

Recht international

Chinesisches Zivil- und Wirtschaftsrecht

Band 2

Schwerpunkt Wirtschaftsrecht

Herausgegeben von

Dr. iur. Jörg Binding

Rechtsanwalt, Deutsche Gesellschaft für Internationale Zusammenarbeit
(GIZ) GmbH, Frankfurt a.M./Beijing

**Priv.-Doz. Dr. iur. Knut Benjamin Pißler,
M.A. (Sinologie)**

Max-Planck-Institut für ausländisches und
internationales Privatrecht, Hamburg

Mit Beiträgen von

Dr. Raimund BEHNES; Dr. Jörg BINDING; Prof. Dr. Katrin BLASEK;
Dr. Yiliang DONG; Xiaojuan DUAN; Dr. Mario FEUERSTEIN, MBA;
Dr. Joachim GLATTER; Prof. Dr. Frank A. HAMMEL; Dr. Benjamin
KROYMANN, E.M.L.E.; Dr. Andreas LAUFFS, LL.M.; Guang LI; Dr. Lars
MESENBRINK; Dr. Thomas PATTLOCH; Priv.-Doz. Dr. Knut Benjamin PISSLER,
M.A. (Sinologie); Dr. Sharon Rongde QIAO; Enhui SHEN, LL.M.; Dr. Yuan
SHEN, LL.M.; Conrad TURLEY; Dr. Karl WEBER; Lizhou WEI, LL.M.;
Thomas WEIDLICH, LL.M.; Zhuomin WU, LL.M.; Dr. Hang ZHANG;
Huailing ZHANG, LL.M.; Dr. Lijun ZHU

Fachmedien Recht und Wirtschaft | dfv Mediengruppe | Frankfurt am Main

Bibliografische Information der Deutschen Nationalbibliothek

Die Deutsche Nationalbibliothek verzeichnet diese Publikation in der Deutschen Nationalbibliothek; detaillierte bibliografische Daten sind im Internet über

<http://dnb.de> abrufbar.

ISBN: 978-3-8005-1619-3

dfv Mediengruppe

© 2016 Deutscher Fachverlag GmbH, Fachmedien Recht und Wirtschaft, Frankfurt am Main

Das Werk einschließlich aller seiner Teile ist urheberrechtlich geschützt. Jede Verwertung außerhalb der engen Grenzen des Urheberrechtsgesetzes ist ohne Zustimmung des Verlages unzulässig und strafbar. Das gilt insbesondere für Vervielfältigungen, Bearbeitungen, Übersetzungen, Mikroverfilmungen und die Einspeicherung und Verarbeitung in elektronischen Systemen.

Satzkonvertierung: Lichtsatz Michael Glaese GmbH, 69502 Hemsbach

Druck und Verarbeitung: Appel & Klinger Druck und Medien GmbH, 96277 Schneckelohe

Printed in Germany

Inhaltsverzeichnis

Geleitwort	V
Vorwort	VII
Autorenverzeichnis	IX
Abkürzungsverzeichnis	XXXIX

1. Kapitel

Gesellschaftsrecht	1
---------------------------------	---

Abschnitt 1

Einführung (BINDING/ZHANG)	1
A. Einleitung	3
B. Eigenarten und Mechanismen des chinesischen Gesellschaftsrechts. . . .	5
I. SOEs und staatlicher Einfluss auf den privaten Sektor	6
II. Der Rechtsdualismus	8
C. Aktuelle normative Grundlagen (Überblick)	10
I. Allgemeines Gesellschaftsrecht	10
II. Regelungen für ausländisches Kapital	13
III. Förderung kleiner und mittlerer Unternehmen	15
IV. Lokale Rechtsgrundlagen	16
D. Rechtsformübergreifende Grundregeln	17
I. Juristische Person	18
II. Kapital	18
III. Firma	19
IV. Sitz	20
V. Unternehmensgegenstand	21
VI. Gesetzliche Repräsentanten	21
E. Überblick über relevante Rechtsformen	22
I. Rechtsformen nach dem GesG	23
II. Personengesellschaften	26
III. Rechtsformoptionen für FIE	27

Abschnitt 2

Unternehmen ohne ausländische Kapitalbeteiligung (SHEN/WEIDLICH) ..	29
A Errichtung	33
I. Einführung	33
1. Personengesellschaften	33

Inhaltsverzeichnis

2. Kapitalgesellschaften	34
3. Angaben im Handelsregister	36
II. GmbH (Limited Liability Company)	37
1. Voraussetzungen	37
a) Zahl der Gesellschafter	38
b) Satzung	38
aa) Mindestinhalt	38
(1) Firma	38
(2) Sitz	39
(3) Geschäftsgegenstand	40
(4) Name der Gesellschafter	41
(5) Registriertes Kapital	41
(6) Organe der Gesellschaft	43
(7) Sonstige Regelungen	44
bb) Wirksamkeit	44
c) Bestellung der Organmitglieder	44
2. Eintragung	45
a) Unterlagen	45
b) Prüfung	46
c) Entstehung der Gesellschaft	47
d) Geschäftslizenz	47
e) Kosten	47
f) Einsicht in das Handelsregister	47
3. Pflichten der GmbH nach Entstehung	48
a) Einlagennachweis	48
b) Gesellschafterliste	48
c) Aufnahme der geschäftlichen Tätigkeit	49
d) Folgeregistrierungen	49
4. Rechte der Gesellschafter	50
a) Recht zur Einsichtnahme	50
b) Dividendenrecht	51
c) Bezugsrecht	51
d) Klagerecht	52
e) Rücktrittsrecht	53
5. Pflichten der Gesellschafter	53
a) Kapitalaufbringung und -erhaltung	53
b) Missbrauchsverbot	54
c) Transaktionen mit verbundenen Personen	55
6. Besonderheiten bei der Einmann-GmbH	55
III. Aktiengesellschaft (Joint Stock Limited Company)	55
1. Voraussetzungen	56
a) Zahl der Gründer	56
b) Satzung	56

aa) Mindestinhalt	57
(1) Firma, Sitz, Geschäftsgegenstand, gesetzlicher Repräsentant	57
(2) Form der Errichtung	57
(3) Registriertes Kapital	57
(4) Name der Gründer und deren Einlageerbringung	59
(5) Vorstand und Aufsichtsrat	59
(6) Gewinnverteilung	59
(7) Beendigung der Gesellschaft	60
(8) Mitteilungen der Gesellschaft	60
(9) Sonstige Angelegenheiten	60
bb) Wirksamkeit	60
c) Bestellung der Organmitglieder	61
d) Aktiengabe und Gründungsvorbereitung	61
e) Verfahren bei der Stufenründung	61
2. Eintragung	63
a) Unterlagen	63
b) Prüfung, Entstehung der Gesellschaft, Geschäftslizenz, Kosten, Einsicht in das Handelsregister	64
3. Pflichten der AG nach der Entstehung	64
a) Hinterlegungspflichten	64
b) Übergabe der Aktien erst nach Entstehung	64
c) Aufnahme der geschäftlichen Tätigkeit	64
4. Rechte und Pflichten der Aktionäre	64
a) Recht zur Einsichtnahme und Fragebefugnis	65
b) Informationsrecht	65
c) Pflicht der Kapitalerhaltung	65
IV. Umwandlung der Rechtsform	66
B. Organe	66
I. GmbH (Limited Liability Company)	66
1. Gesellschafterversammlung	67
a) Arten	67
b) Einberufung	67
c) Leitung	69
d) Befugnisse	69
e) Beratungs- und Beschlussverfahren	70
f) Protokoll	71
g) Nichtigkeit und Anfechtung von Beschlüssen	71
2. Vorstand / Geschäftsführender Direktor	72
a) Zusammensetzung des Vorstands	72
b) Qualifikation	72
c) Amtszeit	73
d) Amtsbefugnisse	74

Inhaltsverzeichnis

e) Pflichten.	74
aa) Treue- und Sorgfaltspflichten.	74
bb) Berichtspflichten an Gesellschafterversammlung und Aufsichtsrat	74
f) Vorstandssitzungen	74
g) Geschäftsführender Direktor.	75
3. Aufsichtsrat / Aufsichtsführer.	75
a) Zusammensetzung.	76
b) Qualifikation	77
c) Amtszeit	77
d) Aufgaben.	77
e) Sitzungen.	78
f) Aufwendungen	78
4. Gesetzlicher Repräsentant.	78
5. Geschäftsführer.	79
a) Bestellung	79
b) Amtsbefugnisse.	80
6. Besonderheiten bei der Einmann-GmbH	80
II. Aktiengesellschaft (Joint Stock Limited Company)	81
1. Hauptversammlung.	81
a) Arten	81
b) Einberufung.	82
c) Leitung	83
d) Befugnisse.	83
e) Beratungs- und Beschlussverfahren	83
f) Protokoll	84
g) Nichtigkeit und Anfechtung von Beschlüssen	85
2. Vorstand	85
a) Zusammensetzung.	85
b) Qualifikation	86
c) Amtszeit	86
d) Amtsbefugnisse.	86
e) Pflichten.	86
f) Vorstandssitzungen	86
g) Kreditgewährung.	87
h) Offenlegung der Vergütung.	88
3. Aufsichtsrat.	88
a) Zusammensetzung.	88
b) Qualifikation	88
c) Amtszeit	89
d) Aufgaben.	89
e) Sitzungen.	89
f) Aufwendungen	89

4. Gesetzlicher Repräsentant.	89
5. Geschäftsführer.	90
6. Besonderheiten bei Börsennotierung	90
C. Corporate Governance bei börsennotierter AG	91
I. Rechtsgrundlagen	91
II. Sicherstellung der Stimmrechte der (Minderheits-)Aktionäre	92
1. Informations- und Beteiligungsrecht	92
2. Wahlverfahren der Vorstandsmitglieder	93
III. Regulierung des Einflusses der beherrschenden Aktionäre.	93
1. Transaktionen mit verbundenen Parteien	94
2. Unabhängigkeit der AG	94
3. Veröffentlichung von Informationen.	95
IV. Überwachung des Managements.	95
1. Unabhängige Vorstandsmitglieder	95
2. Aufsichtsrat.	98
3. Überwachungsfunktion der unabhängigen Vorstandsmitglieder und des Aufsichtsrats	99
V. Zusätzliche Anforderungen an den Vorstand.	99
1. Ausschüsse des Vorstandes.	99
2. Qualifikationen und Pflichten der Vorstandsmitglieder	100
D. Liquidation	100
I. Auflösungsgründe	101
1. Freiwillige Auflösung	101
a) Satzungsgrund (Nr. 1)	101
b) Auflösungsbeschluss (Nr. 2)	102
2. Zwangsweise Auflösung	102
a) Verschmelzung oder Aufspaltung (Nr. 3)	102
b) Verwaltungsrechtliche Anordnung (Nr. 4)	102
c) Gerichtliches Urteil (Nr. 5)	102
II. Liquidationsverfahren	103
1. Liquidationsausschuss	104
a) Bildung des Liquidationsausschusses	104
b) Anzahl der Liquidatoren	105
c) Amtsbefugnisse.	105
d) Pflichten der Mitglieder des Liquidationsausschusses	105
2. Bekanntmachung und Forderungsanzeige von Gläubigern	106
3. Liquidationsvorschlag.	106
4. Vermögensverteilung	107
5. Liquidationsbericht	107
III. Löschung der Gesellschaft	107

Abschnitt 3

Unternehmen mit ausländischer Kapitalbeteiligung 108

1. Unterabschnitt

Formen der Präsenz ausländischer Unternehmen in China (GLATTER) . . 108

A. Überblick 111

B. Präsenz ohne Gesellschaftsgründung: Repräsentanzbüros. 112

 I. Rechtsgrundlagen 112

 II. Eigenschaften 112

 1. Gründung 112

 2. Zulässige Tätigkeit 113

 3. Einstellung lokalen Personals. 113

 4. Bürokratische Bürden. 113

 5. Verschärfung von Steuervorschriften 114

 6. Repräsentanzbüro vs. WFOE 114

C. Rechtliche Rahmenbedingungen für ausländische Investitionen. 115

 I. Internationale Aspekte. 115

 1. WTO 115

 2. Doppelbesteuerungs- und Investitionsschutzabkommen 116

 3. CEPA. 116

 II. Marktzugang und Investitionssteuerung 117

 1. Katalog zur Lenkung ausländischer Investitionen und
 branchenspezifische Spezialbestimmungen 118

 a) Lenkungskatalog. 118

 b) Katalog zu FIEs in Zentral- und Westchina 119

 c) Branchenspezifische Spezialbestimmungen 119

 d) Einzelne Formen von Beschränkungen. 119

 aa) Joint Venture-Erfordernis 119

 bb) Mindeststammkapital. 119

 cc) Besondere Anforderungen an Investoren. 120

 dd) Rechtzeitige Prüfung 120

 2. Behördliche Genehmigungen 120

 a) Projektgenehmigung durch Planungsbehörden. 120

 b) Projektgenehmigung durch Fachbehörden 121

 c) MOFCOM – Genehmigung/Holding durch eine
 Zwischengesellschaft außerhalb Chinas 121

 d) Zuständigkeit. 122

 3. Liberalisierungsexperimente in Freihandelszonen
 (Free Trade Zones) 122

 a) Entwicklung 122

 b) Negativliste 123

 aa) Konzept 123

bb) Geplante Ausweitung	124
cc) Lockerungen in Branchen-Spezialbestimmungen	124
dd) Konsequenzen	125
4. Fusionskontrolle	125
5. National Security Review	126
III. Lokale Investitionsanreize.	127
D. Rechtsformen ausländischer Investitionen.	128
I. Praktische Relevanz einzelner Gesellschaftsformen.	128
II. Verhältnis allgemeines Gesellschaftsrecht / Spezialgesetze zu ausländischen Investitionen	129
III. Sino-Foreign Equity Joint Ventures	130
1. Rechtsgrundlagen	130
2. Wesentliche Eigenschaften	130
IV. Sino-Foreign Contractual Joint Ventures	133
1. Rechtsgrundlagen	133
2. Eigenschaften	133
V. Wholly Foreign-Owned Enterprises	134
1. Rechtsgrundlagen	134
2. Eigenschaften	135
a) Rechtsform	135
b) Foreign Invested Commercial Enterprise	135
VI. Aktiengesellschaft mit ausländischer Beteiligung	136
1. Rechtsgrundlagen	136
2. Eigenschaften	136
VII. Ausländisch investiertes Partnerschaftsunternehmen	138
1. Rechtsgrundlagen	138
2. Eigenschaften	138
a) Rechtsformen	138
b) Unzulässigkeit in bestimmten Industriesektoren	139
c) Partner; Partnerschaftsvertrag	139
d) Keine Genehmigungspflicht	139
e) Einlagen.	139
f) Übertragung der Beteiligung.	140
g) Gewinnverteilung	140
h) Steuern.	140
VIII. EJV oder WFOE: Entscheidungsparameter	140
IX. Strukturen zur Zentralisierung und Koordination mehrerer Investitionen	143
1. Überblick	143
2. Holdinggesellschaften.	145
a) Rechtsgrundlagen	145
b) Wesentliche Eigenschaften	146
aa) Rechtsform	146

Inhaltsverzeichnis

bb) Anforderungen an den ausländischen Investor	146
cc) Mindeststammkapital	146
dd) Debt-/Equity-Ratio	146
ee) Zulässige Geschäftstätigkeiten	147
ff) Gewinnausschüttung; keine Konsolidierung zu Steuerzwecken	147
3. Regionale Zentralen (Regional Headquarters)	148
a) Rechtsgrundlagen	148
b) Zweck und Eigenschaften von Regionalen Zentralen.	148
aa) Wirtschaftliche Zielsetzung	148
bb) Anforderungen	149
cc) Zulässige Tätigkeiten	150
dd) Fördermaßnahmen	150
X. Zweigniederlassungen ausländischer Gesellschaften und von FIEs	150
E. Franchising	151
I. Rechtsgrundlagen	151
II. Merkmale von Franchisegeschäften	152
1. Definition Franchising	152
2. Qualifikation des Franchisegebers	152
3. Gestaltungsmöglichkeiten für ausländische Franchisegeber	154
4. Vorvertragliche Informationspflichten des Franchisegebers.	154
5. Registrierungspflichten des Franchisegebers	156
6. Inhalt des Franchisevertrages	158
7. Genehmigungspflichtige Produkte und Dienstleistungen.	159
8. Gebühren.	159
9. Subfranchising	159
10. Haftung	160
11. Widerruf; Kündigung	160
12. Wettbewerbsrechtliche Fragen	161
13. Gewerbliche Schutzrechte	161
14. Praktische Fragestellungen	161

2. Unterabschnitt

Gründung, Organisationsstruktur und Liquidation

von FIE (SHEN/WEIDLICH)	163
A. Gründung, Führung und Beendigung von FIE.	164
I. Errichtung	165
1. Chinesisch-ausländisches Joint Venture	165
a) Auswahl des chinesischen Partners und der Rechtsform	165
b) Gemeinsame Absichtserklärung (Letter of Intent)	165
c) Vorprüfungen des beabsichtigten Projekts	166
d) Vorabgenehmigung der Firma.	167

e)	Antragsunterlagen und Antrag auf Ausstellung der Genehmigung	168
aa)	Ausarbeitung der wichtigsten Antragsunterlagen	168
bb)	Antrag auf Ausstellung der Genehmigung	169
f)	Antrag auf Ausstellung der Geschäftslizenz und Nachregistrierungen	170
2.	WFOE	170
3.	Ausländisch investierte Aktiengesellschaft (AIAG)	171
a)	Neugründung	171
b)	Umwandlung eines bestehenden FIEs	172
4.	Holdingsgesellschaft / Regionale Zentrale	172
a)	Investitionsgesellschaft mit ausländischer Beteiligung	173
aa)	Voraussetzungen	173
(i)	Qualifikation der Investoren	173
(ii)	Zulässiger Geschäftsgegenstand	173
(iii)	Kapitalanforderungen und Einbringungsfrist	175
bb)	Behördliches Genehmigungsverfahren	176
b)	HoldG als Regionale Zentrale	176
aa)	Regionale Zentrale auf nationaler Ebene	177
(i)	Erweiterter Geschäftsbereich	177
(ii)	Antragsverfahren	178
bb)	Regionale Zentrale auf lokaler Ebene	178
II.	Besondere Organstruktur eines FIEs	179
1.	EJV	179
a)	Vorstand (Board of Directors)	179
b)	Senior Management Office	180
2.	CJV	180
III.	Liquidation	181
1.	Auflösungsgründe und behördliche Genehmigung	182
a)	Kein Genehmigungserfordernis	182
b)	Genehmigung der Handelsbehörde	182
c)	Gerichtsurteil/Schiedsspruch plus Genehmigung	183
2.	Liquidationsverfahren	184
3.	Löschung der Gesellschaft	185

3. Unterabschnitt

Die geplante Gesetzesnovellierung zum Recht der ausländischen Investitionen (FEUERSTEIN)	186
A. Einleitung und Überblick	186
B. Marktzugang	188
I. Ausländische Investitionen	188
1. Regelungsstruktur und Hauptänderungen	188
2. Investitionen	189

Inhaltsverzeichnis

3. Kontrolle	190
4. Variable Interest Entities	191
II. Negativliste	192
III. Das Verfahren der Zugangserlaubnisprüfung	194
1. Antragstellung	194
2. Prüfung und Entscheidung	194
IV. Staatssicherheitsprüfung	196
1. Anwendungsbereich	196
2. Einleitung der Prüfung	196
3. Prüfung und Entscheidung	197
V. Berichtspflichten	198
1. Durchführungsbericht und Änderungsberichte	199
2. Jahres- und Quartalsberichte	199
VI. Gesellschaftsrechtliche Anpassungen	200

Abschnitt 4

Haftung in der Kapitalgesellschaft (FEUERSTEIN/DUAN)	201
A. Zivilrechtliche Haftung	203
I. Gesellschaft in Gründung	203
II. Nach Gründung entstandene Verbindlichkeiten	205
1. Haftung der Gesellschaft	205
2. Haftung der Gesellschafter	206
a) Einlagenhaftung und Verbot der Einlagenrücknahme	206
b) Durchgriffshaftung	208
c) Haftung gegenüber der Gesellschaft und anderen Gesellschaftern	210
3. Haftung des Vorstandes, Aufsichtsrates und der leitenden Manager	211
a) Haftung gegenüber der Gesellschaft	211
aa) Anspruchsgrundlage	211
bb) Klage gegen den Schädiger	213
(1) Klage der Gesellschaft	213
(2) Abgeleitete Klage der Gesellschafter	214
b) Haftung gegenüber den Gesellschaftern	214
c) Haftung gegenüber Dritten	215
B. Verwaltungsrechtliche Haftung	216
I. Haftung der Gesellschaft	216
II. Vorstands- und Aufsichtsratsmitglieder sowie leitende Manager	216
C. Strafrechtliche Haftung	217
I. Haftung der Gesellschaft	217
II. Vorstands- und Aufsichtsratsmitglieder sowie leitende Manager	217
D. Unternehmen mit ausländischer Kapitalbeteiligung	218

Abschnitt 5

Unternehmenskauf (KROYMANN/ZHANG)	219
A. Gegenstand der Untersuchung	223
B. Die Entwicklung des chinesischen M&A-Marktes	224
I. Unternehmenskauf als Handlungsoption.	224
II. Rechtsrahmen	225
C. Arten von Zielunternehmen und Einschränkung auf ausländische Erwerber	227
I. Rein chinesische Unternehmen	228
1. Privatunternehmen	228
2. Staatsunternehmen	229
II. Unternehmen mit ausländischer Beteiligung	230
D. Due Diligence	231
I. Bedeutung	231
II. Arten der Due Diligence	232
III. Ablauf und Umfang	232
1. Due Diligence bei der Kontaktaufnahme	233
2. Due Diligence nach dem Abschluss der Absichtserklärung	233
3. Due Diligence bei der Vollendung des Erwerbs	233
IV. Ablauf der rechtlichen Due Diligence	234
1. Datenraum	234
2. Vor-Ort-Untersuchung	234
E. Strukturierung	234
I. Erwerb der Anteile oder der Wirtschaftsgüter?	235
II. Erwerb der Anteile	236
1. Grenzüberschreitender Erwerb	237
a) Rein chinesische Zielunternehmen	237
aa) Allgemeiner Rechtsrahmen	237
bb) Sonderregeln für Aktiengesellschaften	237
(1) Aktiengesellschaften im Allgemeinen	237
(2) Börsennotierte Aktiengesellschaften	238
cc) Sonderregeln für Staatsunternehmen	241
b) FIEs als Zielunternehmen	243
2. Erwerb im Inland	244
a) Rein chinesische Zielunternehmen	244
b) FIEs als Zielunternehmen	246
3. Erwerb im Ausland	247
4. Sonderfall Partnerschaftsunternehmen	248
III. Erwerb der Wirtschaftsgüter	248
F. Vertragliche Dokumentation	249
I. Vertraulichkeitsvereinbarung	249
II. Absichtserklärung	250

Inhaltsverzeichnis

III.	Unternehmenskaufvertrag	251
1.	Erwerb der Anteile	252
2.	Erwerb der Wirtschaftsgüter	253
IV.	Joint-Venture-Vertrag	254
G.	Verfahrenserfordernisse	255
I.	Erwerb der Anteile.	255
1.	Grenzüberschreitender Erwerb	255
a)	Rein chinesische Zielunternehmen	255
aa)	Allgemeines Verfahren.	255
(1)	25%-Grenze	255
(2)	Genehmigungsverfahren	255
(3)	Berechnung des Kaufpreises	256
(4)	Angaben zu verbundenen Parteien.	256
bb)	Verfahren für börsennotierte Aktiengesellschaften	257
cc)	Verfahren für Staatsunternehmen.	257
b)	FIEs als Zielunternehmen	258
2.	Erwerb im Inland	258
3.	Anteilsübertragung zwischen rein chinesischen Unternehmen	259
a)	Zustimmung der Gesellschafter	259
b)	Genehmigungsverfahren	259
II.	Erwerb der Wirtschaftsgüter	260
1.	Einberufung der Gesellschafterversammlung	260
2.	Übertragung der Sachenrechte	260
3.	Sonderregelungen für ausländische Erwerber	261
III.	Verschmelzung	261

2. Kapitel

Geistiges Eigentum	263
-------------------------------------	------------

Abschnitt 1

Patentrecht (PATTLOCH/WU)	263
A. Anfänge und Status quo des chinesischen Patentsystems	265
B. Das Erteilungsverfahren.	269
C. Das Verletzungsverfahren.	273
I. Straf- und verwaltungsrechtliche Durchsetzung	273
1. Limitierte strafrechtliche Verfolgung von Rechtsverletzungen.	273
2. Das Verwaltungsverfahren	274
II. Das Verfahren vor Gericht: Duales System.	275
1. Einfluss des Patentnichtigkeitsverfahrens auf Verletzungsverfahren	275

2. Örtliche, sachliche und funktionelle Zuständigkeit beim Verletzungsverfahren	276
3. Vertretung	277
4. Verfahrensbeteiligte	278
5. Klagearten	278
a) Negative Feststellungsklage	278
b) Verletzungsklage	279
III. Klagevorbereitung und einstweiliger Rechtsschutz	280
1. Beweise und Beweislastverteilung	280
2. Beweissicherung durch einstweiligen Rechtsschutz	281
3. Einstweilige Unterlassungsverfügung	282
IV. Das zivilrechtliche Verfahren vor Gericht	283
D. Das Nichtigkeitsverfahren	284
I. Verfahren vor dem Patent Re-examination Board	284
II. Berufung und Wiederaufnahme	284
E. Rechtsverletzung	285
I. Auslegungsprinzipien	285
1. All-Element-Doctrine	286
2. Äquivalenz	287
3. Erteilungsverfahren und Schutzzumfang	287
4. Funktionale Merkmale	288
II. Rechtsverletzende Handlungen und Ansprüche des Rechtsinhabers	288
1. Ansprüche des Rechtsinhabers	288
III. Verteidigung, Einwendungen und Einreden	289
1. Erschöpfung	289
2. Vorbenutzung	290
3. Transit	290
4. Wissenschaftliche Forschung	290
5. Bolar-Ausnahme	291
6. Prior-Art-Defence	291
7. Verkäufer und Nichtwissen der Rechtsverletzung	291
8. Verjährung	292
F. Kosten und Verfahrensdauer	292

Abschnitt 2

Markenrecht (BLASEK/WEI)	293
A. Rechtsentwicklung und Regelungsumfeld	295
B. Subjekte des Markenrechts	296
C. Schutzfähige Zeichen	296
I. Individualmarken	296
II. Kollektiv- und Nachweismarken, geografische Angaben	297

Inhaltsverzeichnis

D. Entstehung des Markenrechts durch Registrierung	298
I. Registrierungsverfahren	299
1. Antragstellung, Vertretung und Vertretungszwang, Markenagenturen	299
2. Prüfung und vorläufige Bekanntmachung	299
a) Absolute Eintragungshindernisse	300
b) Relative Eintragungshindernisse	301
aa) Kollision mit einer prioritätsälteren registrierten oder angemeldeten Marke	301
bb) Agentenmarke; Eintragung durch Geschäftspartner	302
cc) Kollision mit älteren Rechten	303
dd) Vorbenutzte Marke mit gewissem Einfluss	303
ee) Kollision mit berühmten Marken	303
3. Widerspruchsverfahren	304
4. Endgültige Bekanntmachung	305
E. Schutzdauer und Verlängerung	305
F. Inhalt und Schranken des Markenschutzes	305
I. Registrierte Marke	305
1. Verletzungstatbestände	306
a) Identitäts- und Ähnlichkeitsschutz	306
b) Beihilfe- und Unterstützungshandlungen	306
c) Generalklausel	306
2. Benutzung und Benutzungszwang; Fair Use	307
II. Berühmte Marken	308
G. Schutz gegen Markenverletzungen	308
I. Zweigleisigkeit des Rechtsschutzes	308
II. Sanktionen	309
1. Unterlassung, Beschlagnahme und Vernichtung, öffentliche Entschuldigung	309
2. Schadensersatz	309
3. Bußgelder	310
4. Haftungsprivilegierungen	311
H. Übergang und Lizenzierung	311
I. Übergang	311
II. Lizenzierung	312
I. Verlust des Markenrechts (registrierte Marken)	312
I. Unwirksamkeit von Markenregistrierungen	312
1. Unbefristete Unwirksamkeitsgründe	312
2. Befristete Unwirksamkeitsgründe	313
3. Wirkung	313

Abschnitt 3

Urheberrecht (HAMMEL/ZHANG)	314
A. Überblick	315
B. Geschützte Werke	317
I. Gegenstand des Schutzes	317
II. Territorialität des Schutzes	318
III. Entstehung des Schutzes	319
IV. Registrierung des Urheberrechts	320
V. Schranken des Schutzes	320
C. Urheberbegriff	321
I. Urheber	321
II. Miturheber/Verbundene Werke	322
III. Dienstwerke/Auftragswerke	323
IV. Sammelwerke	324
D. Gegenstand des Urheberrechts	324
I. Urheberpersönlichkeitsrechte	325
II. Verwertungsrechte	326
E. Schranken des Urheberrechts	328
I. „Fair Use“	328
II. „Gesetzliche Lizenzen“	329
F. Schutzfristen des Urheberrechts	329
G. Verwandte Schutzrechte	331
H. Urhebervertragsrecht	333
I. Computersoftware	335
K. Urheberrechtsschutz im Internet	337

3. Kapitel

Kartell- und Wettbewerbsrecht	341
--	-----

Abschnitt 1

Kartellrecht (DONG/MESENBRINK)	341
A. Überblick	345
B. Historische Entwicklung und Rechtsquellen	346
I. Historie des chinesischen Kartellrechts – Von Beginn der Wirtschaftsreformen zum Inkrafttreten des AMG.	346
II. Rechtsquellen	348
C. Zuständige Behörden	351
I. Antimonopolkommission	351
II. Vollzugsbehörden	352

D. Auswirkungsprinzip, Unternehmensbegriff und Abgrenzung des relevanten Marktes	354
I. Auswirkungsprinzip	354
II. Unternehmensbegriff	354
III. Abgrenzung des relevanten Marktes	355
1. Bedeutung und relevante Vorschriften	355
2. Abgrenzung des relevanten Marktes anhand der Markt- abgrenzungs-Leitlinien	356
a) Sachlich relevanter Markt	356
b) Räumlich relevanter Markt	357
c) Hypothetischer Monopolisten-Test als Mittel zur Abgrenzung des relevanten Marktes	357
3. Bisherige Praxis der Behörden	358
4. Folgen des Ansatzes der Abgrenzung des relevanten Marktes für Unternehmen	359
E. Kartellverbot.	360
I. Praktische Bedeutung seit Inkrafttreten des AMG	360
II. Verbot von Monopolvereinbarungen und Ausnahmetatbestand . . .	361
1. Struktur der Regelungen zum Kartellverbot und Begriffe	361
2. Verbot von horizontalen Monopolvereinbarungen	361
3. Verbot von vertikalen Monopolvereinbarungen	363
4. Ausnahmen von verbotenen Kartellvereinbarungen	364
5. Bedeutung für die Praxis.	365
III. Ermittlungen durch die Behörden	366
IV. Rechtsfolgen	366
V. Kronzeugenregelung	367
VI. Bisherige Praxis der Behörden	367
1. LCD-Bildschirm-Kartell	368
2. Automobil(teile)-Kartelle	369
VII. Private Rechtsdurchsetzung	369
F. Missbrauchsverbot	370
I. Verbotsprinzip und Ausnahme von Staatlichen Monopolen	371
II. Die marktbeherrschende Stellung	371
1. Begriff.	371
2. Marktbeherrschungsindikatoren	372
3. Vermutung der Marktbeherrschung	373
III. Missbrauch einer marktbeherrschenden Stellung	374
1. Missbrauchstatbestände	374
2. Missbrauch geistigen Eigentums	375
IV. Aufsichtskompetenz und Verwaltungsanktionen.	377
1. Kompetenzüberschneidung zwischen SAIC und NDRC	377
2. Verwaltungsanktionen.	377
V. Zivilrechtliche Rechtsfolgen	378

1. Zivilrechtliche Ansprüche.	378
2. Beweislast.	379
G. Fusionskontrolle.	381
I. Praktische Bedeutung seit Inkrafttreten des AMG	381
II. Vorliegen eines Zusammenschlusses.	382
III. Anmeldepflichtige Zusammenschlussvorhaben	383
IV. Skizzierung des Ablaufs eines Fusionskontrollverfahrens	385
1. Anmeldepflichtige Unternehmen	385
2. Formelle Anforderungen einer Anmeldung und Überblick über die einzureichenden Dokumente.	385
3. Verfahren und Prüfung durch MOFCOM.	387
a) Standard-Verfahren	388
aa) Vorprüfung	388
bb) Hauptverfahren.	388
b) Vereinfachtes Verfahren	389
c) Abschluss des Verfahrens durch Entscheidung der MOFCOM.	391
V. Wettbewerbliche Beurteilung durch MOFCOM.	392
1. Wettbewerbsbeschränkung als Untersagungskriterium	392
2. Keine Untersagung bei Überwiegen von günstigen Auswirkungen des Zusammenschlusses	393
3. Auflagen	394
4. Rechtsschutz gegen die Entscheidung des Handelsministeriums	395
VI. Überblick über die bisherige Behördenpraxis anhand von ausgewählten Entscheidungen.	395
VII. Sanktionen bei Verstoß gegen die Vorschriften zur Fusionskontrolle	398
1. Überblick über Sanktionen.	398
2. Konsequenz für anmeldepflichtige Unternehmen.	399
VIII. Staatssicherheitsprüfung	400

Abschnitt 2

Wettbewerbsrecht (MESENBRINK/QIAO).	401
A. Historie des Lauterkeitsrechts	402
B. Rechtsquellen des Lauterkeitsrechts	402
C. Überblick über Tatbestand und praktische Anwendung der Generalklausel	404
I. Der Tatbestand der Generalklausel	404
II. Auslegung durch die Gerichte.	405
D. Einzelne Verhaltensweisen	407
I. Schutz der besonderen Bezeichnung, Verpackung oder Aufmachung von bekannten Waren	407

Inhaltsverzeichnis

1. Zum Begriff der bekannten Waren	408
a) Kriterien für die Bestimmung von bekannten Waren	408
b) Die geografische Reichweite der Bezeichnung, Verpackung oder Aufmachung von bekannten Waren	409
c) Zum Verhältnis zwischen bekannten Waren und Bekanntheit von Unternehmen oder Marken	409
2. Der Begriff der Besonderheit	409
3. Der Schutz von nicht eingetragenen Marken	410
4. Schutz der Produktform	411
II. Schutz der Unternehmensbezeichnung und Namen	413
1. Voraussetzungen für den Schutz durch das UWG	413
2. Verhältnis von Unternehmensbezeichnung und Marke	413
III. Schutz von Geschäftsgeheimnissen	414
1. Definition von Geschäftsgeheimnissen.	414
2. Kriterien zur Bestimmung einer Rechtsverletzung.	415
IV. Irreführende und vergleichende Werbung.	416
V. Verunglimpfung	417
E. Rechtsfolgen.	418
I. Einstellen der Rechtsverletzung	419
II. Ersatz des entstandenen Schadens.	419
III. Entschuldigung und Beseitigung der negativen Auswirkungen	420

4. Kapitel

Finanzmarktrecht (PISSLER/ZHU)	421
A. Einleitung	423
I. Institutioneller Rahmen	423
II. Entwicklung des regulatorischen Modells	425
B. Regulierung des Kapitalmarktes	426
I. Wertpapiere, Emission und Börsenzulassung	427
II. Publizitätspflichten und Transparenzgebote	429
1. Unternehmenspublizität	429
a) Emissionspublizität	430
b) Laufende Publizitätspflichten	430
c) Ad-hoc-Publizität	431
2. Berichtspflicht für Großaktionäre und öffentliche Erwerbsangebote.	431
III. Verbotenes Verhalten am Sekundärmarkt	432
1. Insiderhandelsverbot.	432
2. Gewinnherausgabe bei kurzfristigen Transaktionen.	434
3. Marktmanipulationen	435
IV. Sanktionen und Haftung	436
V. Investmentbanken, Wertpapierdienstleister, Investmentfonds	438

VI. Finanzderivate	439
C. Regulierung von Bankdienstleistungen	440
I. Die chinesische Bankenlandschaft	440
II. Bankenaufsichtsrecht.	442
1. Zulassung zum Bankgeschäft	444
2. Erlaubte Tätigkeiten	445
3. Regulierung der Tätigkeiten	446
a) Regulierung von Bankdienstleistungen.	446
b) Portfolioregulierung	446
c) Insiderhandelsverbote	447
d) Sicherheitsnetz	448
4. Regulierung von Finanzgruppen.	448
III. Devisenrecht	449
IV. Ausländische Banken	450

5. Kapitel

Steuerrecht (BEHNES/TURLEY)	453
A. Überblick	455
B. Grundlagen	455
I. Praxis des chinesischen Steuerrechts	456
1. Rechtssetzung und Rolle der Finanzverwaltung	456
2. Rechtsanwendung und Steuerplanung	458
II. Finanzverwaltung und Besteuerungsverfahren.	459
1. Aufbau der chinesischen Finanzverwaltung.	459
2. Grundzüge des Besteuerungsverfahrens.	460
a) Rechtsgrundlagen	460
b) Steuererklärungen	460
c) Festsetzungsverjährung.	460
d) Betriebsprüfungen.	461
e) Verspätungs-, Säumnis- und Strafzuschläge	462
f) Verbindliche Auskünfte.	462
g) Einspruchsverfahren	462
III. Doppelbesteuerungsabkommen.	463
1. Überblick	463
2. Nutzungsberechtigung	464
IV. Steuervergünstigungen	465
1. Geförderte Aktivitäten und Industrien	465
2. Regionale Förderungen.	467
3. Kleine Unternehmen.	468
C. Einkommensteuer der Unternehmen	468
I. Grundlagen	469
1. Rechtsgrundlagen	469

Inhaltsverzeichnis

2. Besteuerung intransparenter Gesellschaften	469
3. Gruppenbesteuerung / Organschaft	470
4. Steuerverfahren	470
a) Steuerliche Registrierung	470
b) Steuererklärungen und Steuerzahlung	470
II. Steuerpflicht	471
1. Unbeschränkte Steuerpflicht	471
2. Beschränkte Steuerpflicht	472
a) Betriebsstätteneinkünfte	472
b) Sonstige Einkünfte aus chinesischen Quellen	473
III. Einkommensermittlung	474
1. Einkünfte	474
2. Abzugsfähige Aufwendungen	475
3. Verluste	475
IV. Steuersatz	476
V. Verrechnungspreise	476
1. Rechtsgrundlagen	476
2. Grundlagen der Verrechnungspreiskontrolle	477
a) Nahestehende Personen	477
b) Methoden der Verrechnungspreisermittlung	478
c) Aufzeichnungs- und Erklärungspflichten	479
d) Rechtsfolgen der Verrechnungspreiskorrektur	482
3. Ausgewählte praxisrelevante Anwendungsbereiche	482
a) Konzerninterne Dienstleistungen	482
b) Konzerninterne Lizenzgebühren	483
c) Immaterielle Wirtschaftsgüter	483
VI. Steuerliche Missbrauchsvorschriften	484
1. Allgemeine Missbrauchsklausel	484
2. Mittelbare Übertragung von steuerpflichtigem chinesischen Vermögen	485
a) Voraussetzungen	486
b) Besteuerungsfolgen	487
3. Hinzurechnungsbesteuerung	488
VII. Reorganisationen	488
1. Rechtsgrundlagen und Anwendungsbereich	488
2. Steuerliche Sonderregelungen für Reorganisationen	489
3. Ausgewählte praxisrelevante Restrukturierungen	491
a) Erwerb von Anteilen und Wirtschaftsgütern (Circular 59)	491
b) Erwerb von Anteilen und Wirtschaftsgütern mit Auslandsbezug (Circular 59)	492
c) Buchwertübertragungen im Inland (Circular 109)	493
D. Einkommensteuer der natürlichen Personen	494
I. Grundlagen	494

1. Rechtsgrundlagen	494
2. Besteuerungsverfahren	494
a) Registrierung	494
b) Steuerabzugsverfahren	494
c) Veranlagungsverfahren	495
II. Steuerpflicht	495
1. Aufenthalt von mehr als fünf Jahren	495
2. Aufenthalt von mehr als einem Jahr und weniger als fünf Jahren	496
3. Aufenthalt von weniger als einem Jahr	496
III. Einkommensermittlung	497
1. Einkunftsarten und Steuersätze	497
2. Steuerfreie Einkünfte	497
3. Abzugsfähige Aufwendungen und Freibeträge	498
E. Umsatzsteuer	499
I. Grundlagen	499
1. Historische Zweiteilung des Umsatzsteuersystems	499
2. Rechtsgrundlagen	500
3. Steuerliche Registrierung	500
4. Umsatzsteuererklärungen	500
II. Unternehmer	501
1. Steuerpflichtige Einheiten	501
2. Umsatzsteuerliche Organschaft	501
III. Umsätze	501
1. Lieferungen und sonstige Leistungen	501
2. Ort der Lieferung und sonstigen Leistung	503
3. Entgelt	503
IV. Steuerbefreite und Nullsteuersatz-Umsätze	504
V. Steuersätze	504
VI. Vorsteuerabzug und -erstattung	504
1. Vorsteuerabzug	504
2. Vorsteuererstattung	505
3. Rechnungen	505

6. Kapitel

Arbeitsrecht (LAUFFS/LI)	507
A. Überblick	508
B. Anstellungsverhältnisse in Repräsentanzbüros von ausländischen Unternehmen	509
C. Begründung des Arbeitsverhältnisses	510
I. „Arbeitsverhältnis“, „Arbeitnehmer“ und „Arbeitgeber“	510
II. Vollzeitbeschäftigung	512

Inhaltsverzeichnis

III. Teilzeitbeschäftigung	512
IV. Faktisches Arbeitsverhältnis	513
D. Arbeitnehmerüberlassung	514
E. Arbeitsvertrag	516
I. Schriftformerfordernis und Mindestinhalt	516
II. Befristung	517
F. Arbeitsrecht im Unternehmenskauf	518
I. Asset Deal	519
II. Equity Deal	521
III. Unternehmensumwandlung	521
G. Arbeitsbedingungen	522
I. Arbeitszeit	522
II. Arbeitsentgelt	522
III. Bezahlter Jahresurlaub	524
H. Kündigung	525
I. Ordentliche Kündigung	525
II. Außerordentliche Kündigung	527
III. Massenentlassungen	528
IV. Abwicklungsformalitäten	529
I. Kollektives Arbeitsrecht	531
I. Gewerkschaften	531
II. Belegschaftsvertreterversammlung	533
III. Parteizellen im Unternehmen	533
IV. Kollektive Arbeitsverträge	534
V. Streikrecht	535
J. Lösung von Arbeitsstreitigkeiten	536
I. Schlichtung	537
II. Schiedsverfahren	537
III. Gerichtsverfahren	539

7. Kapitel

Gerichtliche Rechtsdurchsetzung (SHEN/WEBER)	541
A. Einführung	543
B. Erkenntnisverfahren	545
I. Vorüberlegungen	545
1. Zuständigkeit des Gerichts	545
a) Sachliche Zuständigkeit	546
b) Örtliche Zuständigkeit	547
2. Beteiligte	549
3. Beweisrecht	550
4. Einstweilige Sicherungsmaßnahmen	552
5. Prozesskosten	553

II.	Verfahren der ersten Instanz	555
	1. Klageerhebung und Klageannahme	555
	2. Vorbereitung der mündlichen Verhandlung	556
	3. Schlichtung	556
	4. Mündliche Verhandlung	557
	5. Entscheidung des Gerichts	557
	6. Das vereinfachte Verfahren.	558
III.	Verfahren der zweiten Instanz.	559
IV.	Weitere Verfahrensarten	560
	1. Wiederaufnahmeverfahren	560
	2. Mahnverfahren	561
C.	Vollstreckungsverfahren.	562
I.	Vollstreckungsvoraussetzungen.	563
	1. Vollstreckungstitel	563
	2. Zuständiges Gericht	563
	3. Vollstreckungsfrist	564
II.	Vollstreckungsmittelteilung und Ermittlungskompetenz des Gerichts.	565
III.	Vollstreckungsmaßnahmen	565
	1. Vollstreckung wegen Geldforderungen	566
	a) Kontoguthaben	566
	b) Einkommen	566
	c) Forderungen gegen Drittschuldner	566
	d) Sonstige Vermögensgegenstände	567
	2. Vollstreckung von Herausgabeansprüchen	567
	a) Herausgabe beweglicher Sachen.	567
	b) Herausgabe von Immobilien	568
	c) Vollstreckung von Ansprüchen auf Vornahme bestimmter Handlungen	568
IV.	Schutzmöglichkeiten der Beteiligten.	569
	1. Schutzmöglichkeiten des Vollstreckungsschuldners.	569
	2. Schutz der Interessen des Vollstreckungsgläubigers.	569
	a) Beschleunigtes Verfahren	569
	b) Ausreisebeschränkung des Vollstreckungsschuldners und öffentliche Bekanntmachung	570
V.	Rechtsbehelfe	570
	1. Vollstreckungseinspruch	570
	2. Drittwiderspruchsklage.	570
	3. Untätigkeitsklage	571
	Sachregister	573