

Felix Haug

Ex-post-Gläubigerschutz in der private company limited by shares

Eine Untersuchung des englischen Haftungs-, Anfechtungs- und
Disqualifikationsregimes unter Berücksichtigung
des Companies Act 2006

Jenaer Studien
zum deutschen, europäischen und internationalen Wirtschaftsrecht

Band 17

Herausgegeben von den Professoren
Dr. Walter Bayer, Dr. Volker Jänich, Dr. Torsten Körber,
Dr. Christoph Ohler, Dr. Matthias Ruffert und Dr. Hannes Unberath

Ex-post-Gläubigerschutz in der private company limited by shares

Eine Untersuchung des englischen Haftungs-, Anfechtungs- und
Disqualifikationsregimes unter Berücksichtigung
des Companies Act 2006

von

Felix Haug

JWV

Jenaer Wissenschaftliche Verlagsgesellschaft 2009

Bibliographische Information der Deutschen Bibliothek

Die Deutsche Bibliothek verzeichnet diese Publikation in der deutschen Nationalbibliographie; detaillierte bibliographische Daten sind im Internet über <<http://dnb.ddb.de>> abrufbar.

Alle Rechte vorbehalten

©2009 JWV Jenaer Wissenschaftliche Verlagsgesellschaft mbH

Druck: Bookstation GmbH, Sipplingen

Satz: Gunnar Dieling (www.artes-liberales.net)

Printed in Germany

ISBN 978-3-86653-084-3

ISSN 1861-5627

Gedruckt auf alterungsbeständigem (säurefreiem)

Papier entsprechend ISO 9706

Internet: www.jwv.de

Meinem Vater und meinem Großvater

Vorwort

Die vorliegende Arbeit wurde im Wintersemester 2007/08 von der Rechtswissenschaftlichen Fakultät der Friedrich-Schiller-Universität Jena als Dissertation angenommen. Literatur und Rechtsprechung konnten bis März 2007 berücksichtigt werden. Danken möchte ich an erster Stelle meinem Doktorvater Herrn Prof. Dr. Stefan Leible. Er hat die Arbeit angeregt und betreut und mir die Aufnahme in diese Schriftenreihe ermöglicht. Danken möchte ich auch Herrn Prof. Dr. Hannes Unberath, M.Jur. (Oxford) für die zügige Erstellung des Zweitgutachtens. Ferner danke ich Jan Oetzmann und Robert Feibicke. Ohne sie wäre die vorliegende Arbeit nicht entstanden. Weiterhin danke ich meiner Familie für die immer währende Unterstützung. Schließlich gilt mein Dank Herrn Prof. Dr. Lundmark. Während meiner Tätigkeit an seinem Lehrstuhl nahm er großzügig auf die Anfertigung der Arbeit Rücksicht.

Jena, Januar 2008

Felix Haug, LL.M. (London)

Inhaltsübersicht

Vorwort	7
Abkürzungsverzeichnis	17
Teil 1: Einführung	27
Teil 2: Gläubigerschutz durch Haftung, Anfechtung und Disqualifikation	83
Teil 3: Ausblick und Schlussbemerkung	301
Literaturverzeichnis	319
Stichwortverzeichnis	347

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	7
Abkürzungsverzeichnis	17
Teil 1: Einführung	27
A. Einleitung	27
I. Gegenstand und Ziele der Arbeit	27
II. Aufbau der Arbeit	33
B. Grundlagen des englischen Gesellschaftsrechts	34
I. Rechtsquellen	34
1. Gesetzesrecht	34
2. Richterrecht (<i>case law</i>)	38
II. Gesellschaftsarten	39
III. Der Konzernbegriff	41
C. Die Ausgangssituation im englischen Recht	42
I. Überblick über die Entwicklung von Haftungsbeschränkung und Gläubigerschutz	42
1. Die Annerkennung der Haftungsbeschränkung für Kleingewerbetreibende im 19. Jahrhundert	42
2. Die Entwicklung bis zu den Arbeiten des <i>Cork Committee</i> im Jahre 1977	46
3. Die Arbeiten des <i>Cork Committee</i> und die Insolvenzrechtsreform von 1985/86	48
4. <i>Company Law Review</i> und heutiger Stand	49
5. Resümee	51
II. Gefährdung und Schutzbedürfnis der Gläubiger	52
1. Gesellschaftsgründung	52

2.	Folgen	55
a)	Überschuldung und Insolvenzver- schleppung	55
b)	Opportunistisches Verhalten	57
c)	Vermögensverschiebungen	59
d)	Unterkapitalisierung	60
e)	Unternehmensgruppen	61
f)	Zwischenergebnis	63
3.	Schutzbedürfnis der Gläubiger	63
a)	Vertragsgläubiger	64
aa)	Starke Vertragsgläubiger	64
bb)	Schwache Vertragsgläubiger	67
b)	Zwangsgläubiger	70
4.	Zwischenergebnis	71
III.	Weitere Gläubigerschutzinstrumente	72
1.	Publizität	72
2.	Kapitalerhaltung	74
3.	Staatsaufsicht	78
4.	Ergebnis	81
Teil 2:	Gläubigerschutz durch Haftung, Anfechtung und Disqualifikation	83
A.	Allgemeine Prinzipien im <i>case law</i>	83
I.	Durchgriffshaftung – <i>lifting the corporate veil</i>	83
1.	Die Lehre von <i>separate legal entity</i> und die Haftungsbeschränkung ihrer Mitglie- der – Die Entscheidung in <i>Salomon v Sa- lomon & Co Ltd.</i>	84
2.	Ausnahmen von der Lehre von der <i>sepa- rate legal entity</i>	90
a)	Einführung	90
b)	Allgemeine Rechtsinstitute	93
aa)	Stellvertretung (<i>agency</i>)	93
(1)	Frühe Rechtsprechung	94
(2)	Gegenwärtige Rechtsprechung	99
(3)	Ergebnis	101
bb)	Treuhand (<i>trust</i>)	103
c)	Rechtsformmissbrauch	104
aa)	Umgehung gesetzlicher oder ver- traglicher Pflichten	105

	bb) Vermögensverschiebungen	115
	d) Wirtschaftliche Einheit	121
3.	Resümee	129
II.	Deliktsrecht (<i>tort law</i>)	135
	1. Haftung der <i>directors</i>	135
	a) Einführung	135
	b) Eigenhaftung	138
	aa) Betrug (<i>tort of deceit</i>)	138
	bb) Fahrlässige Falschangaben	139
	c) Haftung für unerlaubte Handlungen anderer Gesellschaftsmitglieder	145
	d) Resümee	149
	2. Haftung der Muttergesellschaft	151
	a) Arbeitgeberhaftung (<i>vicarious liability</i>)	151
	b) Veranlassung zum Vertragsbruch (<i>breach of contract</i>)	153
	c) Schutzpflichtverletzung	155
B.	Gesetzliche Vorschriften	159
	I. Companies Act 1985: Haftung wegen falscher Angabe der Firma, s. 349 Abs. 4 CA 1985	160
	II. Insolvency Act 1986	162
	1. Einführung	162
	2. Fraudulent trading, s. 213 IA 1986	165
	a) Betrügerische Geschäftsführung	166
	b) Betrugsabsicht – <i>intent to defraud</i>	167
	c) Haftungsadressaten	169
	d) Rechtsfolgen	171
	e) Bewertung	172
	3. Wrongful trading, s. 214 IA 1986	175
	a) Einführung	175
	b) Haftungsvoraussetzungen	178
	aa) Insolvenzbedingte Liquidation – <i>insolvent liquidation</i>	178
	bb) Vorhersehbarkeit der Insolvenz – <i>No reasonable prospect of avoid- ing insolvent liquidation</i>	179
	(1) Allgemeines	179
	(2) Spruchpraxis	180
	(3) Zwischenergebnis	184

c)	Haftungsadressaten	185
aa)	Überblick	185
bb)	<i>de facto directors</i>	186
cc)	<i>shadow directors</i>	187
(1)	Allgemeines	187
(2)	Muttergesellschaften	188
(a)	Ansätze im Schrifttum	188
(b)	Spruchpraxis	189
dd)	Abgrenzung von <i>de facto</i> und <i>shadow director</i>	192
d)	Entlastungsbeweis – <i>took every step to minimise the loss</i>	193
e)	Rechtsfolgen	195
aa)	Allgemeines	195
bb)	Anspruchsberechtigte und Begünstigte	196
cc)	Anspruchshöhe	197
f)	Bewertung	198
aa)	Pflichtauslösender Zeitpunkt	199
bb)	Inhalt und Gläubiger des Anspruchs	202
cc)	Haftungsadressaten	206
(1)	Natürliche Personen	206
(2)	Haftung der Muttergesellschaft als <i>shadow director</i>	207
dd)	Ergebnis	209
4.	Wiederverwendung einer verbotenen Firma – <i>Restrictions on re-use of the companies names, s. 216, IA 1986</i>	209
a)	Einführung	209
b)	Wiederverwendung einer verbotenen Firma	211
c)	Ausnahmen	212
d)	Rechtsfolgen	214
e)	Bewertung	214
5.	Insolvenzanfechtung	216
a)	Transactions at an undervalue, s. 238 IA 1986	218
b)	Preferences, s. 239 IA 1986	221

c) Invalidation of floating charges, s. 245 IA 1986	223
d) Transactions defrauding creditors, s. 423 IA 1986	225
e) Bewertung	226
III. Companies Directors Disqualification Act 1986	232
1. Einführung	232
2. Überblick über die Disqualifikationsvor- aussetzungen	233
3. Disqualifikation wegen <i>unfitness</i>	235
a) Normziele	235
b) Adressaten	237
c) Insolvenz der Gesellschaft	237
d) <i>Unfitness</i>	237
aa) Verletzung der kaufmännischen Moral (<i>breach of commercial mor-</i> <i>ality</i>)	239
bb) Inkompetenz (<i>incompetence</i>)	242
(1) Kenntnis der gesellschaftli- chen Angelegenheiten	243
(2) Delegation von Geschäfts- führungsaufgaben und Über- wachungspflicht	245
4. Verfahren	246
a) Antragsberechtigung	246
b) Beweisanforderungen	248
c) <i>Carecraft procedure</i> und <i>disqualificati-</i> <i>on undertaking</i>	248
5. Rechtsfolgen	250
6. Bewertung	252
IV. Zusammenfassung	255
C. Treuepflichten der Geschäftsleiter	259
I. Einführung	259
II. Pflicht zur Rücksichtnahme auf die Gläubi- gerinteressen – <i>directors' duties for the bene-</i> <i>fit of creditors</i>	261
1. Direkte oder indirekte Pflicht gegenüber den Gläubigern?	263

2.	Umfang der zu berücksichtigenden Gläubigerinteressen	266
3.	Exklusivität der Gläubigerinteressen?	267
4.	Zwischenergebnis	269
5.	Pflichtauslösender Zeitpunkt	269
6.	Rechtsfolgen	272
	a) Anspruchsberechtigte und -begünstigte	272
	b) Haftungsumfang	273
7.	Entlastung	275
8.	Bewertung	276
	a) Treupflichtverletzung und <i>wrongful trading</i>	276
	b) Treupflichtverletzung und Insolvenzanfechtung	279
	c) Ergebnis	280
9.	<i>Company Law Review</i>	281
III.	Treupflichten im Konzern	283
	1. Geschäftsleiter der Einzelgesellschaft	283
	2. Muttergesellschaften	285
	a) Treupflichten als Geschäftsleiter	285
	b) Treupflichten als Gesellschafter	286
IV.	Exkurs: Sorgfaltspflichten der Geschäftsleiter – <i>duties of skill and care</i>	289
	1. Traditionelle Sicht	290
	2. Aktuelle Entwicklungen	291
	3. Durchsetzbarkeit	295
	4. Ergebnis	298
V.	Zusammenfassung	299
Teil 3:	Ausblick und Schlussbemerkung	301
	A. Ausblick	301
	B. Schlussbemerkung zur Reformdiskussion in Deutschland	314
	Literaturverzeichnis	319
	Stichwortverzeichnis	347