

Inhaltsübersicht

Verzeichnis der Abbildungen	37
Abkürzungsverzeichnis	38
Literaturübersicht	53

1. Teil Grundlagen und Überblick

I. Zur Geschichte des US-amerikanischen Gesellschaftsrechts	59
1. Englische Ursprünge	59
2. Entwicklung in den amerikanischen Kolonien bis zur Unabhängigkeit 1776	63
3. Gesellschaftsrecht seit der Unabhängigkeit	64
4. Enron und der Sarbanes-Oxley Act	79
II. Hauptströmungen der modernen Corporate Theory in den USA	84
1. Deskriptive Ebene	84
2. Normative Ebene	88
III. Gesellschaftsformen	128
1. Partnership	129
2. Der Partnership verwandte Gesellschaftsformen	135
3. Limited Liability Company	136
4. Joint Venture	139
5. Joint Stock Association (Joint Stock Company)	140
6. Business (Massachusetts) Trust	142
7. Business Corporation (Stock Corporation)	144
8. Professional Corporation	150

2. Teil Business Corporation

I. Rechtsquellen	153
1. Einzelstaatliches Recht	153
2. Bundesrecht	176
3. Börsenzulassungsregeln und Bilanzierungsgrundsätze	181
II. Wesenselemente	184
1. Die Corporation im Gesellschafts- und Steuerrecht	184
2. Public und Close Corporation	186

3. S Corporation	188
4. Größe als Differenzierungskriterium bei Public Corporations	189
III. Die Gründung der Business Corporation	191
1. Wahl des Inkorporationsstaats	191
2. Gründungsverfahren	194
3. Entstehung	196
4. Incorporators (Gesellschaftsgründer)	196
5. Articles of Incorporation – Überblick	198
6. Articles of Incorporation – Inhalt im Einzelnen	200
7. Bylaws und Regelungshierarchie	215
8. Weitere Schritte bis zum Abschluss der Gründung	217
9. Fehlerhafte Gründung	218
IV. Promoters	225
1. Aufgaben	225
2. Promoter’s Contracts	226
3. Treuepflichten	230
4. Zeichnung von Anteilen (Subscription)	233
V. Haftungsdurchgriff (Piercing the Corporate Veil)	236
1. Überblick	236
2. Allgemeine Kriterien	239
3. Vertragliche und deliktische Haftung	241
4. Sanktionierung von Verfahrensfehlern	243
5. Gesetzesumgehung und Alter-Ego-Rechtsprechung	244
6. Mutter-, Tochter- und Schwestergesellschaften	245
7. Steuer-, Insolvenz- und Kartellrecht	248
8. Rechtspolitische Diskussion	251
VI. Gesellschaftskapital und seine aktien- und kapitalmarkt- rechtlichen Aspekte	254
1. Grundlagen	254
2. Nennwert und Grundkapital	263
3. Sacheinlagen	270
4. Aktiengattungen	273
5. Aktienemission im Going Concern und Preemptive Rights	279
6. Federal and State Securities Acts: Public Offerings	281
7. Dividenden und sonstige Ausschüttungen	297
8. Rückerwerb eigener Anteile durch die Gesellschaft	303
9. Rückerwerb und Dividenden in steuerlicher Sicht	309
VII. Management und Kontrolle: Grundstruktur der Corporation	311
1. Überblick	311
2. Board of Directors	314
3. Officers (Leitende Angestellte)	327
4. Vergütung, Haftung und Aufwendungsersatz	332
5. Gesellschafter (Shareholders)	351

VIII. Close und Public Corporation im Vergleich	377
1. Close Corporation	377
2. Ausübung von Kontrolle	380
3. Mehrheitsfindung in der Close Corporation	386
4. Close Corporations im Gesetzesrecht	391
5. Aktionärsrolle in der Public Corporation	394
IX. Proxy System	398
1. Überblick	398
2. SEC Rules	401
3. Haftung	402
4. Aktionärsmitteilungen	405
5. Stimmrechtskämpfe (Proxy Contests)	410
X. Pflichten der Directors, Officers und Shareholders	416
1. Überblick	416
2. Sorgfaltspflicht (Duty of Care)	419
3. Treuepflicht (Duty of Loyalty)	440
4. Insider Trading	473
XI. Shareholders' Derivative Suit	506
1. Überblick	506
2. Abgrenzung	507
3. Voraussetzungen	512
4. Verfahrensrechtliche Probleme	534
5. Prozessvergleich	542
6. Anwaltskosten	548
7. Rechtspolitische Diskussion	552
XII. Mergers and Acquisitions	558
1. Überblick	558
2. Merger Type Combinations	560
3. Sale Type Combinations	569
4. Steuer-, bilanz- und kapitalmarktrechtliche Aspekte	573
5. Schutz der Shareholders	583
6. Änderungen der Kapitalstruktur (Recapitalization)	605
7. Freezeouts	607
8. Übernahmeangebote (Tender Offers, Hostile Takeovers)	622
XIII. Änderungen der Articles of Incorporation	690
1. Überblick	690
2. Certificate of Amendment	690
3. Verfahren	691
XIV. Reorganization	695
1. Übersicht	695
2. Ingangbringen des Verfahrens	695

3. Debtor-in-Possession, Trustee und Examiner	697
4. Reorganization Plan	698
5. Abschluss	700
XV. Auflösung und Abwicklung (Dissolution und Liquidation)	701
1. Übersicht	701
2. Dissolution	701
3. Liquidation	709
Anhang	719
Anhang 1: Delaware General Corporation Law	720
Anhang 2: Musterformulare	845
I. Gesellschaftsgründung im Gliedstaat Delaware	845
1. Certificate of Incorporation – A Stock Corporation	845
2. Certificate of Incorporation – A Non-Stock Corporation	846
3. Certificate of Incorporation – A Close Corporation	847
4. Foreign Corporation Certificate	848
5. Certificate of Change of Location of Registered Office and/or Registered Agent	849
6. Certificate of Amendment of Certificate of Incorporation	850
II. Bylaws ..	851
III. Minutes of Organization Meeting	860
IV. Proxies ..	861
Entscheidungsregister ..	864
Sachregister	885

Inhaltsverzeichnis

Verzeichnis der Abbildungen	37
Abkürzungsverzeichnis	38
Literaturübersicht	53

1. Teil Grundlagen und Überblick

I. Zur Geschichte des US-amerikanischen Gesellschaftsrechts	59
1. Englische Ursprünge	59
2. Entwicklung in den amerikanischen Kolonien bis zur Unabhängigkeit 1776	63
3. Gesellschaftsrecht seit der Unabhängigkeit	64
a) System der Special Incorporation	64
b) Modernes System der General Incorporation	65
c) Beginn des Race for Laxity	67
d) Wandlungen der internen Unternehmensstruktur	69
e) Zweite Phase einzelstaatlicher Deregulierung	70
f) Bundesrechtliche Regulierung als Reaktion auf einzelstaatliche Deregulierung	73
g) Von der Conglomeration zur Deconglomeration	76
h) Partnership seit Mitte des 19. Jahrhunderts	78
4. Enron und der Sarbanes-Oxley Act	79
a) Enron und die Gründe	79
b) Sarbanes-Oxley Act	81

II. Hauptströmungen der modernen Corporate Theory in den USA	84
1. Deskriptive Ebene	84
2. Normative Ebene	88
a) Binnenstrukturelle Ansätze	89
(1) Neoklassische Schule (Chicago School)	90
(2) Managerialism	94
(a) Monitoring Model	97
(aa) Independent Directors	97
(bb) Independent Board Committees	100
(b) Verschärfte Haftung des Managements	102
(3) Transaction Cost School	105
(a) Ausgangspunkt	105

(b) M-Form	105
(4) Shareholder Democracy Movement	108
(a) Vorschläge	108
(b) Kritik	110
b) Außenstrukturelle Ansätze	114
(1) Labor Participation	117
(a) Workers' Codetermination	117
(b) Kritik	119
(c) Ausblick	121
(2) Corporate Social Responsibility	122
(a) Ansatz von Nader	124
(b) Ansatz von Stone	125
(c) Rechtsprechung	127

III. Gesellschaftsformen	128
1. Partnership	129
a) General Partnership	129
b) Limited Partnership	131
c) Limited Liability Partnership	133
d) Besteuerung	134
2. Der Partnership verwandte Gesellschaftsformen	135
a) Implied Partnership	135
b) Mining Partnership	135
c) Sub-Partnership	135
d) Electing Partnership	136
3. Limited Liability Company	136
a) Grundlagen	136
b) Rechtsnatur	137
c) Gründung	137
d) Organisation	138
e) Haftung	138
f) Anteilsübertragung und Beendigung	138
4. Joint Venture	139
5. Joint Stock Association (Joint Stock Company)	140
6. Business (Massachusetts) Trust	142
7. Business Corporation (Stock Corporation)	144
a) Allgemeines	144
b) Gesetzgebung	144
c) Rechtspersönlichkeit	145
d) Gründung	145
e) Gesellschaftskapital	146
f) Geschäftsführung	147
g) Rechtsstellung der Gesellschafter	147
h) Auflösung	148
i) Besteuerung	149
8. Professional Corporation	150

2. Teil Business Corporation

I. Rechtsquellen	153
1. Einzelstaatliches Recht	153
a) Gesellschaftskollisionsrecht	154
(1) Grundsatz: Recht des Inkorporationsstaats	154
(2) Ausnahmen	158
(a) Rechtsverhältnisse mit Dritten	158
(b) Outreach Statutes	159
(c) Eigentumsrechte an Anteilen	162
(d) Federal Securities Law	162
b) Qualification Statutes	163
c) Corporation Statutes wichtiger Inkorporationsstaaten	165
d) Vereinheitlichung der Corporation Statutes	170
(1) Uniform Business Corporation Act	170
(2) Model Business Corporation Act	171
(3) Principles of Corporate Governance	173
e) Sonstiges einzelstaatliches Recht	174
f) Das nachfolgend dargestellte Corporation Law	175
2. Bundesrecht	176
a) Verfassungsrecht	176
b) Sonstiges Recht	177
(1) Federal Securities Law	177
(2) Federal Common Law	179
3. Börsenzulassungsregeln und Bilanzierungsgrundsätze	181
a) Börsenzulassungsregeln	181
b) Bilanzierungsgrundsätze	182
II. Wesenselemente der Corporation	184
1. Die Corporation im Gesellschafts- und im Steuerrecht	184
2. Public und Close Corporation	186
3. S Corporation	188
4. Größe als Differenzierungskriterium bei Public Corporations	189
III. Die Gründung der Business Corporation	191
1. Wahl des Inkorporationsstaats	191
a) Regional tätige Public Corporations und Close Corporations	191
b) Überregional tätige Public Corporations	192
2. Gründungsverfahren	194
3. Entstehung	196
4. Incorporators (Gesellschaftsgründer)	196
5. Articles of Incorporation – Überblick	198
a) Delaware	198
b) R.M.B.C.A.	199
6. Articles of Incorporation – Inhalt im Einzelnen	200
a) Firma	200

b) Gesellschaftssiegel	201
c) Dauer	202
d) Gesellschaftszweck und zugleich zur Bedeutung der Ultra-Vires-Lehre	202
(1) Historische Entwicklung	203
(2) Unterschied zwischen Corporate Purpose und Corporate Powers	204
(3) Ultra Vires im Common Law	207
(4) Ultra Vires im modernen Corporation Law	209
(5) Ultra Vires und Corporate Powers	210
(a) Wohltätige und politische Spenden	210
(b) Nebenleistungen des Arbeitgebers	211
(c) Mitglied einer Partnership	211
(d) Anteilserwerb	212
(e) Bürgschaften	212
(f) Gesellschaftsdarlehen	212
e) Gesellschaftskapital	213
f) Eingetragener Gesellschaftssitz und (Zustellungs-) Bevollmächtigter	214
g) Gründungsdirektoren	214
7. Bylaws und Regelungshierarchie	215
8. Weitere Schritte bis zum Abschluss der Gründung	217
9. Fehlerhafte Gründung	218
a) De Jure Corporation	219
b) De Facto Corporation	220
c) Corporation by Estoppel	222
 IV. Promoters	 225
1. Aufgaben	225
2. Promoter's Contracts	226
a) Abschluss im Namen der Corporation to Be Formed	226
b) Abschluss im Namen der Corporation	228
3. Treuepflichten	230
a) Pflichten gegenüber der Corporation	230
b) Pflichten gegenüber den Co-Promoters	232
c) Pflichten gegenüber Gesellschaftern und Gesellschafts- gläubigern	233
4. Zeichnung von Anteilen (Subscription)	233
 V. Haftungsdurchgriff (Piercing the Corporate Veil)	 236
1. Überblick	236
2. Allgemeine Kriterien	239
3. Vertragliche und deliktische Haftung	241
4. Sanktionierung von Verfahrensfehlern	243
5. Gesetzesumgehung und Alter-Ego-Rechtsprechung	244
6. Mutter-, Tochter- und Schwestergesellschaften	245

7. Steuer-, Insolvenz- und Kartellrecht	248
a) Steuerrecht ..	248
b) Insolvenzrecht	249
c) Kartellrecht	251
8. Rechtspolitische Diskussion	251

VI. Gesellschaftskapital und seine aktien- und kapitalmarkt-rechtlichen Aspekte

1. Grundlagen	254
a) Equity Securities	255
b) Debt Securities	256
(1) Allgemeines	256
(2) Junk Bonds	257
(3) Short-Term und Long-Term Debt	260
(4) Mortgage Securities	260
(5) Coupon Securities	260
(6) Redeemable Securities	261
(7) Convertible Bonds	261
(8) Purchase Money Securities	262
c) Hybrid Securities	262
2. Nennwert und Grundkapital	263
a) Traditionelles System	263
(1) Überblick	263
(2) Par Stock	265
(3) No Par Stock	266
(4) Unterpariemiission (Stock Watering)	266
b) Modernes nennwertloses System	268
3. Sacheinlagen	270
a) Allgemeines	270
b) Traditionelles System	270
c) Modernes System	272
4. Aktiengattungen	273
a) Vorzugsaktien (Preferred Shares)	273
(1) Dividend Preferences	273
(2) Liquidation Preferences	274
(3) Non Voting Stock	274
(4) Redeemable Shares	275
(5) Convertible Shares	275
b) Stammaktien (Common Shares)	276
c) Series	277
d) Options	277
e) Fractional Shares	278
f) Scrips	278
g) Share Dividends und Share Splits	279
5. Aktienemission im Going Concern und Preemptive Rights	279
6. Federal and State Securities Acts: Public Offerings	281
a) Überblick über das Verfahren nach § 5 des Securities Act	282

b) Einzelheiten	284
c) Ausnahmen	286
(1) Persönlicher Anwendungsbereich	287
(2) Sachlicher Anwendungsbereich	288
(a) § 4 (2) des Securities Act	288
(b) SEC Rules 504 bis 506 der Regulation D	289
(3) Unternehmensverschmelzung durch Aufnahme	291
(4) Sonstige Ausnahmen	291
(a) Intrastate Offerings	292
(b) Regulation A	292
d) Haftung	293
(1) § 11 des Securities Act	293
(2) § 12 (a) (1) des Securities Act	294
(3) § 12 (a) (2) des Securities Act	295
(4) § 17 (a) des Securities Act	295
e) Einzelstaatliches Recht (Blue Sky Laws)	296
7. Dividenden und sonstige Ausschüttungen	297
a) Überblick	297
b) Traditionelles System	299
(1) Einzelstaatliche Regelungen	299
(2) Nimble Dividends	300
(3) Keine Zahlungsunfähigkeit	300
(4) Gläubigerschutz	301
c) Modernes System	301
d) Haftung der Directors und Shareholders	302
8. Rückerwerb eigener Anteile durch die Gesellschaft	303
a) Überblick	303
b) Gründe	304
c) Aktionärsschutz	305
(1) Allgemeine Maßstäbe	305
(2) Primärer Geschäftszweck	305
(3) Stammaktien	306
d) Gläubigerschutz	307
(1) Financial Limits	307
(2) Behandlung rückerworbener Aktien	308
(3) Rückkauf auf Raten	308
9. Rückerwerb und Dividenden in steuerlicher Sicht	309
VII. Management und Kontrolle: Grundstruktur der Corporation	311
1. Überblick	311
a) Grundmuster	311
b) Gesellschafter	312
c) Board of Directors	313
d) Executive Officers	314
2. Board of Directors	314
a) Wahl	314
(1) Straight Voting	314

(2) Cumulative Voting	315
(3) Mitgliederzahl und Zusammensetzung des Board	317
(4) Vorsitzender	318
(5) Ersatzmitglieder	318
b) Sitzungen	318
(1) Arten und Einberufung	318
(2) Beschlussfassung	319
(3) Widerspruch und Haftung	320
(4) Testamentary Directions	321
c) Ausschüsse (Board Committees)	321
(1) Überblick	321
(2) Executive Committee	323
(3) Audit Committee	323
(4) Nominating Committee	325
(5) Compensation Committee	326
3. Officers (Leitende Angestellte)	327
a) Anstellungsverhältnis	327
b) Vertretungsmacht	328
(1) Allgemeines	328
(2) Vertretungsmacht kraft Amtes	329
(3) Andere Formen der Vertretungsmacht	330
(4) Certified Resolution	331
4. Vergütung, Haftung und Aufwendungsersatz	332
a) Vergütung (Compensation)	332
(1) Directors	332
(2) Officers	332
(a) Vergütungshöhe	333
(b) Golden Parachutes	335
(c) Stock Option Plans	338
b) Haftung (Liability)	339
(1) Directors	339
(2) Officers	341
c) Aufwendungsersatz (Indemnification)	343
(1) Überblick	343
(2) Common Law	343
(3) Corporation Statutes	344
(a) Grundstruktur	345
(b) Determination und Authorization	347
(c) Vorläufige Indemnification	348
(d) Bundesrechtliche Haftung	348
(4) Principles of Corporate Governance	348
d) D & O Insurance	349
5. Gesellschafter (Shareholders)	351
a) Gesellschafterversammlung	351
(1) Arten und Einberufung	351
(2) Beschlussfähigkeit	352
(3) Mehrheitserfordernisse	353

(4) Stimmrecht	354
(5) Voting List	356
b) Stimmbindungsvereinbarungen	356
(1) Voting Agreements	356
(2) Voting Trusts	358
c) Beschränkungen der Anteilsübertragung	360
(1) Close Corporation	360
(2) Public Corporation	362
(a) Common Law	362
(b) Corporation Statutes	363
(3) Anteilsbewertung	365
(a) Stated Price	366
(b) Book Value	366
(c) Capitalized Earnings	367
(d) Appraisal	367
d) Recht auf Einsichtnahme; Publizität	367
(1) Common Law	368
(2) Corporation Statutes	369
(a) Überblick	369
(b) Record Keeping und Reporting	371
(3) Bundesrechtliche Publizitätspflichten	373
(a) Registrierungspflichten	374
(b) Berichtspflichten	375
(c) Regulation FD	375

VIII. Close und Public Corporation im Vergleich	377
1. Close Corporation	377
a) Begriff	377
b) Kennzeichnende Merkmale	377
c) Treuepflicht	379
2. Ausübung von Kontrolle	380
a) Close Corporation	380
(1) Überblick	380
(2) Stimmbindungsverträge unter Directors	381
(3) New York und Delaware	382
(4) Illinois ..	383
b) Public Corporation	384
3. Mehrheitsfindung in der Close Corporation	386
a) Dissension ..	386
b) Deadlock	387
(1) Buyout ..	387
(2) Involuntary Dissolution	388
(3) Gerichtlich angeordneter Buyout	390
(4) Alternativen	391
4. Close Corporations im Gesetzesrecht	391
5. Aktionärsrolle in der Public Corporation	394
a) Managementfreundliche Grundhaltung	394

b) Institutionelle Investoren	395
c) Aktienhandel	396
IX. Proxy System	398
1. Überblick	398
2. SEC Rules	401
3. Haftung	402
a) Erheblichkeit	403
b) Ursächlichkeit und Klageberechtigung	404
c) Subjektiver Tatbestand	405
4. Aktionärsmitteilungen	405
a) Überblick	405
b) Mailing Communications	406
c) Shareholder Proposals	406
(1) Voraussetzungen	407
(2) Ablehnung durch das Management	407
(a) Improper Subject	408
(b) No Significant Relation	408
(c) Routineangelegenheiten	409
(d) Personalentscheidungen	410
5. Stimmrechtskämpfe (Proxy Contests)	410
a) Überblick	410
b) Rechtsregeln	412
c) Kosten	414
X. Pflichten der Directors, Officers und Shareholders	416
1. Überblick	416
a) Directors	416
b) Officers	418
c) Shareholders	418
2. Sorgfaltspflicht (Duty of Care)	419
a) Überblick	419
b) Sorgfaltsmaßstab (Standard of Care)	422
(1) Allgemeines	422
(2) Interne Unternehmensüberwachung	424
(3) Persönliche Haftung	426
c) Business Judgment Rule	426
(1) Grundlagen	426
(2) Gründe für die Business Judgment Rule	428
(3) Business Judgment	429
(a) Disinterested Judgment	431
(b) Informed Judgment	432
(aa) Smith v. Van Gorkom	432
(bb) Gegenstimmen	434
(cc) Rechtsprechung der Bundesgerichte	435
(c) Rational Belief	436

(4) Unanwendbarkeit	437
d) Gesetzliche Regelungen	437
3. Treuepflicht (Duty of Loyalty)	440
a) Insihgeschäfte (Self-Dealing)	440
(1) Entwicklung der Rechtsprechung	440
(2) Geltendes Recht	442
(a) Einzelstaatliche Rechtsprechung	442
(b) § 8.31 des R.M.B.C.A. a. F.	443
(c) Subchapter F des R.M.B.C.A.	444
(d) ALI Principles	445
(e) R.M.B.C.A. und ALI Principles im Vergleich	445
(f) Verteidigung gegen Anfechtungsklagen	446
(aa) Genehmigung des Board	446
(bb) Genehmigung der Aktionärsversammlung	448
(cc) Nachweis der Fairness	448
(3) Indirect Conflicts	449
(4) Rechtsbehelfe	450
(5) Dispositive Natur der Self-Dealing-Regelungen	450
b) Vergütung des Managements	451
(1) Problem	451
(2) Vorbeugungsmaßnahmen	452
(3) Gegenleistungsgebundenheit	453
(4) Angemessenheit	454
c) Corporate Opportunity Doctrine und verwandte Probleme	455
(1) Überblick	455
(2) Unzulässige Konkurrenz	456
(3) Private Nutzung von Unternehmensvermögen	457
(4) Voraussetzungen der Ersatzpflicht	457
(a) Interest Test	457
(b) Line of Business Test	458
(c) Fairness Test	459
(d) Combined Test	459
(5) Weitere Aspekte	459
(6) Corporate Incapacity	461
(7) Interlocking Directorates	462
(8) Mutter- und Tochtergesellschaft	462
(9) Rechtsfolgen der Verletzung	462
d) Treuepflichten der Gesellschafter	463
(1) Verkauf der Mehrheitsbeteiligung	463
(a) Überblick	463
(b) Ausplündern	465
(c) Stimmen- und Ämterverkauf	466
(d) Umleiten von Gewinnen	466
(e) Rechte und Pflichten aus dem Verkauf	468
(f) Rechtsbehelfe	470
(2) Pflichten der Gesellschafter inter se	470
(a) Offenlegungspflicht	471

(b) Fiduziarische Pflichten	472
4. Insider Trading	473
a) Überblick	473
b) Efficient Capital Market Hypothesis	475
(1) Schwache Variante	475
(2) Mittelstarke Variante	476
(3) Starke Variante	477
c) Insider Trading: Pro und Contra	477
d) Einzelstaatliches Common Law	480
(1) Anlegerschutz	480
(2) Haftung gegenüber der Corporation	481
e) SEC Rule 10b-5	483
(1) Überblick	483
(2) Voraussetzungen eines Schadensersatzanspruchs	486
(a) Kauf oder Verkauf von Aktien	486
(b) Material Information	487
(c) Insider, Tippee oder Misappropriator	487
(aa) Insider	488
(bb) Tippee	488
(cc) Misappropriator	489
(d) Scienter	492
(e) Reliance	493
(f) Loss Causation	494
(3) Rechtsfolgen der Verletzung	495
(a) Broad Measure	495
(b) Disgorgement Method	495
(c) Contemporaneous Trading Rule	496
(d) Multiple Damages Approach	496
(e) Haftungsbeschränkung	496
(4) Atypische Fälle	497
(a) Täuschung des Board	497
(b) Täuschung des Board ohne eigenes Handeltreiben	497
(c) Verdeckter Insider	498
(d) Fehlende Offenlegung wesentlicher Informationen	498
(5) Verteidigungsmöglichkeiten	499
(a) Due Diligence Defense	499
(b) In Pari Delicto Defense	499
f) § 16 (b) des Securities Exchange Act: Short-Swing Trading Profits	500
(1) Überblick	500
(2) Persönlicher Anwendungsbereich	501
(a) Überblick	501
(b) Beneficial Owner	502
(c) Attribution	502
(d) Deputization	503
(e) „Doppelter“ Insider	503
(3) Sachlicher Anwendungsbereich	504

(4) Erlösberechnung	505
XI. Shareholders' Derivative Suit	506
1. Überblick	506
2. Abgrenzung	507
a) Direct Suit (Individual Suit)	507
b) Class Suit	510
c) Double Derivative Suit	511
3. Voraussetzungen	512
a) Überblick	512
b) Contemporaneous Ownership Rule	513
(1) Grundprinzip	513
(2) Korrekturen	515
(a) Continuing Wrong Exception	516
(b) Operation of Law Exception	516
(c) Weitere Korrekturen	517
c) Continuing Ownership Rule	517
d) Demand-Erfordernis	518
(1) Überblick	518
(2) Demand on the Board	519
(a) Überblick	519
(b) Delaware	522
(c) New York	524
(d) Zusammenfassung	524
(3) Special Litigation Committees	525
(a) Überblick	525
(b) New York	527
(c) Delaware	527
(d) Andere Regelungen	528
(e) Kritik	529
(4) Demand on Shareholders	530
e) Security for Expenses-Erfordernis	531
4. Verfahrensrechtliche Probleme	534
a) Zuständigkeit und Klagezustellung	534
(1) Einzelstaatliche Zuständigkeit	534
(2) Bundesgerichtliche Zuständigkeit	535
b) Doppelklagen (Duplicate Actions)	537
c) Corporate Counsel	538
(1) Attorney-Client Privilege	538
(2) Joint Representation	539
d) Corporate Recovery und Pro Rata Recovery	540
5. Prozessvergleich	542
a) Überblick	542
b) Gesetzliche Regelungen	543
c) Rechtsprechung	545
6. Anwaltskosten	548
a) Problem	548

b) Common Fund Theory	548
c) Bemessung	549
(1) Lodestar Method	549
(2) Salvage Value Method	550
(3) Kombinierte Methode	551
d) Ursächlichkeit	551
7. Rechtspolitische Diskussion	552
a) Empirische Untersuchungen	552
b) Mögliche Schlussfolgerungen	553
(1) Befürworter	554
(2) Kritiker	555
XII. Mergers and Acquisitions	558
1. Überblick	558
2. Merger Type Combinations	560
a) Traditioneller Statutory Merger	560
b) Statutory Consolidation	563
c) Stock Swap	564
d) Stock-for-Assets Exchange	565
e) Triangular Merger	566
(1) Forward Triangular Merger	566
(2) Reverse Triangular Merger	568
3. Sale Type Combinations	569
a) Asset-Sale-and-Liquidation	570
b) Stock Sale	571
c) Unterschiede	572
4. Steuer-, bilanz- und kapitalmarktrechtliche Aspekte	573
a) Steuerrecht ..	574
(1) Reorganizations	574
(a) Type A Reorganization	575
(b) Type B Reorganization	575
(c) Type C Reorganization	576
(d) Type D Reorganization	576
(2) Sales	577
(a) Asset Sale	577
(b) Stock Sale	577
b) Bilanzrecht	578
(1) Überblick	578
(2) SFAS 141	579
(3) SFAS 142	579
c) Bundeskapitalmarktrecht	580
(1) Merger Type Combinations	580
(2) Sale Type Combinations	581
(3) Pflicht zur Offenlegung laufender Übernahme- verhandlungen	581
5. Schutz der Shareholders	583
a) Abfindungsrecht (Appraisal Right)	583

(1) Statutory Merger	584
(2) Sale of Assets	586
(3) Stock Swap	586
(4) Triangular Merger	587
(a) Forward Triangular Merger	587
(b) Reverse Triangular Merger	587
(5) Erwerb einer Mehrheitsbeteiligung	588
(6) Änderungen der Articles of Incorporation	589
(7) Appraisal-Verfahren	589
(8) Bewertung der Beteiligung	591
(a) Überblick	591
(b) Delaware Block Method	592
(aa) Market Value Method	593
(bb) Net Asset Value Method	593
(cc) Earnings Valuation Method	594
(dd) Mittelwertberechnung	594
(c) Kritik und weitere Methoden	596
(9) Exklusivität des Appraisal Right	597
b) Lehre vom De Facto Merger	598
(1) Rechtsprechung	599
(2) Delaware	600
c) Gerichtliche Billigkeitsprüfung (Substantive Fairness Test)	601
(1) Arm's-Length Combinations	601
(2) Self-Dealing Transactions	602
(a) Two-Tier Offer	602
(b) Parent-Subsidiary Merger	604
6. Änderungen der Kapitalstruktur (Recapitalization)	605
a) Änderung der Articles of Incorporation	605
b) Indirekte Recapitalization	606
c) Gerichtliche Billigkeitskontrolle	607
7. Freezeouts	607
a) Typische Situationen	607
(1) Zweistufige Übernahme	608
(2) Parent-Subsidiary Merger	609
(3) Going Private	609
b) Techniken	609
(1) Ältere Techniken	609
(a) Dissolution Freezeout	610
(b) Sale-of-Assets Freezeout	610
(c) Debt-Merger Freezeout	610
(2) Moderne Techniken	611
(a) Cash-Out Merger	611
(b) Short Form Merger	611
(c) Reverse Stock Split	612
c) Zur Beurteilung des Freezeout	612
(1) Pro	612
(2) Contra	613

d) Maßgebliche Regelungen	615
(1) Bundesrecht	615
(a) SEC Rule 10b-5	615
(b) SEC Rule 13e-3	616
(2) Einzelstaatliches Recht	616
(a) Intrinsic Fairness Test	617
(aa) Inhalt	617
(bb) Ausnahme	620
(b) Business Purpose Test	621
8. Übernahmeangebote (Tender Offers, Hostile Takeovers)	622
a) Tender Offer und Hostile Takeover: Begriff und Technik	622
b) Phasen eines typischen Takeover	623
(1) Wahl der Zielgesellschaft	623
(2) Pre-Announcement Purchase	624
(3) Finanzierung	625
(4) Gründung einer Mantelgesellschaft	626
(5) Öffentliche Unterbreitung des Tender Offer	626
(6) Faktor Zeit	627
(7) Mögliche Gegenstrategien der Zielgesellschaft	628
(8) Rolle der Arbitrageure	629
(9) Situation nach Abschluß des Tender Offer	629
c) Bundesrecht	630
(1) Williams Act	630
(a) Offenlegungspflicht nach § 13 (d) des Securities Exchange Act	630
(aa) Grundstruktur	630
(bb) Anzeigepflicht	631
(cc) Subjektiver Anwendungsbereich	632
(dd) Rechtsbehelfe	633
(b) Tender-Offer-Regeln	634
(aa) Offenlegungspflicht nach § 14 (d) des Securities Exchange Act	634
(bb) Verkehrsbestimmungen (Traffic Rules)	635
(cc) Betrugsbekämpfungsvorschriften	637
(dd) Zur Definition des Begriffs Tender Offer	639
(2) Hart-Scott-Rodino Act	641
(3) Clayton Act	642
d) Einzelstaatliches Recht (Anti-Takeover Statutes)	644
(1) Statutes der ersten Generation	645
(2) Statutes der zweiten Generation	647
(a) Fair Price Statutes / Supermajority Statutes	647
(b) Freezeout Statutes	647
(c) Control Share Cash-Out Statutes	648
(d) Control Share Acquisition Statutes	649
(e) Constituency Statutes	649
(f) Der CTS-Fall	650
e) Verteidigungsstrategien (Defensive Tactics)	652

(1) Pre-Offer Strategien (Shark Repellents)	653
(a) Supermajority Provisions / Fair Price Provisions	654
(b) Staggered Board	655
(c) Anti-Greenmail Amendments	655
(d) Dual Class Plan	656
(e) Poison Pill Plans	657
(aa) Flip Over Call Plans	658
(bb) Flip In Call Plans	662
(cc) Put Plans	662
(f) Employee Compensation	664
(aa) Golden Parachutes	664
(bb) Tin Parachutes	665
(cc) Pension Parachutes	665
(2) Post-Offer-Strategien	666
(a) Defensive Lawsuits	666
(b) White Knight und Lock-Ups	666
(c) Defensive Acquisitions	667
(d) Leveraged Buyout (LBO)	668
(e) Corporate Restructuring	669
(f) Greenmail	670
(g) Share Manipulations	671
(aa) White Squire	671
(bb) Share Repurchase	672
(h) Pac-Man Defense	672
(i) Gesetzlich geregelte Abwehrtechniken	672
(3) Gesetzgebung und Rechtsprechung	673
(a) Bundeskapitalmarktrecht	673
(b) Einzelstaatliche Rechtsprechung	674
(aa) Modified Business Judgment Rule	675
(bb) Beeinträchtigung der Gesellschafterstimmrechte	678
(cc) Level Playing Field Rule	679
(dd) Revlon-Entscheidung	679
(ee) Nachfolgende Entscheidungen	681
f) Takeovers in der Diskussion	683
(1) Überblick	683
(2) Shareholder-Perspektive	684
(a) Disziplinierung des Managements	684
(b) Volkswirtschaftliche Betrachtung	685
(3) Stakeholder-Perspektive	686
(a) Arbeitnehmer	686
(b) Gesellschaftsgläubiger	687

XIII. Änderungen der Articles of Incorporation	690
1. Überblick	690
2. Certificate of Amendment	690

3. Verfahren	691
a) Board Approval	691
b) Shareholder Authorization	692
c) In-Kraft-Treten	694
XIV. Reorganization	695
1. Übersicht	695
2. Ingangbringen des Verfahrens	695
3. Debtor-in-Possession, Trustee und Examiner	697
4. Reorganization Plan	698
5. Abschluss	700
XV. Auflösung und Abwicklung (Dissolution und Liquidation)	701
1. Übersicht	701
2. Dissolution	701
a) Administrative Dissolution	702
b) Voluntary Dissolution	703
(1) Shareholder Agreement	703
(2) Shareholder Vote	703
(3) Beschluss des Board oder der Incorporators	704
(4) Statement of Intent to Dissolve	705
(5) Articles of Dissolution	705
c) Involuntary Dissolution	706
(1) Klage des Gründungsstaats	706
(2) Klage der Corporation	706
(3) Klage der Shareholders	707
(4) Klage eines Gläubigers	708
3. Liquidation	709
a) Verfahrensüberblick	709
b) Einzelstaatliche Regelungen	709
(1) Delaware	709
(2) New York	710
(3) Kalifornien	711
c) Besteuerung	712
d) Liquidation Preferences	713
e) Haftungsrisiken	714
(1) Arten	714
(2) Haftungsschutz	715
(3) Streitige Forderungen	715
Anhang	719
Anhang 1: Delaware General Corporation Law	720
Anhang 2: Musterformulare	845
1. Gesellschaftsgründung im Gliedstaat Delaware	845
1. Certificate of Incorporation – Stock Corporation	845

2. Certificate of Incorporation – Non-Stock Corporation	846
3. Certificate of Incorporation – Close Corporation	847
4. Foreign Corporation Certificate	848
5. Certificate of Change of Location of Registered Office and/or Registered Agent	849
6. Certificate of Amendment of Certificate of Incorporation	850
II. By-laws	851
III. Minutes of Regular Meeting of Directors	860
IV. Proxies ..	861
Entscheidungsregister ..	864
Sachregister	885