

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	III
Geleitwort	V
Abkürzungsverzeichnis	XV
Literaturverzeichnis	XXIII

Allgemeiner Teil

1. Einleitung	1
1.1 Ziel der Arbeit	2
1.2 Privatautonomie und zwingendes Recht	7
1.3 Dispositives Recht und sonstige Regelungstechniken	15
1.3.1 Staatliche Normsetzung	15
1.3.2 Private Normsetzung	19
2. Historische Entwicklung zwingenden Gesellschaftsrechts	22
2.1 Die Rechtslage nach dem AHGB	23
2.1.1 Die Stammfassung des AHGB	23
2.1.2 Die Novellen von 1870 und 1884	29
2.1.2.1 Die Novelle von 1870	29
2.1.2.2 Die Novelle von 1884	31
2.1.3 Das Aktienregulativ	36
2.2 Die Rechtslage nach dem HGB 1897	42
2.2.1 Diskussion zur zwingenden Natur des Aktienrechts	44
2.2.2 Die Notverordnung von 1931	55
2.3 Das Aktiengesetz von 1937	57
2.4 Das deutsche Aktiengesetz von 1965	62
2.5 Das österreichische Aktiengesetz von 1965	65
2.6 Das GmbH-Gesetz von 1906	68
3. Teleologische Interpretation: Schutzziele	75
3.1 Schutz der Gesellschafter in ihrer Gesamtheit	78
3.1.1 Lösungsansätze im Rechtsvergleich	78
3.1.2 Ökonomische Theorien	84
3.1.2.1 Das Agencyproblem	84
3.1.2.2 Die Überwindung des Agencyproblems	89
3.1.3 Österreichisches Recht	92
3.1.3.1 Aktiengesellschaft	92
3.1.3.2 GmbH	97
3.2 Minderheitenschutz	99
3.2.1 Lösungsansätze im Rechtsvergleich	99
3.2.1.1 Formeller Minderheitenschutz	99
3.2.1.2 Materieller Minderheitenschutz	100
3.2.1.3 Geschäfte mit Gesellschaftern	104
3.2.1.4 Würdigung	108
3.2.2 Ökonomische Theorien	109
3.2.3 Österreichisches Recht	114
3.3 Individualschutz	120

3.3.1	Lösungsansätze im Rechtsvergleich	120
3.3.1.1	Verbandsrechtlicher Individualschutz	120
3.3.1.2	Kapitalmarktrechtlicher Individualschutz	125
3.3.1.3	Zusammenspiel von Verbands- und Kapitalmarktrecht	127
3.3.2	Ökonomische Theorien	128
3.3.3	Österreichisches Recht	134
3.3.3.1	Mitverwaltungs-, Vermögens- und Informationsrechte	134
3.3.3.2	Geltendmachung von Ersatzansprüchen	136
3.3.3.3	Anfechtungsrecht	138
3.3.3.4	Lösungsrechte	140
3.3.3.5	Kapitalmarktrechtlicher Individualschutz	143
3.3.3.6	Würdigung	144
3.4	Funktionsschutz	144
3.4.1	Lösungsmöglichkeiten im Rechtsvergleich	144
3.4.1.1	Funktionsschutz des Kapitalmarktes	145
3.4.1.2	Funktionsschutz der Gesellschaft	148
3.4.2	Ökonomische Überlegungen	152
3.4.2.1	Funktion des Kapitalmarktes	152
3.4.2.2	Funktion der Gesellschaft	157
3.4.3	Österreichisches Recht	159
3.4.3.1	Funktionsschutz des Kapitalmarktes	159
3.4.3.2	Funktionsschutz der Gesellschaft	161
3.5	Gläubigerschutz	164
3.5.1	Lösungsmöglichkeiten im Rechtsvergleich	164
3.5.1.1	Einleitung	164
3.5.1.2	Komponenten des Gläubigerschutzes	167
3.5.1.3	Europarechtliche Grundlagen und deren mögliche Reform ...	172
3.5.1.3.1	Das Konzept der 2. Richtlinie	172
3.5.1.3.2	Reformvorschläge	175
3.5.1.4	Einige ausländische Rechtsordnungen	179
3.5.1.5	Ausschüttungen und Rechnungslegungsrecht	182
3.5.1.6	Ausblick	187
3.5.2	Ökonomische Überlegungen	188
3.5.2.1	Differenzierung nach Gläubigergruppen	189
3.5.2.2	Schlussfolgerungen	193
3.5.3	Österreichisches Recht	195
3.5.3.1	Aktiengesellschaft	195
3.5.3.2	GmbH	199
3.6	Mitbestimmung der Arbeitnehmer	205
3.6.1	Lösungsmöglichkeiten im Rechtsvergleich	205
3.6.1.1	Internationale Modelle	206
3.6.1.2	Die deutsche Reformdiskussion	211
3.6.2	Ökonomische Überlegungen	215
3.6.3	Österreichisches Recht	219
3.6.3.1	Unternehmensbezogenheit	221
3.6.3.2	Gleichberechtigung	222
3.6.3.3	Verantwortlichkeit	225
3.6.3.4	Zwingender Charakter	228
3.7	Öffentliche Interessen	231
3.7.1	Lösungsmöglichkeiten im Rechtsvergleich	231
3.7.2	Ökonomische Überlegungen	234

3.7.3 Österreichisches Recht	236
3.8 Die Abwägung von Schutzinteressen und Privatautonomie	242
3.8.1 Die allgemeine Abwägung im Privatrecht	243
3.8.2 Die Abwägung im Gesellschaftsrecht	246
3.8.3 Vertragsfreiheit aus ökonomischer Sicht	248
3.8.4 Vertragsfreiheit in der GmbH	250
3.8.5 Vertragsfreiheit in der AG (?)	255
3.8.5.1 Rechtfertigungen der Satzungsstrenge	256
3.8.5.2 Kritik und Gegenkritik	260
3.8.5.3 Satzungsstrenge im österreichischen Aktienrecht?	267
3.8.5.4 Einheitliches oder differenziertes Modell?	272
3.8.5.4.1 Das Konzept des Aktiengesetzes 1965	273
3.8.5.4.2 Tendenzen zur Differenzierung	275
3.8.5.4.3 Beginnende normative Verfestigung	276
3.8.5.5 Jüngste rechtspolitische Vorschläge	281
3.8.5.5.1 Vorschläge aus der Wissenschaft	281
3.8.5.5.2 Im Speziellen: Der 67. Deutsche Juristentag	283
4. Europarechtliche Zulässigkeit	300
4.1 Die EuGH-Entscheidungen zu den <i>Golden Shares</i>	301
4.2 Relevanz für allgemeines Gesellschaftsrecht?	305
4.2.1 Die Entwicklung der Judikatur	307
4.2.2 Anwendung auf zwingendes Gesellschaftsrecht	309
4.2.3 Das Informationsmodell im Europäischen Gesellschaftsrecht	318
4.2.4 Würdigung	323
5. Verfassungsrechtliche Zulässigkeit	324
5.1 Eigentumsgarantie und Privatautonomie	324
5.2 Anwendung im Gesellschaftsrecht	328
5.2.1 Die Beurteilung der Arbeitnehmermitbestimmung	329
5.2.2 Der Vermögensschutz des Aktionärs	331
5.2.3 Der Gesellschafterausschluss	335
5.2.4 Anwendung auf zwingendes Recht allgemein	337
5.2.5 Schlussfolgerungen	341
6. Regelungsebenen	341
6.1 Einleitung	341
6.2 Satzung und Geschäftsordnung	342
6.3 Satzung und Syndikatsvertrag	346
6.3.1 Grundlagen	346
6.3.2 Trennung und Einheit	348
6.3.2.1 Die Trennungsthese	348
6.3.2.2 Die These von der Verbandsordnung im weiteren Sinn	351
6.3.2.3 Bedeutung der Unterscheidung	354
6.3.2.4 Stellungnahme	355
6.3.2.5 Schlussfolgerung	360
6.3.3 Gesetzliche Zulässigkeitsgrenzen	361
6.3.3.1 Zulässigkeit in Satzung und Syndikatsvertrag	361
6.3.3.2 Zulässigkeit nur in der Satzung	364
6.3.3.3 Zulässigkeit nur im Syndikatsvertrag	368
6.3.3.4 Unzulässigkeit in Satzung und Syndikatsvertrag	371
6.3.4 Verhältnis von Satzung und Syndikatsvertrag	378
6.3.4.1 Wirkung der Satzung auf den Syndikatsvertrag	378
6.3.4.2 Wirkung des Syndikatsvertrags auf die Satzung	380

Besonderer Teil:
Ausgewählte Fragen der Gesellschafterstellung

7. Einflussnahme der Gesellschafter auf Management und Kontrolle	386
7.1 Die Bestellung des Managements	386
7.1.1 GmbH	386
7.1.1.1 Zwingende Kompetenz der Generalversammlung?	387
7.1.1.2 Bestellkompetenz von Gesellschaftern	394
7.1.1.3 Bestellkompetenz von Geschäftsorganen	397
7.1.1.4 Bestellkompetenz von Dritten	402
7.1.2 Aktiengesellschaft	405
7.1.2.1 Allgemeines	405
7.1.2.2 Satzungsmäßige Eignungsvoraussetzungen	407
7.1.2.2.1 Ansichten in der Literatur	408
7.1.2.2.2 Eigene Ansicht	409
7.1.2.2.3 Einige Anwendungsfälle	413
7.1.2.2.4 Ergebnis	418
7.2 Die Abberufung aus wichtigem Grund	418
7.2.1 Abberufung von Fremdgeschäftsführern in der GmbH	419
7.2.1.1 Die Ansicht der herrschenden Meinung	421
7.2.1.2 Kritik und Weiterentwicklung	422
7.2.1.2.1 Leitbild: Privilegierung der Gesellschafter	423
7.2.1.2.2 Abweichende schuldrechtliche Gestaltung	429
7.2.1.2.3 Annäherung an das aktienrechtliche Vorbild	431
7.2.2 Abberufung von Aufsichtsratsmitgliedern in der Aktiengesellschaft ..	433
7.2.2.1 Ausschließliche Abberufung aus wichtigem Grund	434
7.2.2.1.1 Wortinterpretation	434
7.2.2.1.2 Andere Interpretationstechniken	435
7.2.2.1.3 Ergebnis	439
7.2.2.2 Erleichterte Abberufung aus wichtigem Grund	439
7.3 Festlegung ungeschriebener Gesellschafterkompetenzen	442
7.3.1 Vertragliche Gestaltbarkeit ungeschriebener General- versammlungskompetenzen in der GmbH	443
7.3.2 Vertragliche Gestaltbarkeit ungeschriebener HV-Kompetenzen in der Aktiengesellschaft	447
7.3.2.1 Holzmüller und danach verbliebene Fragen	447
7.3.2.2 Gelatine und Folgeentscheidungen	451
7.3.2.3 Argumente zur vertraglichen Gestaltbarkeit	456
7.3.2.4 Tangierte Schutzinteressen	464
7.3.2.5 Eigene Ansicht zur vertraglichen Gestaltbarkeit	469
7.3.2.5.1 Erweiterung der Befugnisse	469
7.3.2.5.2 Einschränkung der Befugnisse	475
7.4 Vertragliche Haftungsbefreiungen für das Management	476
7.4.1 GmbH	479
7.4.1.1 Ansichten in Judikatur und Literatur	479
7.4.1.1.1 Judikatur in Österreich und Deutschland	479
7.4.1.1.2 Ansichten in der Literatur	482
7.4.1.2 Eigene Ansicht	484
7.4.1.2.1 An sich zwingende Pflichten	485
7.4.1.2.2 Ausschluss der Haftung bei Fahrlässigkeit?	489
7.4.1.2.3 Befriedigung der Gläubiger	494

7.4.1.2.4 Weitere Fragen	497
7.4.1.2.5 Verschärfung der Haftung	499
7.4.2 Aktiengesellschaft	500
7.4.2.1 Traditionelle Begründungen	500
7.4.2.2 Ausnahme bei Einstimmigkeit?	501
7.4.2.3 Ergebnis	504
8. Gestaltung der Mitgliedschaft	505
8.1 Die Gestaltbarkeit von Stimmverboten	506
8.1.1 GmbH	512
8.1.1.1 Historische Entwicklung	513
8.1.1.2 Dogmatische Grundlagen	515
8.1.1.2.1 Allgemeines Stimmverbot bei Interessenskollision? ..	515
8.1.1.2.2 Verbot des Richtens in eigener Sache	517
8.1.1.2.3 Verbot des Insichgeschäfts	518
8.1.1.3 Zur vertraglichen Abdingbarkeit generell	521
8.1.1.4 Zur Gestaltbarkeit der einzelnen Stimmverbotstatbestände: Befreiung von einer Verpflichtung	526
8.1.1.5 Zuwendung eines Vorteils	531
8.1.1.6 Vornahme von Rechtsgeschäften	534
8.1.1.6.1 Judikatur und Literatur	534
8.1.1.6.2 Eigene Ansicht: dreistufiges Modell	538
8.1.1.6.3 Konkrete Beschlussgegenstände	543
8.1.1.7 Einleitung und Erledigung eines Rechtsstreits	549
8.1.1.8 Stimmverbot und Geschäftsführerposition	551
8.1.2 Aktiengesellschaft	555
8.1.2.1 Historische Entwicklung	556
8.1.2.2 Vertragliche Gestaltbarkeit generell	559
8.1.2.3 Zur Gestaltbarkeit der einzelnen Tatbestände	561
8.1.2.3.1 Stimmverbot bei Entlastung und verwandten Beschlüssen	561
8.1.2.3.2 Stimmverbot bei sonstigen Beschlüssen	565
8.1.2.3.3 Stimmverbot bei Vornahme eines Rechtsgeschäfts ..	567
8.2 Gewinnverwendung	570
8.2.1 Gesellschaft mit beschränkter Haftung	571
8.2.1.1 Die dispositiven gesetzlichen Regelungen	571
8.2.1.2 Das Problem des Minderheitenschutzes	573
8.2.2 Aktiengesellschaft	580
8.2.2.1 Historische Entwicklung	581
8.2.2.2 Vertragliche Gestaltbarkeit: Rechtsgeschichte und Rechtsvergleich	585
8.2.2.3 Die Gewinnverwendung aus ökonomischer Sicht	590
8.2.2.3.1 Die Position des Vorstands bei der Gewinn- verwendung	590
8.2.2.3.2 Die These von der Irrelevanz der Kapitalstruktur und Dividendenpolitik	593
8.2.2.3.3 Abwägung von Aktionärs- und Vorstands- opportunismus	599
8.2.2.4 Ergebnis	602
8.3 Schiedsfähigkeit von Beschlussmängelstreitigkeiten	603
8.3.1 Gesellschaft mit beschränkter Haftung	604
8.3.1.1 Die Schiedsfähigkeit in der Judikatur	604

8.3.1.2	Die Neuerungen durch das SchiedsRÄG 2006	611
8.3.1.3	Die Anforderungen an die Ausgestaltung des Schieds- verfahrens	616
8.3.1.3.1	Schiedsklausel in der ursprünglichen Satzung	616
8.3.1.3.2	Nachträgliche Einführung durch Mehrheits- beschluss?	623
8.3.1.4	Relevanz der Sonderbestimmungen für Konsumenten?	627
8.3.1.4.1	Gesellschafter und Verbraucherbegriff	628
8.3.1.4.2	Anwendbarkeit auf gesellschaftsrechtliche Streitigkeiten?	632
8.3.1.5	Ergebnis	638
8.3.2	Aktiengesellschaft	638
9.	Übertragung und Verlust der Mitgliedschaft	643
9.1	Die Zulässigkeit von Hinauskündigungsklauseln	644
9.1.1	GmbH	644
9.1.1.1	Ausgangspunkt: Schranken der Mehrheitsherrschaft in Personengesellschaften	644
9.1.1.2	Die Entwicklung der Judikatur	646
9.1.1.2.1	Ältere Judikatur	646
9.1.1.2.2	Neuere Judikatur	648
9.1.1.2.3	Ergebnis: dreistufiges Prüfungsschema	653
9.1.1.3	Gegenmodelle in der Literatur	656
9.1.1.4	Eigene Ansicht	657
9.1.1.5	Die Judikatur zu den Hinauskündigungsklauseln	660
9.1.1.5.1	Judikatur des OGH	661
9.1.1.5.2	Judikatur des BGH	663
9.1.1.6	Eigene Stellungnahme zu den Hinauskündigungsklauseln ..	673
9.1.1.6.1	Grundprinzipien des Gesellschaftsrechts und Sittenwidrigkeit	674
9.1.1.6.2	Gegenmodell: schutzzielorientierter Ansatz	676
9.1.1.7	Versuch einer Fallgruppenbildung	679
9.1.1.8	Die Wertungen des GesAusG	681
9.1.1.8.1	Gesellschafterausschluss durch Umgründungen ...	682
9.1.1.8.2	Gesellschafterausschluss nach dem GesAusG	683
9.1.1.8.3	Anwendung der Grundwertungen auf Hinaus- kündigungsklauseln	688
9.1.1.9	Hinweise zur praktischen Gestaltung	695
9.1.2	Aktiengesellschaft	698
9.1.2.1	Die Argumente in der Literatur	699
9.1.2.2	Eigene Ansicht	707
10.	Zusammenfassung der wichtigsten Ergebnisse	711
10.1	Kapitel 1: Einleitung	711
10.2	Kapitel 2: Historische Entwicklung	712
10.3	Kapitel 3: Teleologische Interpretation – Schutzziele	714
10.3.1	Schutz der Gesellschaftergesamtheit	714
10.3.2	Minderheitenschutz	715
10.3.3	Individualschutz	716
10.3.4	Funktionsschutz	717
10.3.5	Gläubigerschutz	718
10.3.6	Mitbestimmung der Arbeitnehmer	719
10.3.7	Öffentliche Interessen	720

10.3.8 Die Abwägung von Schutzinteressen und Privatautonomie	721
10.4 Kapitel 4: Europarechtliche Zulässigkeit	723
10.5 Kapitel 5: Verfassungsrechtliche Zulässigkeit	725
10.6 Kapitel 6: Regelungsebenen	726
10.7 Kapitel 7: Einflussnahme der Gesellschafter auf Management und Kontrolle	727
10.7.1 Bestellung des Managements	728
10.7.2 Abberufung aus wichtigem Grund	729
10.7.3 Festlegung ungeschriebener Gesellschafterkompetenzen	730
10.7.4 Vertragliche Haftungsbefreiungen für das Management	731
10.8 Kapitel 8: Gestaltung der Mitgliedschaft	732
10.8.1 Gestaltbarkeit von Stimmverboten	732
10.8.2 Gewinnverwendung	734
10.8.3 Schiedsfähigkeit von Beschlussmängelstreitigkeiten	735
10.9 Kapitel 9: Übertragung und Verlust der Mitgliedschaft	736
10.9.1 Die Zulässigkeit von Hinauskündigungsklauseln	736
Judikaturverzeichnis	739
EuGH	739
Sonstige ausländische Gerichte	740
Österreichische Gerichte	740
Deutsche Gerichte	744
Stichwortverzeichnis	749