

Inhaltsverzeichnis

A) Einleitung.....	13
I. Ziel der Arbeit.....	13
II. Mögliche Gesellschaftsformen.....	14
1. Status quo.....	15
a) Unternehmungen durch eigene nationale Tochtergesellschaften.....	15
b) Unternehmungen durch Zweigniederlassungen.....	15
aa) Zweigniederlassung.....	16
bb) Ausländische Kapitalgesellschaft.....	16
cc) Sitz im Ausland.....	16
(1) Gesellschaften aus dem EU-Ausland.....	17
(2) Gesellschaften aus dem Nicht-EU-Ausland.....	18
(a) Streitstand.....	18
(b) Stellungnahme.....	19
c) Unternehmungen in ausländischen Gesellschaftsformen.....	20
2. Die Societas Europaea.....	21
3. Die Europäische Privatgesellschaft.....	22
III. Vergleich der Unternehmensformen.....	23
1. Eignung der SE für alle europäischen Unternehmungen.....	23
2. Die SE im Vergleich zu den anderen Möglichkeiten einer nationalen Unternehmung.....	26
a) Rechtliche Risiken der Unternehmung in einer nationalen Gesellschaftsform.....	26
b) Sonstige Vorteile der SE gegenüber den nationalen Gesellschaftsformen.....	29
aa) Kostenreduktion und Satzungsfreiheit.....	29
bb) Möglichkeit der Sitzverlegung.....	31
cc) Psychologische Wirkung einer transnationalen Gesellschaftsform.....	31
B) Gründung einer SE.....	33
I. Gründungsmöglichkeiten.....	33
1. Gründung durch Verschmelzung.....	33
a) Zwei Verschmelzungsarten.....	34
b) Geltung des Rechts der Mitgliedstaaten.....	34
c) Verfahren.....	35
aa) Verschmelzungsplan und Zustimmung der Hauptversammlung.....	35
bb) Rechtmäßigkeitskontrolle.....	36
(1) Kontrolle durch betroffene Mitgliedstaaten.....	37
(2) Kontrolle durch künftigen Sitzstaat.....	37
cc) Eintragung.....	37
d) Vereinfachtes Verfahren für Konzernverschmelzung.....	37
2. Gründung einer Holding-SE.....	38
a) Zwingende europaweite Tätigkeit.....	38

b) Verfahren	40
aa) Gründungsplan	40
bb) Einbringungsverfahren.....	40
cc) Prüfung und Eintragung	41
c) Mitgliedstaatliche Regelungen.....	42
3. Gründung einer Tochter-SE	42
4. Umwandlung einer nationalen Aktiengesellschaft in eine SE	43
5. Gründung einer Tochter-SE durch SE	44
II. Vergleich der Gründungsverfahren	44
1. Übersicht	44
2. Analyse.....	46
C) Das Kapital bei der Entstehung einer SE	47
I. Einführung	47
1. Die Regelung der SE-VO.....	47
2. Das Kapital bei den verschiedenen Gründungsformen der SE.....	47
a) Neugründung einer Gesellschaft.....	47
aa) Formen der Neugründung einer SE.....	47
bb) Besonderheiten bei Verschmelzung durch Neugründung	48
b) Kapitaländerungen bei Fortbestehen eines Rechtssubjekts	49
aa) Verschmelzung durch Aufnahme.....	49
bb) Umwandlung.....	49
cc) Anwendbarkeit der Nachgründungsvorschriften für aufnehmende deutsche Gesellschaft	50
3. Die Kapitalangaben in der Satzung der SE.....	51
II. Vorbemerkung zur Rechtsvergleichung.....	51
III. Die Kapitalaufbringung.....	55
1. Die Einlageverpflichtung	55
a) Kapitalrichtlinie (77/91/EWG; Richtlinie)	55
b) Deutsches Aktiengesetz	55
c) Französischer Code de commerce.....	56
d) Englischer Companies Act 1985	56
2. Gründung durch Bareinlage.....	56
a) Kapitalrichtlinie (77/91/EWG; Richtlinie)	56
b) Deutsches Aktiengesetz	57
aa) Aufrechnung der Einlageforderung.....	57
(1) Gesetzliche Aufrechnung durch Erklärung	57
(2) Verrechnungsabreden	57
(a) Zahlungen vor Anmeldung	58
(b) Zahlungen, für die keine Leistungspflicht vor Anmeldung besteht.....	58
bb) Freie Verfügung des Vorstands	60
(1) Formale Betrachtungsweise.....	61
(2) Strenge Betrachtungsweise.....	62

(3) Stellungnahme	62
c) Französischer Code de commerce.....	62
aa) Einzahlung der Bareinlage	62
(1) Sofortige Zahlungspflicht.....	62
(2) Die Resteinlage.....	64
bb) Aufrechnung der Einlageforderung	65
(1) Gesetzliche Aufrechnung	65
(2) Aufrechnung mit der Mindesteinlage.....	66
(3) Aufrechnung mit der Restforderung.....	66
(a) Aufrechnung als Bareinlage	66
(b) Aufrechnung als Sacheinlage	67
(c) Stellungnahme für Wahlrecht	67
(4) Anforderungen an die Aufrechnung.....	68
(a) Hauptversammlungsbeschluss.....	68
(b) Anforderungen an die Forderung	69
(aa) Vollwertigkeit der Forderung	70
(bb) Keine Vollwertigkeit der Forderung	71
(cc) Stellungnahme und Ausblick	73
(5) Keine Aufrechnung ab Zeitpunkt der mutmaßlichen Zahlungs- einstellung	74
d) Englischer Companies Act 1985	74
aa) Die Bareinlage.....	74
bb) Einbringung von Forderungen.....	74
(1) Anforderungen an die Forderung	75
(a) Zustimmung der Gesellschaft.....	75
(b) Fälligkeit der Forderungen	76
(c) Keine Vollwertigkeit der Forderung.....	76
(2) Keine Fälligkeit der Einlageverpflichtung	76
e) Analyse.....	77
3. Gründung durch Sacheinlage	78
a) Kapitalrichtlinie (77/91/EWG; Richtlinie)	78
aa) Begriff der Sacheinlage.....	78
bb) Festsetzung in der Satzung	79
cc) Erbringung der Sacheinlagen	79
dd) Wertprüfung.....	79
b) Deutsches Aktiengesetz	80
aa) Begriff der Sacheinlage.....	80
(1) Differenzierung von Sacheinlagen und Sachübernahmen	80
(2) Dienstleistungen Dritter als Sacheinlagen.....	81
bb) Wertprüfung.....	82
(1) Anpassungsbedürftigkeit der nationalen Normen für die Gründung einer SE	82

(2) Inhalt des Gründungsberichts	82
(3) Gründungsprüfung.....	83
cc) Erbringung der Sacheinlagen	84
(1) Strenge Auffassung	84
(2) Auf Richtlinie gestützte Ansicht	85
c) Französischer Code de commerce.....	86
aa) Begriff der Sacheinlage.....	86
bb) Wertprüfung.....	86
(1) Verfahren.....	86
(a) Gründung ohne Angebot an die Öffentlichkeit	87
(b) Publikumsgesellschaften	87
(aa) Stimmrechtsverbot der Inferenten	87
(bb) Die Überbewertung der Sacheinlagen.....	88
- Verbot aus Art. L225-8 C. Comm	89
- Verbot aus Art. L242-2 Code de commerce.....	89
(2) Rechtsfolgen der Wertprüfung.....	90
cc) Erbringung der Sacheinlagen	91
d) Englischer Companies Act 1985	91
aa) Begriff der Sacheinlage.....	91
bb) Wertprüfung.....	95
(1) Ausnahmen von der Bewertungspflicht	95
(a) Einzahlung aus Gesellschaftsmitteln	95
(b) Einzahlung mit Anteilen an einer anderen Gesellschaft	95
(c) Verschmelzung von Unternehmen	96
(2) Bewertungsverfahren.....	96
cc) Haftung der Zeichner für Unregelmäßigkeiten bei der Bewertung	96
(1) Haftungstatbestand und -folge.....	96
(2) Ausschluss der Haftung	97
(a) An- oder Aufrechnung.....	97
(b) Gerichtliche Entscheidung.....	97
e) Analyse.....	98
4. Nachgründung.....	99
a) Kapitalrichtlinie (77/91/EWG; Richtlinie)	100
b) Deutsches Aktiengesetz	100
aa) Tatbestand der Nachgründung	100
(1) Dienstleistungen als Vermögensgegenstände im Sinne des § 52 Aktiengesetz?	101
(a) Dienstleistungen sind keine Vermögensgegenstände im Sinne des § 52 Absatz 1 Satz 1 Aktiengesetz.....	101
(b) Einbeziehung der Dienstleistungen in den Nachgründungstatbestand	101
(2) Stellungnahme	102
bb) Ausnahmen einer Nachgründungssituation	103

(1) Vom Satzungsgegenstand gedeckte Geschäfte	103
(a) Hilfsgeschäfte der Gesellschaft	104
(b) Unternehmensbeteiligungen	105
(2) Erwerb über die Börse	105
cc) Nach Gründungsverfahren	105
dd) Rechtsfolge der Nichteinhaltung	106
c) Französischer Code de commerce	106
aa) Tatbestand und Verfahren der Nachgründung	106
bb) Ausnahmen von der Verpflichtung zur Einhaltung der Nachgründungsvorschriften	107
(1) Allgemeine Definition der laufenden Geschäfte	107
(2) Zweck der Nachgründungsvorschrift	108
cc) Anfechtbarkeit der Zustimmung durch die Hauptversammlung	108
d) Englischer Companies Act 1985	109
aa) Tatbestand und Rechtsfolge der Nachgründung	109
bb) Korrektur der Rechtsfolge	110
e) Analyse	110
5. Verdeckte Sacheinlagen	111
a) Abschließende Regelung der Richtlinie?	111
b) Deutsches Aktiengesetz	112
aa) Anwendbarkeit nationaler Rechtsprechung für die Gründung der SE	114
bb) Tatbestand der verdeckten Sacheinlage	115
(1) Objektive Voraussetzungen	115
(a) Verrechnungsabrede mit Forderungen	116
(b) Vorübergehende Liquiditätszufuhr zur Forderungstilgung	116
(c) Mittelverwendung für Dienstleistungsforderungen der Gründer (Neuforderungen)	117
(2) Subjektive Komponente	118
cc) Rechtsfolge der verdeckten Sacheinlage	119
(1) Einzahlungspflicht des Inferenten	120
(2) Bestehende Heilungsmöglichkeiten	120
(a) Satzungsänderung vor Eintragung	120
(b) Heilung durch Nachgründung	121
dd) Reformüberlegungen zur Rechtsfolge	121
(1) Differenzhaftung	121
(2) Heilungsmöglichkeit	122
c) Französischer Code de commerce	123
aa) Heranziehung der Kapitalerhaltungsvorschriften	125
bb) Kontrolle der Gesellschaft nach der Gründung	125
d) Englischer Companies Act 1985	126
aa) Flexiblere Kapitalaufbringungsvorschriften	126
bb) Anderweitige Kontrollmöglichkeiten	127

(1) Scheingeschäft.....	127
(2) Allgemeine Rechtsgrundsätze.....	128
(a) Verstoß gegen die öffentliche Sicherheit und Ordnung.....	128
(b) Umgehungsabsicht.....	128
(aa) Teleologische Auslegung.....	129
(bb) Sanktionierung der Umgehungsabsicht ist der Richtlinie immanent.....	129
e) Analyse.....	130
IV. Die Kapitalerhöhung bei Gründung einer SE.....	131
1. Kapitalrichtlinie (77/91/EWG; Richtlinie).....	131
a) Beschluss der Hauptversammlung.....	131
aa) Ausnahmen von der Zuständigkeit der Hauptversammlung?.....	132
bb) Einwand des Rechtsmissbrauchs gegen klagenden Aktionär.....	133
b) Kapitalaufbringung.....	133
c) Genehmigtes Kapital.....	134
d) Bezugsrecht.....	134
aa) Zweck des Bezugsrechts.....	134
bb) Publizität des Bezugsrechts.....	135
cc) Ausschluss des Bezugsrechts.....	135
(1) Verfahren des Bezugsrechtsausschlusses.....	135
(2) Über den Wortlaut der Richtlinie hinausgehende materielle Anforderungen.....	136
(a) Materielle Anforderungen aus Richtlinie.....	136
(b) Materielle Anforderungen aus nationalen Regelungen.....	136
(3) Ausnahmen für genehmigtes Kapital.....	137
(4) Kein Bezugsrecht bei der Sachkapitalerhöhung.....	138
2. Deutsches Aktiengesetz.....	138
a) Zuständigkeit der Hauptversammlung.....	138
b) Kapitalaufbringung.....	139
aa) Einlageverpflichtung.....	139
bb) Prüfung des Wertes der Sacheinlagen.....	140
(1) Prüfung nur auf Nennwert.....	140
(2) Prüfung auch auf Aufgeld.....	140
c) Bezugsrecht.....	141
aa) Ausschluss des Bezugsrechts.....	141
(1) Inhaltskontrolle.....	141
(2) Gesetzliche Erleichterungen.....	142
(3) Weitere Voraussetzungen.....	143
(4) Vereinbarkeit mit Art. 29 Absatz 1 und 4 Richtlinie.....	143
bb) Besonderheiten beim genehmigten Kapital.....	145
3. Französischer Code de commerce.....	145
a) Barkapitalerhöhung.....	145
aa) Vollständige Einzahlung des Grundkapitals.....	145

bb) Solvenzprüfung	146
cc) Beschluss der Hauptversammlung	146
dd) Besonderheiten bei der Einbringung von Forderungen	148
(1) Einbringung als Bareinlage	148
(2) Möglichkeit des Ausschlusses einer Forderungseinbringung	148
(3) Verfahrensanforderungen	149
(4) Vollwertigkeit der Forderung	149
ee) Bezugsrecht	149
(1) Ausschluss des Bezugsrechts	150
(a) Ausschlussbeschluss der Hauptversammlung	150
(b) Vorstands- und Prüferbericht	150
(c) Faktischer Bezugsrechtsausschluss	152
(d) Weitere materielle Anforderungen	152
(aa) Keine materielle Inhaltskontrolle	152
(bb) Abus de majorité	153
(2) Besonderheiten beim genehmigten Kapital	153
ff) Beteiligung der Arbeitnehmer	154
b) Sachkapitalerhöhung	154
aa) Wertprüfung und Festsetzung durch die Hauptversammlung	154
bb) Besonderheiten bei der Sachkapitalerhöhung	155
(1) Keine vollständige Einzahlung der alten Einlagen	155
(2) Kein Bezugsrecht	155
4. Analyse	155
D) Konklusion	157
I. Ausgangspunkt	157
II. Resümee des Vergleichs der Kapitalaufbringungsvorschriften	158
III. Ausblick	158
1. Unterschiede nationaler Regelungen ohne europäische Richtlinie	158
2. Unterschiede nationaler Regelungen in einem von einer Richtlinie umfassten Bereich	159
a) Tätigkeiten der europäischen Kommission	159
aa) Erleichterung des Bezugsrechtsausschlusses	160
bb) Verzicht einer Wertprüfung bei Sacheinlagen	160
cc) Zulässigkeit der Einbringung von Dienstleistungen	160
(1) Kritik	161
(2) Vergleich zum französischen und englischen Recht	161
(3) Stellungnahme	161
dd) Abschaffung der Kapitalregelungen	163
b) Keine Harmonisierung der gesetzlichen Unterschiede	163
3. Unterschiede der nationalen Rechtsprechungen in einem von einer Richtlinie umfassten Bereich	164
a) Problematik	164

b) Stellungnahme.....	165
Literaturverzeichnis.....	167