
III. Zivilrecht .....	256
1. Übernahme eines Vermögens/Unternehmens .....	256
2. Haftung beim Erwerb einer Gesamtsache .....	259

3. Beachtung der gesetzlichen Vorschriften/Übertragung zukünftigen Vermögens .....	260
4. Sittenwidrige Schädigung/Rechtsmissbrauch .....	261
5. Sittenwidrigkeit .....	263
<b>§ 4. Lücken im Gläubigerschutz? .....</b>	<b>265</b>
A. Konzernmindestkapital .....	265
I. Grundlagen .....	265
II. Stellungnahme .....	266
B. Sonderrücklage für Konzernbeteiligung .....	268
I. Grundlagen .....	268
II. Stellungnahme .....	269
C. Konzernbedingte Ausschüttungssperre .....	270
I. Grundlagen .....	270
II. Stellungnahme .....	271
D. Keine Lücken? .....	272
<b>§ 5. Zusammenfassung der wichtigsten Ergebnisse in Thesen .....</b>	<b>275</b>
I. Der Pyramideneffekt .....	275
II. Strukturelle Nachrangigkeit .....	276
A. Allgemeines .....	276
B. Natürliche Person als Gesellschafter .....	276
C. Personengesellschaft als Gesellschafter .....	278
D. Kapitalgesellschaft als Gesellschafter .....	279
1. Stafettengründung .....	279
2. Beteiligungen .....	280
3. Sonstige Vermögensbewegungen down-stream .....	284
4. Verschmelzung down-stream .....	286
5. Spaltung down-stream .....	287
E. Von der Rechtsform des Gesellschafters unabhängige Anspruchsgrundlagen .....	288
1. Unternehmensrecht .....	288
2. Anfechtungs- bzw Insolvenzrecht .....	288
3. Zivilrecht .....	289
III. Lücken im Gläubigerschutz .....	290
Stichwortverzeichnis .....	291