

Christiane Geiger

Der Einfluss der europäischen  
Niederlassungsfreiheit  
auf den Gestaltungsrahmen  
betriebswirtschaftlicher  
Standortentscheidungen  
von Kapitalgesellschaften

Eine Analyse der Reichweite der  
Niederlassungsfreiheit des  
EG-Vertrages und der Auswirkungen auf den  
Standortentscheidungsprozess von  
gemeinschaftsangehörigen  
Kapitalgesellschaften



PETER LANG

Europäischer Verlag der Wissenschaften<sup>^</sup>

3R2.U EU

## INHALTSVERZEICHNIS

ABBILDUNGSVERZEICHNIS.....	XVII
ABKÜRZUNGSVERZEICHNIS.....	XLX
Einleitung.....	1
Aufbau der Arbeit.....	8
A. Grundzüge betriebswirtschaftlicher Standortentscheidungen.....	13
1. Der Standort als Gegenstand der betriebswirtschaftlichen Standortentscheidung.....	13
• 2. Die Bedeutung der Standortfrage im Unternehmen.....	16
- 3. Kategorien betriebswirtschaftlicher Standortentscheidungen.....	18
[• 4. Motive von Standortentscheidungen.....	20
[• 5. Phasenmodell des betriebswirtschaftlichen Standortentscheidungsprozesses.....	22
6. Erkenntnisse der empirischen Standortforschung.....	27
i Der Unternehmenssitz als Gegenstand der Standortentscheidung.....	35
Ausgangslage.....	35
: 1.1 Der wirtschaftliche Primärzweck von Gesellschaften und die Rolle des Unternehmensrechts.....	36
1.2 Globalisierung der Unternehmen.....	37
pDie rechtliche Bedeutung des Unternehmenssitzes.....	38
Definition des Unternehmenssitzes.....	38
2.1.1 Verwaltungssitz.....	38
2.1.2 Satzungssitz.....	40
' Rechtsformen im Gesellschaftsrecht . . . „.....	40
1, 2.2.1 Die Gesellschaftsformen des deutschen Rechts.....	41
2.2.1.1 Die Zweigniederlassung eines Unternehmens.....	43
2.2.1.2 Die Tochtergesellschaft eines Unternehmens.....	43
„2.2.2 Die gemeinschaftsrechtlichen Gesellschaftsformen.....	44
2.2.2.1 Europäisierung des Gesellschaftsrechts.....	44

# X

2.2.2.2	Bislang getroffene Regelungen und Vorschläge im Bereich des europäischen Gesellschaftsrechts ...	46
2.2.2.3	Die gemeinschaftsrechtlichen Gesellschafts- formen im einzelnen.....	50
2.3	Gesellschaftsstatut.....	54
2.3.1	Grundlagen.....	54
2.3.2	Reichweite des Gesellschaftsstatuts.....	56
2.4	Anknüpfungstheorien.....	57
2.4.1	Sitztheorie.....	58
2.4.2	Gründungstheorie.....	59
2.4.3	Überlagerungstheorie.....	60
2.4.4	Eingeschränkte Gründungstheorie;.....	61
2.4.5	Stand der Meinungen.....	61
2.5	Die Relevanz des Unternehmenssitzes.....	64
3.	Wettbewerb der Systeme.....	66
4.	Rechtliche Gestaltungsmöglichkeiten für Unternehmen innerhalb der EG und die Konsequenzen für die betriebswirtschaftliche Standortentscheidung.....	68
4.1	Grundfälle.....	69
4.1.1	Ausgangsfall 1.....	69
4.1.2	Ausgangsfall 2.....	71
4.1.3	Ausgangsfall 3.....	72
4.2	Auswirkungen auf den betriebswirtschaftlichen Standort- entscheidungsprozess.....	75
C.	Die Niederlassungsfreiheit des EG-Vertrages unter dem Gesichts- punkt der unternehmerischen Standortwahl.....	77
1.	Das Verhältnis des Gemeinschaftsrechts zu den nationalen Rechtsordnungen der Mitgliedstaaten.....	78
1.1	Die Eigenständigkeit des Gemeinschaftsrechts.....	78
1.2	Die unmittelbare Geltung des Gemeinschaftsrechts.....	78
1.3	Das Verhältnis des Gemeinschaftsrechts zum nationalen Recht (Grundsatz des Vorrangs des Gemeinschaftsrechts).....	79

2. Auslegungsgrundsätze.....	80
3. Die Anerkennung von Gesellschaften.....	81
3.1 Begriff der Anerkennung.....	82
3.2 Anerkennung nach deutschem und internationalem Recht.....	82
3.3 Anerkennungsübereinkommen.....	84
4. Die Niederlassungsfreiheit.....	85
4.1 Die Niederlassungsformen.....	87
4.1.1 Primäre und sekundäre Niederlassung.....	87
4.1.2 Formen der sekundären Niederlassung.....	87
4.2 Anwendungsbereich der Niederlassungsfreiheit für Gesellschaften.....	89
4.2.1 Sachlicher Anwendungsbereich.....	89
4.2.2 Persönlicher Anwendungsbereich.....	89
4.2.2.1 Begriff der Gesellschaft.....	89
4.2.2.2 Gleichstellungsvoraussetzungen.....	89
4.3 Wirtschaftliche Verbindung der Gesellschaft zu einem Mitgliedstaat.....	91
E • 4.4 Die Stellung von Unternehmen aus Drittländern.....	92
5. Umfang der Niederlassungsfreiheit.....	93
5.1 Diskriminierungsverbot.....	94
5.1.1 Begriff der Diskriminierung.....	95
5.1.2 Offene Diskriminierung und Versteckte Diskriminierung...96	
5.2 Beschränkungsverbot.....	97
6. Ausnahmetatbestände.....	101
6.1 Ausübung öffentlicher Gewalt.....	102
6.2 Öffentliche Ordnung, Sicherheit, Gesundheit.....	103
7. Die Rechtsprechung des EuGH zur Niederlassungsfreiheit von Gesellschaften.....	104
7.1 Das „Daily Mail“-Urteil des EuGH.....	105
7.2 Die „Centros“-Entscheidung des EuGH.....	106
7.2.1 Der Sachverhalt.....	107

## XII

7.2.2 Die Entscheidung des EuGH.....	107
8. Rechtswahlmöglichkeiten für Unternehmen unter alleiniger Einbeziehung des Gemeinschaftsrechts und die Auswirkungen auf den Standortentscheidungsprozess.....	110
8.1 Rechtswahlmöglichkeiten für Unternehmen.....	110
8.2 Grundfälle.....	111
8.2.1 Ausgangsfall 1.....	111
8.2.2 Ausgangsfall 2.....	112
8.2.3 Ausgangsfall 3.....	113
8.3 Auswirkungen auf den Standortentscheidungsprozess.....	115
D. Die Niederlassungsmöglichkeiten für Unternehmen nach deutschem Recht.....	117
1. Deutsches Kollisionsrecht.....	117
2. Deutsches Sachrecht.....	118
2.1 Neugründungspflicht.....	119
2.2 Auflösungspflicht.....	120
2.2.1 Folgen für die Gesellschaft im Wegzugstaat (Deutschland).....	122
2.2.2 Folgen für die Gesellschaft im Zuzugstaat.....	122
2.3 Möglichkeiten der Sitzverlegung nach deutschem Sachrecht ...	123
3. Revidierung der getroffenen Standortentscheidung.....	123
3.1 Verlegung des Verwaltungssitzes unter Beibehaltung des Satzungssitzes.....	124
3.1.1 Verlegung des Verwaltungssitzes von Deutschland ins europäische Ausland.....	124
3.1.2 Verlegung des Verwaltungssitzes vom europäischen Ausland nach Deutschland.....	127
3.1.3 Ergebnis - Auswirkungen auf das betroffene Unter- nehmen.....	128
3.2 Gleichzeitige Verlegung von Verwaltungs- und Satzungssitz ....	129
3.3 Verlegung des Satzungssitzes unter Beibehaltung des Verwaltungssitzes.....	130

4. Gründung einer Zweigniederlassung.....	133
5. Rechtswahlmöglichkeiten für Unternehmen unter alleiniger Einbeziehung des deutschen Rechts und die Auswirkungen auf den Standortentscheidungsprozess.....	135
5.1 Rechtswahlmöglichkeiten nach deutschem Recht.....	135
5.2 Grundfälle.....f.....	136
5.2.1 Ausgangsfall 1.....'	136
5.2.2 Ausgangsfall 2.....	137
5.2.3 Ausgangsfall 3.....	138
5.2.3.1 Schicksal der Zweigniederlassung nach deutschem Recht.....	138
5.2.3.2 EXKURS: Schicksal der Zweigniederlassung bei Geltung der Gründungstheorie.....	140
5.3 Auswirkungen auf den Standortentscheidungsprozess.....	141
E. Folgen der „Centros“ - Rechtsprechung des EuGH für das deutsche Gesellschaftsrecht.....	143
1. Die Bedeutung des „Centros“ - Urteils.....	144
1.1 Die Bindungswirkung des „Centros“ - Urteils.....	144
1.2 Die Bedeutung des „Centros“ - Urteils für das deutsche Gesellschaftsrecht.....	145
2. Nationale Rechtsprechung.....	148
2.1 Vorlagefragen des AG Heidelberg.....	149
2.2 Vorlagefragen des BGH.....	151
2.2.1 Schlussantrag des Generalanwalts.....	152
2.2.2 Das Urteil des EuGH in der Rechtsache „Überseering“ ....	152
3. Rechtsprechung des österreichischen OGH nach der „Centros“ - Entscheidung.....	155
4. Stellungnahme zur „Centros“ - Entscheidung des EuGH.....	159
4.1 Verhältnis der „Centros“ - Entscheidung zu dem Urteil „Daily Mail“.....	159
4.2 Primäre oder sekundäre Niederlassungsfreiheit innerhalb der „Centros“ - Entscheidung.....	161

4.3 Auslegung der „Centros“ -Rechtsprechung.....	163
5. Vereinbarkeit des deutschen Kollisionsrechts (Sitztheorie) mit der „Centros“ -Rechtsprechung.....	165
5.1 Verstoß der Sitztheorie gegen die Niederlassungsfreiheit für Gesellschaften . . . . .	166
5.1.1 Die Gleichstellung der Gesellschaften im Gemeinschaftsrecht als Kollisionsnorm... "	166
5.1.1.1 „Daily Mail“.....?	167
5.1.1.2 „Centros“.....	168
5.1.2 Schicksal der Sitztheorie.....	170
5.2 Verstoß der Sitztheorie gegen das Diskriminierungsverbot und das Beschränkungsverbot.....	171
6. Vereinbarkeit des deutschen Sachrechts mit der Nieder- lassungsfreiheit nach der „Centros“ - Rechtsprechung.....	171
6.1 Vereinbarkeit der Neugründungspflicht mit der Nieder- lassungsfreiheit (Zuzug eines Unternehmens nach Deutschland).....	172
6.1.1 Verstoß der Neugründungspflicht gegen die Niederlassungsfreiheit.....	172
6.1.2 Rechtfertigungsmöglichkeiten.....	174
6.1.2.1 Gläubigerschutz.....	176
6.1.2.2 Arbeitnehmerschutz.....	178
6.1.2.3 Minderheitsgesellschafterschutz.....	179
6.1.3 Verhältnismäßigkeit.....	179
6.1.3.1 Gläubigerschutz.....	179
6.1.3.2 Arbeitnehmerschutz.....	180
6.1.4 Ergebnis.....	181
6.2 Vereinbarkeit der Auflösungspflicht mit der Nieder- lassungsfreiheit (Wegzug eines Unternehmens aus Deutschland).....	181
6.2.1 Verstoß der Auflösungspflicht gegen die Niederlassungsfreiheit.....	181
6.2.2 Rechtfertigungsmöglichkeiten.....	192

6.3 Ergebnis.....	192
7. Rechtswahlmöglichkeiten für Unternehmen nach dem „Centros“ - Urteil des EuGH.....	193
7.1 Grundfälle.....	194
7.1.1 Ausgangsfall 1.....	194
7.1.2 Ausgangsfall 2.....	194
7.1.3 Ausgangsfall 3.....	195
7.2 Auswirkungen auf den Standortentscheidungsprozess.....	197
8. Mögliche Schutzmaßnahmen der Mitgliedstaaten zur Verhinderung von missbräuchlichem oder betrügerischem Verhalten bei Unternehmensansiedlungen.....	198
8.1 Gestaltungsmöglichkeiten für Gesellschaften nach der Rechtsprechung des EuGH.....	198
8.1.1 Gestaltungsvorgaben des EuGH.....	199
8.1.1.1 Gründungstheorie.....	199
8.1.1.2 Vorbehalt des missbräuchlichen oder betrügerischen Verhaltens.....	200
8.2 Vorgaben des Europäischen Rechts zur möglichen Ausgestaltung des Vorbehalts des missbräuchlichen oder betrügerischen Verhaltens.....	201
8.3 Schutzmaßnahmen zugunsten der Interessen derjenigen, die von einem Standortwechsel eines Unternehmens un- mittelbar betroffen sind.....	203
8.3.1 Nationales Kollisionsrecht.....	203
8.3.2 Nationales Sachrecht.....	204
8.3.3 Gründung einer Zweigniederlassung unter Geltung obiger Grundsätze.....	212
8.3.4 Das Lösungsmodell für einen gerechten Interessenausgleich.....	212
8.4 Grundfälle.....	213
8.4.1 Ausgangsfall 1.....	213
8.4.2 Ausgangsfall 2.....	214
8.4.3 Ausgangsfall 3.....	215



F. Der Einfluss der Niederlassungsfreiheit auf den Standortentscheidungsprozess von Unternehmen .....	217
1. Das Gesellschaftsrecht als Entscheidungskriterium innerhalb des betriebswirtschaftlichen Standortentscheidungsprozesses.....	217
2. Bedeutung für die einzelnen Kategorien betriebswirtschaftlicher Standortentscheidungen.....	218
3. Beispiel einer möglichen Rechtsformwahl für Unternehmen unabhängig vom tatsächlichen Standort.....	219
4. Ergebnis.....	220
G. Schlussbetrachtung.....	223
1. Zusammenfassung.....	223
2. Thesen.....	225
Literaturverzeichnis.....	229