

# Inhaltsübersicht

|  |      |
|--|------|
| Abkürzungsverzeichnis .....  | XIII |
| A. Einleitung.....   | 1    |
| I. Zum Gegenstand der Untersuchung .....   | 1    |
| II. Zu den Motiven und Zielen einer Neubearbeitung der Gründungsverhältnisse von<br>Körperschaften .....   | 3    |
| III. Der Gang der Überlegungen.....  | 5    |
| IV. Terminologisches.....  | 7    |
| B. Zur Rechtsstruktur der Vorgründungsgesellschaften .....   | 10   |
| I. Das Vorgründungsstadium .....   | 10   |
| II. Die Vorgründungsgesellschaft als rechtlich relevante Gründervereinigung.....   | 12   |
| III. Das auf die Vorgründungsgesellschaft anwendbare Recht .....   | 43   |
| IV. Zusammenfassung .....  | 48   |
| C. Zur Rechtsstruktur der Vorgesellschaften .....  | 49   |
| I. Der Stand von Rechtsprechung und Lehre zur Rechtsqualität der Vorgesellschaft.....  | 53   |
| II. Die Abgrenzung anhand der herkömmlichen Einzelmerkmale des<br>Körperschaftsbegriffs .....  | 63   |
| III. Die Abgrenzung nach Rechtsfähigkeit und Vermögensstruktur.....  | 89   |
| IV. Die generell begründete Annahme einer körperschaftlichen Struktur der<br>Vorgesellschaften.....  | 112  |
| V. Die gesellschaftsrechtliche Einordnung der Gründerverbände anhand der<br>konkreten Strukturmerkmale personalistischer und korporativer<br>Verbandsverfassungen..... | 140  |
| VI. Zusammenfassung .....  | 282  |
| D. Das Verhältnis der verschiedenen Gründungsstadien zueinander .....  | 285  |
| I. Das Verhältnis der Vorgesellschaft zur Korporation.....   | 285  |
| II. Die unechte Vorgesellschaft .....  | 334  |
| III. Die Rechtsverhältnisse des Vorgründungsstadiums im Moment der Errichtung der<br>Körperschaft und der Eintragung der angestrebten juristischen Person .....        | 342  |
| IV. Das Modell eines einzigen, einheitlichen Gründerverbandes .....  | 352  |
| E. Zusammenfassung der Ergebnisse.....   | 395  |
| Literaturverzeichnis.....  | 399  |
| Sachregister.....  | 423  |

# Inhaltsverzeichnis

|  |      |
|--|------|
| Abkürzungsverzeichnis .....  | XIII |
| A. Einleitung .....  | 1    |
| I. Zum Gegenstand der Untersuchung .....   | 1    |
| II. Zu den Motiven und Zielen einer Neubearbeitung der Gründungsverhältnisse von<br>Körperschaften ..... | 3    |
| III. Der Gang der Überlegungen.....  | 5    |
| IV. Terminologisches.....  | 7    |
| B. Zur Rechtsstruktur der Vorgründungsgesellschaften .....   | 10   |
| I. Das Vorgründungsstadium .....   | 10   |
| II. Die Vorgründungsgesellschaft als rechtlich relevante Gründervereinigung.....                         | 12   |
| 1. Die Vorgründungsvereinbarungen im engeren Sinn .....  | 13   |
| a) Der Vorgründungsvertrag als schuldrechtlicher Vorvertrag .....  | 13   |
| aa) Bestimmtheit des Vertragsverhältnisses .....   | 16   |
| bb) Formbedürftigkeit des Vorvertrages.....  | 18   |
| b) Der Vorgründungsvertrag als Gesellschaftsvertrag.....   | 27   |
| 2. Über den Vorvertrag hinausgehende Gründervereinbarungen .....   | 31   |
| a) Die Erweiterung des einen, bestehenden Gesellschaftsverhältnisses.....                                | 31   |
| b) Die erstmalige Entstehung eines Gesellschaftsverhältnisses .....                                      | 34   |
| c) Die einem Gesellschaftsverhältnis entgegenstehenden sonstigen<br>Gründervereinbarungen.....           | 36   |
| d) Die Theorie einer Doppelgesellschaft.....   | 37   |
| 3. Gründervereinbarungen anstelle eines Vorvertrages.....  | 41   |
| III. Das auf die Vorgründungsgesellschaft anwendbare Recht .....   | 43   |
| IV. Zusammenfassung .....  | 48   |
| C. Zur Rechtsstruktur der Vorgesellschaften .....  | 49   |
| I. Der Stand von Rechtsprechung und Lehre zur Rechtsqualität der Vorgesellschaft.....                    | 53   |
| 1. Die Vorgesellschaft als Gesellschaft bürgerlichen Rechts.....   | 53   |
| 2. Der bis zur Eintragung bestehende nicht rechtsfähige Verein .....                                     | 55   |
| 3. Das Modell eines Verbandes „sui generis“ .....  | 58   |
| 4. Die Lehre von der unechten Gesellschaft im überkommenen Sinn .....                                    | 60   |
| II. Die Abgrenzung anhand der herkömmlichen Einzelmerkmale des<br>Körperschaftsbegriffs .....            | 63   |
| 1. Der überindividuelle Zweck der Vorgesellschaften.....   | 66   |

|  |     |
|--|-----|
| 2. Der (Gesamt-)Name und die Firma der Vorgesellschaften.....  | 70  |
| 3. Die Gründervereinigungen als Gelegenheitsgesellschaften .....   | 75  |
| 4. Die größere Anzahl der an der Gründung beteiligten Personen .....   | 80  |
| 5. Die durch Satzung organisierte Verfassung juristischer Personen.....  | 84  |
| III. Die Abgrenzung nach Rechtsfähigkeit und Vermögensstruktur.....  | 89  |
| 1. Die Rechtssubjektivität der Gründerverbände.....  | 89  |
| 2. Das Vermögen der Vorgesellschaften als gesamthänderisch gebundenes Vermögen .....   | 104 |
| IV. Die generell begründete Annahme einer körperschaftlichen Struktur der Vorgesellschaften.....   | 112 |
| 1. Der Wille der Gründer .....   | 113 |
| 2. Die tatsächliche Identität von Vorgesellschaft und Körperschaft .....   | 120 |
| 3. Die Geltung der körperschaftlich organisierenden Satzung bereits vor Eintragung des Verbandes und die Vorwirkung des AktG, des GmbHG, des Rechts der e.G. bzw. des e.V..... | 124 |
| 4. Die Bedeutung des dem Körperschaftsrecht zugrunde liegenden Systems der Normativbestimmungen und der Registereintragung .....   | 131 |
| 5. Die Dogmatik zum Liquidationsstadium .....  | 138 |
| V. Die gesellschaftsrechtliche Einordnung der Gründerverbände anhand der konkreten Strukturmerkmale personalistischer und korporativer Verbandsverfassungen.....               | 140 |
| 1. Der Haftungsverband zwischen Errichtung und Registereintragung der Körperschaft.....  | 149 |
| a) Der Bedingungs Zusammenhang zwischen Haftungsverband und Organisationsstruktur.....   | 149 |
| b) Die Haftungsverhältnisse im Gründungsstadium .....  | 155 |
| 2. Die Identitätsausstattung des Gründerverbandes.....   | 163 |
| a) Übertragung der Mitgliedschaft .....  | 168 |
| b) Erbrechtliche Nachfolge in die Mitgliedschaft an Vorgesellschaften.....   | 178 |
| c) Der Ausschluß aus wichtigem Grund .....   | 185 |
| d) Der freie Austritt und der Austritt aus wichtigem Grund .....   | 190 |
| e) Die Kündigung des Gesellschaftsverhältnisses insgesamt zur Beendigung der einzelnen Mitgliedschaft.....   | 195 |
| f) Die zwangsweise Verwertung der Gesellschaftsanteile durch Privatgläubiger und im Gesellschafterkonkurs.....   | 199 |
| g) Die Begründung beschränkt dinglicher Rechte an Vorgesellschaftsanteilen.....  | 207 |
| h) Die Liquidation des Gründerverbandes.....   | 210 |
| i) Die Konkursgründe für Vorgesellschaften .....   | 217 |
| 3. Die Organisationsverfassung der Vorgesellschaften.....  | 223 |
| a) Die Beteiligung der Gründer an der Verwaltung der Vorgesellschaft.....  | 232 |
| b) Der Umfang von Geschäftsführungsbefugnis und Vertretungsmacht der Geschäftsführer bzw. Vorstände im Gründungsstadium.....   | 250 |
| c) Die Mehrheitsverhältnisse in der Gesellschafterversammlung .....  | 258 |

|   |     |
|---|-----|
| d) Die Auslegung des Gesellschaftsvertrages bis zur Eintragung der<br>Körperschaft .....  | 266 |
| e) Der Haftungsmaßstab zwischen den Gründern im Innenverhältnis der<br>Vorgesellschaften .....  | 273 |
| f) Der Aufsichtsrat als notwendiges Organ von Vorgesellschaften.....  | 275 |
| 4. Die Systematik der Verbandsgrundlagen im Stadium der Vorgesellschaften.....  | 280 |
| VI. Zusammenfassung .....   | 282 |
| D. Das Verhältnis der verschiedenen Gründungsstadien zueinander .....   | 285 |
| I. Das Verhältnis der Vorgesellschaft zur Korporation.....  | 285 |
| 1. Das Modell der Diskontinuität von Vorgesellschaft und Körperschaft<br>(Trennungslehre).....  | 288 |
| 2. Die Kontinuität des Gründungsstadiums zur eingetragenen Körperschaft<br>(Einheitslehre).....   | 290 |
| a) Zum Umfang der Kontinuität .....   | 294 |
| aa) Das Vorbelastungsverbot .....   | 294 |
| bb) Die gründungsnotwendigen Geschäfte der Vorgesellschafter .....  | 301 |
| b) Die Dogmatik des Übertragungsvorganges .....   | 304 |
| aa) Die Identität von Vorgesellschaft und eingetragener Körperschaft .....  | 306 |
| bb) Die eingeschränkte Identitätstheorie Büttners .....   | 313 |
| cc) Die gewillkürte Gesamtrechtsnachfolge zwischen beiden Stadien.....  | 317 |
| dd) Die formwechselnde Umwandlung der Vorgesellschaften in<br>Körperschaften entsprechend den §§ 190 ff. UmwG .....   | 324 |
| (1) Zum Rechtsformwechsel außerhalb des UmwG .....  | 325 |
| (2) Die Tatbestandsvoraussetzungen der Umwandlung .....   | 327 |
| (3) Die Rechtsfolgen bei Registereintragung der Vorgesellschaft.....  | 329 |
| II. Die unechte Vorgesellschaft .....   | 334 |
| III. Die Rechtsverhältnisse des Vorgründungsstadiums im Moment der Errichtung der<br>Körperschaft und der Eintragung der angestrebten juristischen Person ..... | 342 |
| 1. Die bisherige Einordnung der Vorgründungsgesellschaften im Gefüge der<br>werdenden Körperschaft.....   | 342 |
| 2. Das Ende der Vorgründungsgesellschaft.....   | 346 |
| a) Der Streit um den Gesellschaftszweck – die Lehre von der<br>Nebengesellschaft.....   | 346 |
| b) Die neben Vorgesellschaft oder eingetragener Körperschaft bestehende<br>Vorgründungsgesellschaft .....   | 350 |
| IV. Das Modell eines einzigen, einheitlichen Gründerverbandes .....   | 352 |
| 1. Die Kontinuität der Rechtsverhältnisse zwischen Vorgründungs- und<br>Gründungsstadium bei der Entstehung von Körperschaften .....                            | 353 |
| a) Der Wortlaut, der systematische Zusammenhang und die historische<br>Auslegung des Gründungsrechts .....  | 354 |
| b) Die zwischen Vorgründungs- und Vorgesellschaften bestehenden<br>Strukturunterschiede .....   | 356 |
| c) Die vollständige Aufgabe des Vorbelastungsverbotes im Gründungsrecht<br>von Körperschaften .....   | 360 |

|   |     |
|---|-----|
| d) Der Wille der Beteiligten .....  | 361 |
| e) Der Sinn und Zweck des Vorgründungsstadiums.....   | 364 |
| 2. Das Ineinsetzen von Vorgründungs- und Vorgesellschaft – Identität der<br>Rechtsträger bzw. formwechselnde Umwandlung bei einer<br>vorweggenommenen vollkaufmännischen Betätigung in einem der beiden<br>Stadien..... | 366 |
| 3. Zum Verhältnis der Vorgründungsverträge zu den endgültigen, korporativ<br>organisierenden Satzungen der AG, GmbH, Genossenschaft und des Vereins.....  | 369 |
| 4. Zu den wesentlichsten Auswirkungen eines einheitlichen Verständnisses zum<br>Gründungsstadium .....  | 371 |
| a) Das Schicksal der vor Errichtung der Körperschaft geleisteten Einlagen.....  | 371 |
| b) Die Haftungskontinuität zwischen den beiden Gründungsphasen .....  | 375 |
| aa) Die Haftung der Vorgründungsgesellschaft bei der Entstehung der<br>Vorgesellschaft nach herkömmlicher Auffassung .....  | 376 |
| bb) Die Haftung der Vorgründungsgesellschafter bei der Errichtung der<br>Körperschaft unter den Voraussetzungen des Trennungsprinzips.....  | 378 |
| cc) Die Kontinuität beim Übergang vom Vorgründungs- zum<br>Gründungsstadium.....  | 380 |
| c) Die Handelndenhaftung im Gründungsstadium.....   | 382 |
| aa) Die Handelndenhaftung in der Vorgesellschaft nach herrschender<br>Lehre.....  | 383 |
| bb) Der Zweck der Handelndenhaftung im Gründungsstadium.....  | 386 |
| cc) Konsequenzen.....   | 390 |
| d) Die Voreintragungspflicht für unternehmerisch tätige<br>Vorgründungsgesellschaften .....   | 394 |
| E. Zusammenfassung der Ergebnisse.....  | 395 |
| Literaturverzeichnis.....   | 399 |
| Sachregister.....   | 423 |