

AG

# Die Aktiengesellschaft

Zeitschrift für deutsches, europäisches und internationales Aktien-, Unternehmens- und Kapitalmarktrecht

## Herausgeber:

Prof. Dr. Heinz-Dieter Assmann, LL.M., Universität Tübingen, E-Mail: [assmann@jura.uni-tuebingen.de](mailto:assmann@jura.uni-tuebingen.de) · Prof. Dr. Mathias Habersack, Universität München, E-Mail: [mathias.habersack@jura.uni-muenchen.de](mailto:mathias.habersack@jura.uni-muenchen.de)

**in Verbindung mit** VorsRiBGH Prof. Dr. Ingo Drescher, Karlsruhe · Prof. Dr. Volker Emmerich, Bayreuth · PräSVerfG Prof. Dr. Stephan Harbarth, LL.M., Karlsruhe · Prof. Dr. Jens Koch, Bonn · Prof. Dr. Hans-Joachim Mertens, Königstein · Prof. Dr. Dr. h.c. Uwe H. Schneider, Mainz/Frankfurt a.M. · RA Prof. Dr. Jochen Vetter, München · Prof. Dr. Dr. h.c. Wolfgang Zöllner, Tübingen

## Ständige Mitarbeiter AG-Report:

RA Prof. Dr. Michael Arnold, Stuttgart · Prof. Dr. Walter Bayer, Jena · Dipl.-Verw. Wiss. Marianne Gajo, Spaichingen · RA Dr. Thorsten Kuthe, Köln · Dr. Thomas Ledermann, Hamburg · Dr. Franz-Josef Leven, Frankfurt a.M. · Dr. Stefan Mai, Frankfurt a.M. · RA Dr. Stefan Mutter, Düsseldorf · Markus Rieger, Wolfratshausen · WP Prof. Dr. Eberhard Scheffler, Hamburg · Dipl.-Vw. Christoph Schlienkamp, Düsseldorf · Andreas Schmidt, München · Prof. Dr. Dr. h.c. Uwe H. Schneider, Mainz/Frankfurt a.M. · RA Daniela Weber-Rey, LL.M., Frankfurt a.M. · RA Dr. Jochen Weck, München · RA Ina Madeleine Zipperle, Köln

## Steuer-Journal:

Streck Mack Schwedhelm, Rechtsanwälte/Fachanwälte für Steuerrecht, Köln/Berlin/München

## Inhalt

[die-aktiengesellschaft.de](http://die-aktiengesellschaft.de)

### Aufsätze

#### **RA Dr. Kai Hasselbach / RA Dr. Max Alles, LL.M. (Columbia), Attorney-at-Law (New York) – Die variable Gegenleistung bei öffentlichen Übernahmeangeboten**

Obwohl bei Übernahmeangeboten eine variable Gegenleistung für den Bieter und die Aktionäre der Zielgesellschaft sinnvoll sein kann, zeigt sich die BaFin sehr zurückhaltend bei der Genehmigung solcher Gestaltungen. Dementsprechend finden sich in der deutschen Übernahmepaxis bisher keine Präzedenzfälle einer variablen Gegenleistung oder sonstiger flexibler Ausformungen von Gegenleistungsmechanismen. Vor diesem Hintergrund untersucht der Beitrag praktische Möglichkeiten zur alternativen Gestaltung der Angebotsgegenleistung und plädiert für mehr Flexibilität im Übernahmerecht. ....

209

#### **Dr. Carsten Schirmacher / Ass. jur. Nicolas Hildebrandt – Die Business Judgment Rule bei der Übernahmeverteidigung**

Geschäftsleiter von Übernahmekandidaten haben häufig ein gesteigertes Interesse daran, die Übernahme – mit der oft ein Vorstandswechsel verbunden ist – zu verhindern. Die Übernahmeverteidigung kann aber mit den Belangen der Aktionäre der Zielgesellschaft kollidieren. Der Gesetzgeber versucht, dieses Spannungsverhältnis in § 33 WpÜG aufzulösen, indem er ein Verhinderungsverbot mit Ausnahmeverboten statuiert. Der Beitrag geht der Frage nach, ob sich die Geschäftsleiter auf die Business Judgment Rule (§ 93 Abs. 1 Satz 2 AktG) berufen können, wenn sie sich im Rahmen der Ausnahmetatbestände bewegen. ....

220



## Inhalt

### Podium

#### **Dr. Philipp Scholz, LL.M. (Harvard) / Dipl.-Kfm. Thomas Hoffmann – Die Rechtstatsachenforschung im toten Winkel des DiRUG-Regierungsentwurfs**

Der Regierungsentwurf des Gesetzes zur Umsetzung der Digitalisierungsrichtlinie wird bislang als ein Schritt in die richtige Richtung gefeiert. Gleichwohl führt der geplante Wegfall einer separaten Bekanntmachung von Eintragungen aus dem Handels-, Genossenschafts- und Partnerschaftsregister dazu, dass Rechtstatsachenforschung nicht unerheblich erschwert wird. Der Beitrag würdigt diese Kollateralschäden kritisch. .... 227

### Kommentar

#### **Dr. Maximilian Hirschfeld – Die Wirkung eines Entherrschungsvertrags auf Mitteilungspflichten bei Veränderung des Stimmrechtsanteils** – Kommentar zu BGH v. 22.9.2020 – II ZR 399/18, AG 2020, 905

Im September 2020 hat der II. Zivilsenat des BGH entschieden, dass ein Entherrschungsvertrag einer Zurechnung von Stimmrechtsanteilen einer Tochtergesellschaft gem. § 34 Abs. 1 Satz 1 Nr. 1 WpHG nicht entgegensteht. Der Beitrag setzt sich mit den Aussagen des BGH aus teleologischer Perspektive kritisch auseinander. .... 230

### Rechtsprechung

- Marktmissbrauchsrecht:** Nemo-tenetur-Grundsatz bei Verwaltungssanktionen strafrechtlicher Natur (EuGH, Urt. v. 2.2.2021 – C-481/19 – DB/Consob) ..... 236
- Konzernrecht:** Ausschüttungssperre und Gewinnabführung bei Lebensversicherung (BGH, Urt. v. 20.1.2021 – IV ZR 318/19) ..... 239
- Inhaberschuldverschreibung:** Besteuerung des Gewinns aus der Veräußerung von „Gold Bullion Securities“-Inhaberschuldverschreibungen (BFH, Urt. v. 16.6.2020 – VIII R 7/17) ..... 243
- Umwandlungsrecht:** Verschmelzung des Vermögens einer Kapitalgesellschaft auf den Alleingesellschafter (OLG Hamm, Beschl. v. 3.11.2020 – 27 W 98/20) ..... 245
- Beschlussmängelrecht:** Beurkundung und Auslegung von Beschlüssen (LG München I, Urt. v. 27.8.2020 – 5HK O 17731/19) ..... 246

### Buchbesprechungen

- RA Prof. Dr. Hans-Christoph Ihrig, Mannheim – Münchener Handbuch des Gesellschaftsrechts, Band 4, Aktiengesellschaft.**  
Hrsg. von Michael Hoffmann-Becking ..... 248

**5 Module.  
3 Nutzer.  
1 Preis.**

**Jetzt 4 Wochen gratis nutzen!**

[www.otto-schmidt.de/akgr](http://www.otto-schmidt.de/akgr)

**Aktionsmodul  
Otto Schmidt  
Gesellschaftsrecht**

## Inhalt

## AG Report

## Rechts-Report | Aus der Gesetzgebung

Update Fondsstandortgesetz – Der Regierungsentwurf liegt vor (*Sven Johannsen*)..... R84

## Rechts-Report | HV-Praxis

Wider eine Fiktion von Anträgen nach § 137 AktG in der virtuellen Hauptversammlung (*Stefan Mutter*)..... R86

Pflicht zur Aktionärsidentifizierung durch die Hintertür? (*Sascha Stiegler*)..... R86

## Rechts-Report | Neues zur Rechnungslegung

Prüfung des Vergütungsberichts (*Eberhard Scheffler*)..... R87

## Kapitalmarkt-Report | Börse

Gegenseitige Anerkennung der Handelsplätze Schweiz und Großbritannien (*Marianne Gajo*)..... R89

EEX und Cropex entwickeln kroatischen Stromterminmarkt (*Marianne Gajo*)..... R89

Nasdaq verkauft U.S. Geschäft für festverzinsliche Wertpapiere (*Marianne Gajo*)..... R90

CDS und Euroclear planen Sicherheitenmanagement-Service für Kanada (*Marianne Gajo*)..... R90

## Branchen- und Unternehmens-Report | Branchen-Nachrichten

Exporte im Süßwarengeschäft sinken (*Marion Müller*)..... R90

Deutsche Caravaning-Industrie (*Marion Müller*)..... R91

Deutsche Franchisewirtschaft (*Marion Müller*)..... R91

## Branchen- und Unternehmens-Report | Jahresabschlüsse

Carl Zeiss Meditec AG – Konzernabschluss zum 30.9.2020 (*Christoph Schlienkamp*)..... R92

Siemens Energy AG – Konzernabschluss zum 30.9.2020 (*Christoph Schlienkamp*)..... R93

## Bibliothek

Neuerscheinungen (*Rafael Harnos*)..... R94

Zeitschriftenspiegel (*Katharina Melkko*)..... R95

## Zeitschrift und Online-Datenbank gehören zusammen!

Nutzen Sie die Online-Vorteile: **Ihre neuen Zugangsdaten für 3 Nutzer finden Sie im Oktoberheft links neben dem Inhaltsverzeichnis.** Auch für die Otto Schmidt Zeitschriften-App! **Wichtige Info für bereits registrierte Nutzer:** Verlängern Sie jetzt Ihren Zugriff mit den neuen Zugangsdaten!



## Garantiert Mehrwert.

Der Kommentar von Rödder/Herlinghaus/van Lishaut ist das Standardwerk für Umstrukturierungen der Oberklasse. Die umfassende und ausgewogene Kommentierung hilft Ihnen, selbst die größten oder komplexesten Umstrukturierungen souverän und fehlerfrei zu beraten.

Bestellen Sie jetzt versandkostenfrei unter [otto-schmidt.de](http://otto-schmidt.de)