

# Inhaltsverzeichnis

Verzeichnis der Abbildungen .....	XXXVII
Abkürzungsverzeichnis .....	XXXIX
Literaturübersicht .....	LVII

## 1. Teil: Grundlagen und Überblick

<b>I. Zur Geschichte des US-amerikanischen Gesellschaftsrechts .....</b>	<b>1</b>
1. Englische Ursprünge .....	1
2. Entwicklung in den amerikanischen Kolonien bis zur Unabhängigkeit 1776 .....	5
3. Von der Unabhängigkeit bis zum Vorabend des New Deal .....	6
a) System der Special Incorporation .....	6
b) Modernes System der General Incorporation .....	8
c) Beginn des Race for Laxity .....	10
d) Wandlungen der internen Unternehmensstruktur .....	12
4. Der New Deal und die Entwicklung bis zum Ende des 20. Jahrhunderts .....	13
a) Zunehmende einzelstaatliche Deregulierung .....	13
c) Bundesrechtliche Regulierung als Reaktion auf einzelstaatliche Deregulierung .....	20
d) Von der Conglomeration zur Deconglomeration .....	24
e) Partnership seit Mitte des 19. Jahrhunderts .....	27
f) Wettbewerb zwischen LLC, Corporation und Limited Partnership? .....	29
5. Die Entwicklung seit Beginn des 21. Jahrhunderts .....	30
a) Bilanzskandale und der Sarbanes-Oxley Act .....	30
c) Finanzkrise und der Dodd-Frank Act .....	36
<b>II. Hauptströmungen der modernen Corporate Theory in den USA ..</b>	<b>40</b>
1. Deskriptive Ebene .....	40
2. Normative Ebene .....	45
a) Binnenstrukturelle Ansätze .....	45
(1) Stewardship Theory .....	46
(2) Neoklassische Theorie (Chicago School) .....	47
(3) Contractarians (Set-of-Contracts oder Nexus-of-Contracts Theory) .....	48
(4) Managerialism .....	52
(a) Monitoring Model .....	55

(aa) Independent Directors .....	55
(bb) Independent Board Committees .....	59
(b) Verschärfte Haftung des Managements .....	61
(5) Transaction Cost School .....	64
(a) Ausgangspunkt .....	64
(b) M-Form .....	65
(6) Shareholder Democracy Movement .....	68
(a) Vorschläge .....	68
(b) Kritik .....	70
b) Außenstrukturelle Ansätze .....	74
(1) Labor Participation .....	78
(a) Workers' Codetermination .....	79
(b) Kritik .....	81
(c) Ausblick .....	83
(2) Corporate Social Responsibility .....	84
(a) Ansatz von Nader .....	86
(b) Ansatz von Stone .....	88
(c) Rechtsprechung .....	90
3. Corporate-Governance-Diskussion .....	91
a) Shareholders .....	91
b) Board of Directors .....	93
c) Managementvergütung .....	94
d) Controlling Shareholders .....	95
e) Internationaler Rechtsvergleich .....	96
f) Grenzüberschreitendes Investment .....	98
g) Corporate Governance und Gesamtrechtssystem .....	99
<b>III. Gesellschaftsformen .....</b>	<b>101</b>
1. Partnership .....	102
a) General Partnership .....	102
b) Limited Partnership .....	105
c) Limited Liability Partnership .....	107
d) Besteuerung .....	108
2. Der Partnership verwandte Gesellschaftsformen .....	109
a) Implied Partnership .....	109
b) Mining Partnership .....	110
c) Sub-Partnership .....	110
d) Electing Partnership .....	110
3. Limited Liability Company .....	110
a) Grundlagen .....	110
b) Rechtsnatur .....	111
c) Gründung .....	112
d) Organisation, Rechte und Pflichten der Gesellschafter .....	113
e) Haftung .....	115

f) Anteilsübertragung und Beendigung .....	116
g) Series LLC .....	119
4. Joint Venture .....	120
5. Joint Stock Association (Joint Stock Company) .....	121
6. Business (Massachusetts) Trust .....	123
7. Business Corporation (Stock Corporation) .....	125
a) Allgemeines .....	125
b) Gesetzgebung .....	126
c) Rechtspersönlichkeit .....	128
d) Gründung .....	128
e) Gesellschaftskapital .....	129
f) Geschäftsführung .....	130
g) Rechtsstellung der Gesellschafter .....	130
h) Auflösung .....	132
i) Besteuerung .....	132
8. Professional Corporation .....	134
9. Benefit Corporation .....	135

## 2. Teil: Business Corporation

<b>I. Rechtsquellen .....</b>	<b>139</b>
1. Einzelstaatliches Recht .....	139
a) Gesellschaftskollisionsrecht .....	140
(1) Grundsatz: Recht des Inkorporationsstaats .....	140
(2) Ausnahmen .....	145
(a) Rechtsverhältnisse mit Dritten .....	146
(b) Outreach Statutes .....	146
(c) Eigentumsrechte an Anteilen .....	150
(d) Insiderhandelsverbote .....	150
b) Qualification Statutes .....	151
c) Corporation Statutes wichtiger Inkorporationsstaaten .....	152
d) Vereinheitlichung der Corporation Statutes .....	159
(1) Uniform Business Corporation Act .....	159
(2) Model Business Corporation Act .....	160
(3) Principles of Corporate Governance .....	162
e) Sonstiges einzelstaatliches Recht .....	163
f) Das nachfolgend dargestellte Corporation Law .....	165
2. Bundesrecht .....	165
a) Verfassungsrecht .....	165
b) Sonstiges Recht .....	167
(1) Federal Securities Law .....	168
(2) Federal Common Law .....	170

3. Börsenzulassungsregeln und Bilanzierungsgrundsätze.....	173
a) Börsenzulassungsregeln.....	173
b) Bilanzierungsgrundsätze.....	174
<b>II. Wesenselemente der Corporation.....</b>	<b>176</b>
1. Die Corporation im Gesellschafts- und im Steuerrecht.....	176
2. Public und Close Corporation.....	179
3. S Corporation.....	181
4. Größe als Differenzierungskriterium bei Public Corporations.....	182
<b>III. Die Gründung der Business Corporation.....</b>	<b>184</b>
1. Wahl des Inkorporationsstaats.....	184
a) Regional tätige Public Corporations und Close Corporations... ..	184
b) Überregional tätige Public Corporations.....	185
2. Gründungsverfahren.....	187
3. Entstehung.....	190
4. Incorporators (Gesellschaftsgründer).....	191
5. Articles of Incorporation – Überblick.....	192
a) Delaware.....	193
b) R.M.B.C.A.....	194
6. Articles of Incorporation – Inhalt im Einzelnen.....	195
a) Firma.....	195
b) Gesellschaftssiegel.....	197
c) Dauer.....	197
d) Gesellschaftszweck und zugleich zur Bedeutung der Ultra- Vires-Lehre.....	197
(1) Historische Entwicklung.....	198
(2) Unterschied zwischen Corporate Purpose und Corporate Powers.....	200
(3) Ultra Vires im Common Law.....	203
(4) Ultra Vires im modernen Corporation Law.....	205
(5) Ultra Vires und Corporate Powers.....	206
(a) Wohltätige und politische Spenden.....	206
(b) Nebenleistungen des Arbeitgebers.....	207
(c) Mitglied einer Partnership.....	208
(d) Anteilserwerb.....	208
(e) Bürgschaften.....	209
(f) Gesellschaftsdarlehen.....	209
e) Gesellschaftskapital.....	210
f) Eingetragener Gesellschaftssitz und (Zustellungs-)Bevoll- mächtigter.....	211
g) Gründungsdirektoren.....	211
7. Bylaws und Regelungshierarchie.....	212

8. Weitere Schritte bis zum Abschluss der Gründung.....	216
9. Fehlerhafte Gründung .....	217
a) De Jure Corporation.....	218
b) De Facto Corporation .....	219
c) Corporation by Estoppel.....	222
<b>IV. Promoters .....</b>	<b>225</b>
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 .....	231
a) Pflichten gegenüber der Corporation .....	231
b) Pflichten gegenüber den Co-Promoters .....	234
c) Pflichten gegenüber Gesellschaftern und Gesellschaftsgläubigern .....	234
4. Zeichnung von Anteilen (Subscription) .....	235
<b>V. Haftungsdurchgriff (Piercing the Corporate Veil) .....</b>	<b>237</b>
1. Überblick.....	237
2. Allgemeine Kriterien.....	241
3. Vertragliche und deliktische Haftung.....	243
4. Sanktionierung von Verfahrensfehlern.....	246
5. Gesetzesumgehung und Alter-Ego-Rechtsprechung .....	247
6. Mutter-, Tochter- und Schwestergesellschaften .....	248
7. Steuer-, Insolvenz- und Kartellrecht.....	251
a) Steuerrecht .....	251
b) Insolvenzrecht .....	252
c) Kartellrecht.....	254
8. Rechtspolitische Diskussion .....	255
<b>VI. Gesellschaftskapital und seine aktien- und kapitalmarktrechtlichen Aspekte .....</b>	<b>259</b>
1. Grundlagen .....	259
a) Equity Securities .....	260
b) Debt Securities .....	261
(1) Allgemeines .....	261
(2) Junk Bonds .....	263
(3) Short-Term und Long-Term Debt .....	266
(4) Mortgage Securities.....	266
(5) Coupon Securities .....	267
(6) Redeemable Securities .....	267
(7) Convertible Bonds .....	268
(8) Purchase Money Securities.....	268
c) Hybrid Securities .....	269

2. Nennwert und Grundkapital .....	270
a) Traditionelles System .....	270
(1) Überblick .....	270
(2) Par Stock .....	272
(3) No Par Stock .....	273
(4) Unterpariemiission (Stock Watering) .....	273
b) Modernes nennwertloses System .....	276
3. Sacheinlagen .....	277
a) Allgemeines .....	277
b) Traditionelles System .....	278
c) Modernes System .....	280
4. Aktiengattungen .....	281
a) Vorzugsaktien (Preferred Shares) .....	281
(1) Dividend Preferences .....	281
(2) Liquidation Preferences .....	282
(3) Non Voting Stock .....	283
(4) Redeemable Shares .....	283
(5) Convertible Shares .....	283
b) Stammaktien (Common Shares) .....	284
c) Series .....	285
d) Options .....	285
e) Fractional Shares .....	286
f) Scrips .....	287
g) Share Dividends und Share Splits .....	287
5. Aktienemission im Going Concern und Preemptive Rights .....	288
6. Federal und State Securities Acts: Public Offerings .....	290
a) Überblick über das Verfahren nach § 5 des Securities Act .....	290
b) Einzelheiten .....	293
c) Ausnahmen .....	296
(1) Persönlicher Anwendungsbereich .....	297
(2) Sachlicher Anwendungsbereich .....	298
(a) § 4 (2) des Securities Act .....	298
(b) SEC Rules 504 bis 506 der Regulation D .....	299
(3) Unternehmensverschmelzung durch Aufnahme .....	301
(4) Sonstige Ausnahmen .....	302
(a) Intrastate Offerings .....	302
(b) Regulation A .....	302
(c) JOBS Act 2012 .....	303
d) Haftung .....	304
(1) § 11 des Securities Act .....	305
(2) § 12 (a) (1) des Securities Act .....	306
(3) § 12 (a) (2) des Securities Act .....	306
(4) § 17 (a) des Securities Act .....	307

e) Einzelstaatliches Recht (Blue Sky Laws).....	308
7. Dividenden und sonstige Ausschüttungen.....	309
a) Überblick.....	309
b) Traditionelles System.....	311
(1) Einzelstaatliche Regelungen.....	311
(2) Nimble Dividends.....	312
(3) Keine Zahlungsunfähigkeit.....	312
(4) Gläubigerschutz.....	313
c) Modernes System.....	313
d) Haftung der Directors und Shareholders.....	314
8. Rückerwerb eigener Anteile durch die Gesellschaft.....	316
a) Überblick.....	316
b) Gründe.....	317
c) Aktionärsschutz.....	318
(1) Allgemeine Maßstäbe.....	318
(2) Primärer Geschäftszweck.....	318
(3) Stammaktien.....	319
d) Gläubigerschutz.....	320
(1) Financial Limits.....	321
(2) Behandlung rückerworbener Aktien.....	321
(3) Rückkauf auf Raten.....	322
9. Rückerwerb und Dividenden in steuerlicher Sicht.....	322
<b>VII. Management und Kontrolle: Grundstruktur der Corporation.....</b>	<b>324</b>
1. Überblick.....	324
a) Grundmuster.....	324
b) Gesellschafter.....	325
c) Board of Directors.....	327
d) Executive Officers.....	328
2. Board of Directors.....	329
a) Wahl.....	329
(1) Straight Voting.....	329
(2) Cumulative Voting.....	329
(3) Mitgliederzahl und Zusammensetzung des Board; Independent Directors.....	331
(4) Vorsitzender.....	332
(5) Ersatzmitglieder.....	333
b) Sitzungen.....	333
(1) Arten und Einberufung.....	333
(2) Beschlussfassung.....	334
(3) Widerspruch und Haftung.....	336
(4) Testamentary Directions.....	337
c) Zuständigkeiten: Vertretungsmacht und Geschäftsführung.....	337
d) Ausschüsse (Board Committees).....	339

(1) Überblick .....	339
(2) Executive Committee .....	341
(3) Audit Committee .....	341
(4) Nominating Committee .....	343
(5) Compensation Committee .....	344
e) Die Diskussion um die Effektivität der Board-Arbeit .....	348
3. Officers (Leitende Angestellte) .....	349
a) Anstellungsverhältnis .....	350
b) Vertretungsmacht .....	351
(1) Allgemeines .....	351
(2) Vertretungsmacht kraft Amtes .....	351
(3) Andere Formen der Vertretungsmacht .....	353
(4) Certified Resolution .....	354
4. Vergütung, Haftung und Aufwendungsersatz .....	355
a) Vergütung (Compensation) .....	355
(1) Directors .....	355
(2) Officers .....	356
(a) Vergütungshöhe .....	357
(b) Golden Parachutes .....	363
(c) Stock Option Plans .....	367
(d) Offenlegung der Managementvergütung börsennotierter Gesellschaften .....	369
(e) Rückzahlung ungerechtfertigter Vergütungsleistungen bei börsennotierten Gesellschaften .....	370
b) Haftung (Liability) .....	371
(1) Directors .....	371
(2) Officers .....	374
(3) Haftung der Corporation für Directors und der Officers .....	376
c) Aufwendungsersatz (Indemnification) .....	377
(1) Überblick .....	377
(2) Common Law .....	377
(3) Corporation Statutes .....	378
(a) Grundstruktur .....	379
(b) Determination und Authorization .....	381
(c) Vorläufige Indemnification .....	382
(d) Bundesrechtliche Haftung .....	383
(4) Principles of Corporate Governance .....	383
d) D&O Insurance .....	384
5. Gesellschafter (Shareholders) .....	386
a) Gesellschafterversammlung .....	386
(1) Arten und Einberufung .....	386
(2) Beschlussfähigkeit .....	387
(3) Mehrheitserfordernisse .....	388



(4) Stimmrecht .....	389
(5) Voting List .....	391
b) Stimmbindungsvereinbarungen .....	391
(1) Voting Agreements .....	391
(2) Voting Trusts .....	394
c) Beschränkungen der Anteilsübertragung .....	396
(1) Close Corporation .....	396
(2) Public Corporation .....	398
(a) Common Law .....	398
(b) Corporation Statutes .....	400
(3) Anteilsbewertung .....	402
(a) Stated Price .....	403
(b) Book Value .....	403
(c) Capitalized Earnings .....	404
(d) Appraisal .....	404
d) Recht auf Einsichtnahme; Publizität .....	404
(1) Common Law .....	405
(2) Corporation Statutes .....	407
(a) Überblick .....	407
(b) Record Keeping und Reporting .....	411
(3) Bundesrechtliche Publizitätspflichten .....	413
(a) Registrierungspflichten .....	413
(b) Berichtspflichten .....	415
(c) Regulation FD .....	415
<b>VIII. Close und Public Corporation im Vergleich .....</b>	<b>417</b>
1. Close Corporation .....	417
a) Begriff .....	417
b) Kennzeichnende Merkmale .....	417
c) Treuepflicht und das Problem der Unterdrückung von Minderheitsgesellschaftern .....	419
2. Ausübung von Kontrolle .....	422
a) Close Corporation .....	422
(1) Überblick .....	422
(2) Stimmbindungsverträge unter Directors .....	423
(3) New York und Delaware .....	424
(4) Illinois .....	426
b) Public Corporation .....	426
3. Mehrheitsfindung in der Close Corporation .....	428
a) Dissension .....	429
b) Deadlock .....	429
(1) Buyout .....	430
(2) Involuntary Dissolution .....	431
(3) Gerichtlich angeordneter Buyout .....	433

(4) Alternativen .....	434
4. Close Corporations im Gesetzesrecht .....	434
5. Aktionärsrolle in der Public Corporation .....	437
a) Managementfreundliche Grundhaltung .....	437
b) Institutionelle Investoren .....	438
c) Aktienhandel .....	439
<b>IX. Proxy System .....</b>	<b>442</b>
1. Überblick .....	442
2. SEC Rules .....	445
3. Haftung .....	450
a) Erheblichkeit .....	451
b) Ursächlichkeit und Klageberechtigung .....	451
c) Subjektiver Tatbestand .....	452
4. Aktionärsmitteilungen .....	453
a) Überblick .....	453
b) Mailing Communications .....	454
c) Shareholder Proposals .....	454
(1) Voraussetzungen .....	455
(2) Ablehnung durch das Management .....	456
(a) Improper Subject .....	456
(b) No Significant Relation .....	456
(c) Routineangelegenheiten .....	457
(d) Personalentscheidungen .....	458
5. Stimmrechtskämpfe (Proxy Contests) .....	461
a) Überblick .....	461
b) Rechtsregeln .....	463
c) Kosten .....	465
<b>X. Pflichten der Directors, Officers und Shareholders .....</b>	<b>467</b>
1. Überblick .....	467
a) Directors .....	467
b) Officers .....	470
c) Shareholders .....	470
2. Sorgfaltspflicht (Duty of Care) .....	472
a) Überblick .....	472
b) Sorgfaltsmaßstab (Standard of Care) .....	476
(1) Allgemeines .....	476
(2) Interne Unternehmensüberwachung .....	478
(3) Persönliche Haftung .....	481
c) Business Judgment Rule .....	482
(1) Grundlagen .....	482
(2) Gründe für die Business Judgment Rule .....	484
(3) Business Judgment .....	486

(a)	Disinterested Judgment .....	488
(b)	Informed Judgment .....	489
(aa)	Smith v. Van Gorkom .....	490
(bb)	Gegenstimmen .....	491
(cc)	Rechtsprechung in Delaware nach Smith v. Van Gorkom .....	493
(dd)	Rechtsprechung der Bundesgerichte .....	495
(c)	Rational Belief .....	496
(4)	Unanwendbarkeit .....	497
d)	Gesetzliche Regelungen .....	497
3.	Treuepflicht (Duty of Loyalty) .....	500
a)	Insichgeschäfte (Self-Dealing) .....	500
(1)	Entwicklung der Rechtsprechung .....	500
(2)	Geltendes Recht .....	502
(a)	Einzelstaatliche Rechtsprechung .....	502
(b)	§ 8.31 des R.M.B.C.A. a.F. ....	504
(c)	Subchapter F des R.M.B.C.A. ....	505
(d)	ALI Principles .....	505
(e)	R.M.B.C.A. und ALI Principles im Vergleich .....	506
(f)	Verteidigung gegen Anfechtungsklagen .....	507
(aa)	Genehmigung des Board .....	507
(bb)	Genehmigung der Aktionärsversammlung .....	510
(cc)	Nachweis der Fairness .....	510
(3)	Indirect Conflicts .....	511
(4)	Rechtsbehelfe .....	512
(5)	Dispositive Natur der Self-Dealing-Regelungen .....	512
b)	Vergütung des Managements .....	513
(1)	Problem .....	513
(2)	Vorbeugungsmaßnahmen .....	514
(3)	Gegenleistungsgebundenheit .....	515
(4)	Angemessenheit .....	516
(5)	Vorsätzliche Verletzung der duty of loyalty .....	518
c)	Corporate Opportunity Doctrine und verwandte Probleme .....	519
(1)	Überblick .....	519
(2)	Unzulässige Konkurrenz .....	520
(3)	Private Nutzung von Unternehmensvermögen .....	521
(4)	Voraussetzungen der Ersatzpflicht .....	521
(a)	Interest Test .....	522
(b)	Line of Business Test .....	522
(c)	Fairness Test .....	523
(d)	Combined Test .....	523
(5)	Weitere Aspekte .....	524
(6)	Corporate Incapacity .....	526

(7) Interlocking Directorates .....	527
(8) Mutter- und Tochtergesellschaft .....	527
(9) Rechtsfolgen der Verletzung .....	528
d) Treuepflichten der Gesellschafter .....	528
(1) Verkauf der Mehrheitsbeteiligung .....	529
(a) Überblick .....	529
(b) Ausplündern .....	531
(c) Stimmen- und Ämterverkauf .....	531
(d) Umleiten von Gewinnen .....	532
(e) Rechte und Pflichten aus dem Verkauf .....	535
(f) Rechtsbehelfe .....	537
(2) Pflichten der Gesellschafter inter se .....	537
(a) Offenlegungspflicht .....	538
(b) Fiduziarische Pflichten .....	539
(3) Rechtsstellung zukünftiger Gesellschafter (warrant holder)	540
4. Insider Trading .....	541
a) Überblick .....	541
b) Efficient Capital Market Hypothesis .....	543
(1) Schwache Variante .....	543
(2) Mittelstarke Variante .....	544
(3) Starke Variante .....	545
(4) Markteffizienz und Aktionärsklagen .....	545
c) Insider Trading: Pro und Contra .....	546
d) Einzelstaatliches Common Law .....	549
(1) Anlegerschutz .....	549
(2) Haftung gegenüber der Corporation .....	551
e) SEC Rule 10b-5 .....	552
(1) Überblick .....	552
(2) Voraussetzungen eines Schadensersatzanspruchs .....	556
(a) Kauf oder Verkauf von Aktien (Stock Purchase or Sale)	557
(b) Material Information .....	559
(c) Insider, Tippee oder Misappropriator .....	561
(aa) Insider .....	561
(bb) Dritte bzw. Mitarbeiter .....	562
(cc) Tippee .....	563
(dd) Misappropriator .....	564
(d) Wissentlich (Scienter) .....	568
(e) Vertrauen (Reliance) .....	570
(f) Schadensverursachung (Loss Causation) .....	572
(3) Rechtsfolgen der Verletzung .....	573
(a) Schadensersatz .....	573
(aa) Broad Measure .....	574
(bb) Disgorgement Method .....	574

(cc) Contemporaneous Trading Rule.....	575
(dd) Multiple Damages Approach .....	575
(ee) Haftungsbeschränkung.....	575
(ff) Privatklagen.....	576
(b) Strafrechtliche und administrative Sanktionen .....	576
(4) Atypische Fälle.....	577
(a) Täuschung des Board.....	578
(b) Täuschung des Board ohne eigenes Handeltreiben.....	578
(c) Verdeckter Insider .....	579
(d) Fehlende Offenlegung wesentlicher Informationen .....	579
(5) Verteidigungsmöglichkeiten .....	580
(a) Due Diligence Defense .....	580
(b) In Pari Delicto Defense .....	580
f) § 16 (b) des Securities Exchange Act: Short-Swing Trading	
Profits .....	580
(1) Überblick.....	580
(2) Persönlicher Anwendungsbereich.....	582
(a) Überblick.....	582
(b) Beneficial Owner.....	583
(c) Attribution.....	584
(d) Deputization .....	584
(e) „Doppelter“ Insider .....	585
(3) Sachlicher Anwendungsbereich .....	586
(4) Erlösberechnung .....	587
<b>XI. Shareholders' Derivative Suit .....</b>	<b>589</b>
1. Überblick.....	589
2. Abgrenzung .....	591
a) Direct Suit (Individual Suit).....	591
b) Class Suit.....	594
c) Double Derivative Suit .....	597
3. Voraussetzungen .....	598
a) Überblick.....	598
b) Contemporaneous Ownership Rule .....	599
(1) Grundprinzip.....	599
(2) Korrekturen.....	601
(a) Continuing Wrong Exception .....	602
(b) Operation of Law Exception.....	602
(c) Weitere Korrekturen .....	603
c) Continuing Ownership Rule.....	603
d) Demand-Erfordernis .....	605
(1) Überblick.....	605
(2) Demand on the Board .....	606
(a) Überblick.....	606

(b) Delaware .....	609
(c) New York .....	612
(d) Zusammenfassung .....	612
(3) Special Litigation Committees .....	614
(a) Überblick .....	614
(b) New York .....	616
(c) Delaware .....	617
(d) Andere Regelungen .....	618
(e) Kritik .....	619
(4) Demand on Shareholders .....	622
e) Security for Expenses-Erfordernis .....	624
f) Verjährung (limitations), Versäumung der Geltendmachung (laches), Duldung der Rechtsverletzung (acquiescence) .....	627
4. Verfahrensrechtliche Probleme .....	628
a) Zuständigkeit und Klagezustellung .....	628
(1) Einzelstaatliche Zuständigkeit .....	628
(2) Bundesgerichtliche Zuständigkeit .....	630
(3) Prorogation .....	631
b) Doppelklagen (Duplicate Actions) .....	632
c) Corporate Counsel .....	633
(1) Attorney-Client Privilege .....	634
(2) Joint Representation .....	635
d) Corporate Recovery und Pro Rata Recovery .....	635
5. Prozessvergleich .....	638
a) Überblick .....	638
b) Gesetzliche Regelungen .....	640
c) Rechtsprechung .....	642
6. Anwaltskosten .....	645
a) Problem .....	645
b) Common Fund Theory .....	646
c) Bemessung .....	647
(1) Lodestar Method .....	647
(2) Salvage Value Method .....	648
(3) Kombinierte Methode .....	648
d) Ursächlichkeit .....	649
7. Rechtspolitische Diskussion .....	650
a) Empirische Untersuchungen .....	650
b) Mögliche Schlussfolgerungen .....	652
(1) Befürworter .....	653
(2) Kritiker .....	654
<b>XII. Mergers and Acquisitions .....</b>	<b>656</b>
1. Überblick .....	656
2. Merger Type Combinations .....	659

a) Traditioneller Statutory Merger .....	659
b) Statutory Consolidation .....	663
c) Stock Swap .....	663
d) Stock-for-Assets Exchange .....	665
e) Triangular Merger .....	666
(1) Forward Triangular Merger .....	666
(2) Reverse Triangular Merger .....	667
3. Sale Type Combinations .....	669
a) Asset-Sale-and-Liquidation .....	669
b) Stock Sale .....	671
c) Unterschiede .....	672
4. Steuer-, bilanz- und kapitalmarktrechtliche Aspekte .....	674
a) Steuerrecht .....	674
(1) Reorganizations .....	675
(a) Type A Reorganization .....	675
(b) Type B Reorganization .....	676
(c) Type C Reorganization .....	677
(d) Type D Reorganization .....	677
(2) Sales .....	678
(a) Asset Sale .....	678
(b) Stock Sale .....	678
b) Bilanzrecht .....	679
(1) Überblick .....	679
(2) SFAS 141 .....	680
(3) SFAS 142 .....	681
c) Bundeskapitalmarktrecht .....	681
(1) Merger Type Combinations .....	681
(2) Sale Type Combinations .....	682
(3) Pflicht zur Offenlegung laufender Übernahmeverhandlungen .....	683
5. Schutz der Shareholders .....	684
a) Abfindungsrecht (Appraisal Right) .....	685
(1) Statutory Merger .....	686
(2) Sale of Assets .....	688
(3) Stock Swap .....	689
(4) Triangular Merger .....	689
(a) Forward Triangular Merger .....	689
(b) Reverse Triangular Merger .....	690
(5) Erwerb einer Mehrheitsbeteiligung .....	691
(6) Veräußerung der Kontrollmehrheit (Sale of Corporate Control) .....	691
(7) Änderungen der Articles of Incorporation .....	694
(8) Appraisal-Verfahren .....	694

(9) Bewertung der Beteiligung .....	697
(a) Überblick .....	697
(b) Delaware Block Method .....	699
(aa) Market Value Method .....	699
(bb) Net Asset Value Method .....	700
(cc) Earnings Valuation Method .....	700
(dd) Mittelwertberechnung .....	701
(c) Kritik und weitere Methoden .....	702
(10) Exklusivität des Appraisal Right .....	704
b) Lehre vom De Facto Merger .....	706
(1) Rechtsprechung .....	707
(2) Delaware .....	709
c) Gerichtliche Billigkeitsprüfung (Substantive Fairness Test) .....	709
(1) Arm's-Length Combinations .....	710
(2) Self-Dealing Transactions .....	711
(a) Two-Tier Offer .....	711
(b) Parent-Subsidiary Merger .....	713
6. Änderung der Kapitalstruktur (Recapitalization) .....	714
a) Änderung der Articles of Incorporation .....	715
b) Indirekte Recapitalization .....	716
c) Gerichtliche Billigkeitskontrolle .....	717
7. Freezeouts .....	717
a) Typische Situationen .....	717
(1) Zweistufige Übernahme .....	718
(2) Parent-Subsidiary Merger .....	719
(3) Going Private .....	719
b) Techniken .....	720
(1) Ältere Techniken .....	720
(a) Dissolution Freezeout .....	720
(b) Sale-of-Assets Freezeout .....	720
(c) Debt-Merger Freezeout .....	721
(2) Moderne Techniken .....	721
(a) Cash-Out Merger .....	721
(b) Short Form Merger .....	722
(c) Reverse Stock Split .....	722
c) Zur Beurteilung des Freezeout .....	723
(1) Pro .....	723
(2) Contra .....	724
d) Maßgebliche Regelungen .....	726
(1) Bundesrecht .....	726
(a) SEC Rule 10b-5 .....	726
(b) SEC Rule 13e-3 .....	727
(2) Einzelstaatliches Recht .....	728



(a) Intrinsic Fairness Test .....	728
(aa) Inhalt .....	728
(bb) Ausnahme .....	733
(b) Business Purpose Test .....	735
8. Übernahmeangebote (Tender Offers, Hostile Takeovers) .....	736
a) Tender Offer und Hostile Takeover: Begriff und Technik .....	736
b) Phasen eines typischen Takeover .....	737
(1) Wahl der Zielgesellschaft .....	737
(2) Pre-Announcement Purchase .....	738
(3) Finanzierung .....	739
(4) Gründung einer Mantelgesellschaft .....	740
(5) Öffentliche Unterbreitung des Tender Offer .....	740
(6) Faktor Zeit .....	741
(7) Mögliche Gegenstrategien der Zielgesellschaft .....	743
(8) Rolle der Arbitrageure .....	744
(9) Situation nach Abschluss des Tender Offer .....	744
c) Bundesrecht .....	745
(1) Williams Act .....	745
(a) Offenlegungspflicht nach § 13 (d) des Securities Exchange Act .....	745
(aa) Grundstruktur .....	745
(bb) Anzeigepflicht .....	746
(cc) Subjektiver Anwendungsbereich .....	748
(dd) Rechtsbehelfe .....	748
(b) Tender-Offer-Regeln .....	749
(aa) Offenlegungspflicht nach § 14 (d) des Securities Exchange Act .....	750
(bb) Verkehrsbestimmungen (Traffic Rules) .....	751
(cc) Betrugsbekämpfungsvorschriften (Antifraud Provisions) .....	755
(dd) Zur Definition des Begriffs Tender Offer .....	758
(2) Hart-Scott-Rodino Act .....	760
(3) Clayton Act .....	761
d) Einzelstaatliches Recht (Anti-Takeover Statutes) .....	763
(1) Statutes der ersten Generation .....	765
(2) Statutes der zweiten Generation .....	766
(a) Fair Price Statutes / Supermajority Statutes .....	766
(b) Freezeout Statutes .....	767
(c) Control Share Cash-Out Statutes .....	768
(d) Control Share Acquisition Statutes .....	768
(e) Constituency Statutes .....	769
(f) Der CTS-Fall .....	770
e) Verteidigungsstrategien (Defensive Tactics) .....	773

(1) Pre-Offer-Strategien (Shark Repellents) .....	774
(a) Supermajority Provisions / Fair Price Provisions .....	774
(b) Staggered Board .....	775
(c) Anti-Greenmail Amendments .....	776
(d) Dual Class Plan .....	777
(e) Poison Pill Plans .....	778
(aa) Flip Over Call Plans .....	780
(bb) Flip In Call Plans .....	784
(cc) Put Plans .....	785
(f) Employee Compensation .....	786
(aa) Golden Parachutes .....	787
(bb) Tin Parachutes .....	787
(cc) Pension Parachutes .....	787
(2) Post-Offer-Strategien .....	788
(a) Defensive Lawsuits .....	788
(b) White Knight und Deal Protection (No-Shop Provisions, Lock-Ups) .....	789
(c) Defensive Acquisitions .....	791
(d) Leveraged Buyout (LBO) .....	791
(e) Corporate Restructuring .....	793
(f) Greenmail .....	794
(g) Share Manipulations .....	795
(aa) White Squire .....	795
(bb) Share Repurchase .....	796
(h) Pac-Man Defense .....	796
(i) Gesetzlich geregelte Abwehrtechniken .....	797
(3) Gesetzgebung und Rechtsprechung .....	797
(a) Bundeskapitalmarktrecht .....	797
(b) Einzelstaatliche Rechtsprechung .....	798
(aa) Modified Business Judgment Rule .....	800
(bb) Beeinträchtigung der Gesellschafterstimmrechte ..	803
(cc) Level Playing Field Rule .....	804
(dd) Revlon-Entscheidung .....	805
(ee) Nachfolgende Entscheidungen .....	807
f) Takeovers in der Diskussion .....	811
(1) Überblick .....	811
(2) Shareholder-Perspektive .....	812
(a) Diziplinierung des Managements .....	812
(b) Volkswirtschaftliche Betrachtung .....	814
(3) Stakeholder-Perspektive .....	815
(a) Arbeitnehmer .....	815
(b) Gesellschaftsgläubiger .....	817

<b>XIII. Änderungen der Articles of Incorporation</b> .....	819
1. Überblick .....	819
2. Certificate of Amendment .....	819
3. Verfahren .....	820
a) Board Approval .....	820
b) Shareholder Authorization .....	821
c) Inkrafttreten .....	823
<b>XIV. Reorganization</b> .....	824
1. Übersicht .....	824
2. Ingangbringen des Verfahrens .....	825
3. Debtor-in-Possession, Trustee und Examiner .....	826
4. Reorganization Plan .....	827
5. Abschluss .....	830
<b>XV. Auflösung und Abwicklung (Dissolution und Liquidation)</b> .....	831
1. Übersicht .....	831
2. Dissolution .....	832
a) Administrative Dissolution .....	832
b) Voluntary Dissolution .....	833
(1) Shareholder Agreement .....	834
(2) Shareholder Vote .....	834
(3) Beschluss des Board oder der Incorporators .....	835
(4) Statement of Intent to Dissolve .....	836
(5) Articles of Dissolution .....	836
c) Involuntary Dissolution .....	837
(1) Klage des Gründungsstaats .....	837
(2) Klage der Corporation .....	838
(3) Klage der Shareholders .....	838
(4) Klage eines Gläubigers .....	840
3. Liquidation .....	840
a) Verfahrensüberblick .....	840
b) Einzelstaatliche Regelungen .....	841
(1) Delaware .....	841
(2) New York .....	842
(3) Kalifornien .....	843
c) Besteuerung .....	844
d) Liquidation Preferences .....	845
e) Haftungsrisiken .....	846
(1) Arten .....	846
(2) Haftungsschutz .....	847
(3) Streitige Forderungen .....	848

<b>Anhang 1: Delaware General Corporation Law</b> .....	851
<b>Anhang 2: Musterformulare für Delaware</b> .....	1061
<b>I. Limited Partnership</b> .....	1061
1. Certificate of Limited Partnership .....	1061
2. Amendment to the Certificate of Limited Partnership .....	1062
3. Certificate of Amendment Changing Only the Registered Office or Registered Agent of a Limited Partnership .....	1063
4. Certificate of Merger of Domestic Corporations .....	1064
5. Certificate of Cancellation of Limited Partnership .....	1065
<b>II. Limited Liability Company</b> .....	1066
1. Certificate of Formation .....	1066
2. Certificate of Amendment .....	1067
3. Certificate of Amendment Changing Only the Registered Office or Registered Agent of a Limited Liability Company .....	1068
4. Certificate of Correction of a Limited Liability Company .....	1069
5. Certificate of Merger of Domestic Limited Liability Company into a Domestic Corporation .....	1070
6. Certificate of Conversion from a Limited Liability Company to a Corporation .....	1071
7. Certificate of Cancellation .....	1072
<b>III. Business Corporation</b> .....	1073
1. Certificate of Incorporation a Stock Corporation .....	1073
2. Certificate of Incorporation a Stock Corporation (with Directors’ Liability) .....	1074
3. Certificate of Incorporation a Close Corporation .....	1075
4. Certificate of Amendment of Certificate of Incorporation .....	1076
5. Certificate of Change of Registered Agent and/or Registered Office .....	1077
6. Certificate of Correction .....	1078
7. Certificate of Merger of Domestic Corporations .....	1079
8. Certificate of Conversion from a Corporation to a Limited Partnership .....	1080
9. Certificate of Dissolution .....	1081
10. Model Bylaws of a Delaware Business Corporation .....	1082
11. Model Minutes of Annual Meeting of the Board of Directors .....	1100
<b>Anhang 3: Musterformulare für Proxies</b> .....	1104
1. Sample Proxy Card .....	1104
2. Sample Voting Instruction Form .....	1106
3. Sample Notice .....	1107
Entscheidungsregister .....	1111
Sachregister .....	1143