

Schweizerisches Privatrecht

Herausgegeben von

ROLAND VON BÜREN – DANIEL GIRSBERGER – ERNST A. KRAMER –
THOMAS SUTTER-SOMM – PIERRE TERCIER – WOLFGANG WIEGAND

Das «Schweizerische Privatrecht» wurde begründet von

MAX GUTZWILLER – HANS HINDERLING –
ARTHUR MEIER-HAYOZ – HANS MERZ

Frühere Herausgeber

CHRISTOPH VON GREYERZ – JACQUES-MICHEL GROSSEN –
ARTHUR MEIER-HAYOZ – PAUL PIOTET – ROGER SECRÉTAN –
WERNER VON STEIGER – FRANK VISCHER



Helbing & Lichtenhahn
Basel · Genf · München

ACHTER BAND

Handelsrecht

Herausgegeben von
ROLAND VON BÜREN
Professor an der Universität Bern



Helbing & Lichtenhahn
Basel · Genf · München

SECHSTER TEILBAND

Der Konzern

Rechtliche Aspekte eines
wirtschaftlichen Phänomens

von

ROLAND VON BÜREN

Prof. Dr. iur. Rechtsanwalt

Ordinarius für Handelsrecht, Wettbewerbs- und Immaterialgüterrecht
Direktor des Instituts für Wirtschaftsrecht an der Universität Bern

unter Mitarbeit von

1. *Auflage*: Dr. Jasmin Djalali, Dr. Katharina Schindler, Dr. Thomas Bähler,
Dr. Stephan Beutler, Dr. Beat Brechbühl, Dr. Ueli Buri, Dr. Christoph Gasser,
Dr. Thomas Kindler, Dr. Robert Stutz
2. *Auflage*: Daniel Emch, Daniel Hasler, Dr. Bernhard Keller, Mark Mauerhofer,
Luca Dalla Torre, Dr. Dorothea Herren-Senn

Mitarbeiterinnen und Mitarbeiter am Institut für Wirtschaftsrecht

Inhaltsübersicht

Einleitung	1
----------------------	---

Allgemeiner Teil: Allgemeine Fragen des Konzerns

I. Terminologische Fragen.	5
II. Abgrenzung gegenüber anderen rechtlichen Erscheinungen	17
III. Arten von Konzernen	28
IV. Motive für die Konzernbildung.	31
V. Entwicklung eines Konzerns	38
VI. Mögliche Strukturen eines Konzerns	49
VII. Führung im Konzern	52

Spezieller Teil: Der Konzern in verschiedenen Rechtsgebieten

Erstes Kapitel: Der Konzern im Gesellschaftsrecht	71
--	-----------

Erster Abschnitt: Rechtsformunabhängige Anforderungen an Konzernunternehmen	73
---	----

I. Problemstellung	73
II. Unternehmensqualität als Voraussetzung für das herrschende Unternehmen	73
III. Beherrschbarkeit als Voraussetzung für abhängige Unternehmen	75

Zweiter Abschnitt: Der Aktienrechtskonzern	76
--	----

I. Rechtsform des herrschenden Unternehmens als massgebliche Anknüpfung	76
II. Begriff des Konzerns	77
III. Konzernzweck und Zweck des abhängigen Unternehmens	84
IV. Publizität im Konzern	88
V. Weitere konzernspezifische Normen im Aktienrecht.	106
VI. Minderheitenschutz im Konzern	110
VII. Gläubigerschutz im Konzern	151
VIII. Verdeckte Gewinnausschüttung	159
IX. Rechtsstellung des fiduziarischen Verwaltungsrats	169
X. Haftung im Konzern.	174
XI. Einheit des Aktienrechts und Konzern	220

Inhaltsübersicht

Dritter Abschnitt: Der Konzern mit Konzernunternehmen in anderer Rechtsform	227
I. GmbH im Konzern	227
II. Genossenschaftskonzern.	243
III. Kommandit-Aktiengesellschaft im Konzern	262
IV. Verein und Stiftung im Konzern	264
V. Personengesellschaften im Konzern	277
VI. Die natürliche Person im Konzern	282
VII. Die öffentliche Hand im Konzern	286
Vierter Abschnitt: Konzernrechtliche Regelungen in der Europäischen Union	297
I. Konzernrecht der EU-Mitgliedstaaten.	297
II. Gemeinschaftsrechtliche Gesellschaftsformen	311
III. Harmonisierungsbestrebungen im Bereich des Konzernrechts auf europäischer Ebene	318
IV. Vorschlag des Forum Europaeum für ein Europäisches Konzernrecht	323
Zweites Kapitel: Der Konzern im Börsenrecht	329
I. Bundesgesetz über die Börsen und den Effektenhandel (BEHG)	329
II. Vom Börsengesetz betroffene Konzernunternehmen	330
III. Konkrete Auswirkungen auf den Konzern	333
IV. Würdigung	345
V. Exkurs: Corporate Governance	346
Drittes Kapitel: Konzern und Vertragsrecht	363
I. Verträge betreffend die Konzernierung	364
II. Verträge betreffend Ausgestaltung des Konzerns nach erfolgter Konzernierung.	391
III. Konzerninterne Austauschverträge	393
IV. Arbeitsverträge im Konzern.	399
V. Verträge zwischen Konzernunternehmen und Drittunternehmen.	423
VI. Erklärungen des herrschenden Unternehmens zu Gunsten des abhängigen Unternehmens	433

Inhaltsübersicht

Viertes Kapitel: Der Konzern im Steuerrecht	445
I. Beteiligungsabzug, Holding- und Domizilprivileg	446
II. Steuerfolgen bei Gewinnverschiebungen im Konzern	449
III. Abhängiges Unternehmen als Betriebsstätte des herrschenden Unternehmens	457
IV. Mehrwertsteuerrechtliche Probleme im Konzern.	458
V. Steuerrechtliche Folgen bei Umstrukturierungen	464
Fünftes Kapitel: Der Konzern im Kartellrecht	469
I. Der Konzern im schweizerischen Kartellrecht	469
II. Besonderheiten des EU-Kartellrechts.	499
Sechstes Kapitel: Der Konzern im Immaterialgüterrecht	521
I. Firmen- und namensrechtliche Aspekte im Konzern.	521
II. Markenrechtliche Aspekte im Konzern	528
III. Internet Domain Names	531
IV. Patent- und andere immaterialgüterrechtliche Aspekte im Konzern . .	535
V. Originärer und derivativer Rechtserwerb durch den Konzern bei der Schaffung von Immaterialgüterrechten im Arbeitsverhältnis	536
VI. Nationale oder internationale Erschöpfung – Zur Frage der Zulässigkeit von Parallelimporten im Konzern	540
Siebttes Kapitel: Der Konzern im schweizerischen Internationalen Privatrecht	551
I. Juristische Selbständigkeit der Konzernunternehmen als Ausgangspunkt.	551
II. Anwendbares Recht bei internationalen Konzernsachverhalten	552
Achtes Kapitel: Der Konzern im Zivilprozessrecht	565
I. Der Konzern im schweizerischen innerstaatlichen Zivilprozessrecht. .	565
II. Der Konzern im schweizerischen internationalen Zivilprozessrecht . .	571
III. Zuständigkeit der US-Gerichte für ausländische Konzernunter- nehmen im Besonderen	580

Inhaltsübersicht

Neuntes Kapitel: Der Konzern im Schuldbetreibungs- und Konkursrecht	585
I. Massgeblichkeit der juristischen Selbständigkeit	585
II. Schuldbetreibungs- und konkursrechtliche Folgen konzerninterner Rechtshandlungen	588
Stichwortverzeichnis	597