

Inhaltsübersicht

1. Teil. Die BGB-Gesellschaft

1. Kapitel. Entwicklung, Bedeutung und Erscheinungsformen der BGB-Gesellschaft

§ 1	Einführung: Entwicklung und Bedeutung der BGB-Gesellschaft (<i>Schücking</i>)	1
§ 2	Schlüsselbegriffe und Abgrenzungen (<i>Schücking</i>)	18
§ 3	Unterscheidung nach der Organisationsstruktur (<i>Schücking</i>)	34
§ 4	Unterscheidung nach dem Gesellschaftszweck (<i>Schücking</i>)	47

2. Kapitel. Rechtliche Grundlagen

§ 5	Entstehung der BGB-Gesellschaft (<i>Happ/Möhrle</i>)	75
§ 6	Verpflichtung auf den gemeinsamen Zweck (<i>Weipert</i>)	102
§ 7	Geschäftsführung und Vertretung (<i>v. Ditzfurth</i>)	120
§ 8	Informationsrechte (<i>Weipert</i>)	142
§ 9	Steuerliche Behandlung der Beteiligung an der GbR (<i>Inhester</i>)	149
§ 10	Eintritt und Ausscheiden eines Gesellschafters zu Lebzeiten (<i>Piehler/Schulte</i>)	168
§ 11	Tod eines Gesellschafters (<i>Klein/Lindemeier</i>)	244
§ 12	Steuerliche Folgen des Ausscheidens aus der BGB-Gesellschaft (<i>Inhester</i>)	268

3. Kapitel. Vermögen der Gesellschaft

§ 13	Gesellschaftsvermögen (<i>Gummert</i>)	276
§ 14	Rechnungsabschluss (<i>Gummert</i>)	289
§ 15	Ergebnisverteilung (<i>Gummert</i>)	303
§ 16	Verfügung über vermögensbezogene Mitgliedschaftsrechte und die Belastung von Gesellschaftsanteilen (<i>Gummert</i>)	319

4. Kapitel. Rechtsbeziehungen der Gesellschaft zu Dritten

§ 17	BGB-Gesellschaft als Trägerin von Rechten und Pflichten (<i>Gummert</i>)	333
§ 18	Haftung der Gesellschafter für Verbindlichkeiten der Gesellschaft (<i>Gummert</i>)	356
§ 19	Stellung der BGB-Gesellschaft und ihrer Gesellschafter im Prozess (<i>Gummert</i>)	406
§ 20	Zwangsvollstreckung gegen die BGB-Gesellschaft und ihre Gesellschafter (<i>Gummert</i>)	425

5. Kapitel. Auflösung, Liquidation und Insolvenz der BGB-Gesellschaft

§ 21	Auflösung, Auseinandersetzung und Beendigung der BGB-Gesellschaft (<i>Gummert</i>)	439
§ 22	Insolvenz (<i>Gummert</i>)	471
§ 23	Steuerliche Folgen der Auflösung und Liquidation (<i>Diers/Eickmann</i>)	497

6. Kapitel. BGB-Gesellschaften in der wirtschaftsrechtlichen Praxis

§ 24	Sozietäten von Freiberuflern (<i>Schmid</i>)	516
§ 25	Gemeinschaftspraxis und Praxisgemeinschaft (<i>Gummert</i>)	538
§ 26	Bau-Arbeitsgemeinschaften (<i>Mantler</i>)	581
§ 27	Grundbesitzgesellschaften (<i>Hamann</i>)	603
§ 28	Joint Ventures (<i>Baumanns/Wirbel</i>)	636
§ 29	Holdings (<i>v. Ditzfurth</i>)	653
§ 30	Unterbeteiligungen (<i>Gayk</i>)	667
§ 31	Kreditkonsortien und Sicherheitenpools (<i>Schaffelhuber/Sölch</i>)	696
§ 32	Emissionskonsortien (<i>Schücking</i>)	739
§ 33	Kartelle (<i>Mattfeld</i>)	775
§ 34	Stimmbindungsgemeinschaften (<i>Weipert</i>)	800
§ 35	Ergebnispools von Reedereien (<i>Gross</i>)	834

VII

Inhaltsübersicht

2. Teil. Die Partnerschaftsgesellschaft

§ 36 Einführung: Entwicklung, Begriff und Bedeutung der Partnerschaft (Salger)	859
§ 37 Die Partnerschaft im System des Gesellschafts- und Steuerrechts (Salger)	866
§ 38 Entstehung der Partnerschaftsgesellschaft (Salger)	869
§ 39 Persönlicher Anwendungsbereich (Salger)	876
§ 40 Interprofessionelle Zusammenschlüsse (Salger)	881
§ 41 Verhaltenspflichten und Mitwirkungsrechte der Partner (Salger)	884
§ 42 Vermögensrechtliche Innenbeziehungen der Partner (Salger)	890
§ 43 Haftungsregelungen der Partnerschaftsgesellschaft (Salger)	891
§ 44 Auflösung, Ausscheiden, Ausschluss, Vererbung, Abfindung (Salger)	895
§ 45 Umwandlung (Salger)	906

3. Teil. Die Offene Handelsgesellschaft

1. Kapitel. Entwicklung, Bedeutung und Entstehung der Gesellschaft

§ 46 Einführung: Entwicklung, Begriff und Bedeutung der OHG (Happ/Möhrle)	909
§ 47 Errichtung durch Gründungsvertrag (Happ/Möhrle)	913
§ 48 Sonderformen der Entstehung (Happ/Möhrle)	938
§ 49 Firma, Sitz und Unternehmensgegenstand (Bezzenberger)	947
§ 50 Anmeldung und Eintragung in das Handelsregister (Bezzenberger/Keul)	989
§ 51 Öffentlichrechtliche Anzeigepflichten und Genehmigungsvorbehalte (Bezzenberger/Keul)	1005
§ 52 Kartellrechtliche Grenzen (Mattfeld)	1011

2. Kapitel. Geschäftsführung und Vertretung

§ 53 Geschäftsführung (v. Ditfurth)	1047
§ 54 Vertretung (v. Ditfurth)	1076
§ 55 Beendigung von Geschäftsführung und Vertretung (v. Ditfurth)	1085

3. Kapitel. Allgemeine Rechte und Pflichten aus der Mitgliedschaft

§ 56 System der Mitgliedschaftsrechte und -pflichten (Weipert)	1093
§ 57 Stimmrecht (Weipert)	1100
§ 58 Informationsrechte (Weipert)	1125
§ 59 Wettbewerbsverbot (Mattfeld)	1129

4. Kapitel. Vermögen der Gesellschaft

§ 60 Beitragspflicht (v. Falkenhausen/Schneider)	1152
§ 61 Gesellschaftsvermögen (v. Falkenhausen/Schneider)	1174
§ 62 Jahresabschluss (Bezzenberger)	1188
§ 63 Ergebnisbeteiligung (v. Falkenhausen/Schneider)	1213
§ 64 Verfügung über vermögensbezogene Mitgliedschaftsrechte (v. Falkenhausen/Schneider)	1231
§ 65 Steuerliche Behandlung der vermögensbezogenen Mitgliedschaftsrechte der OHG (Inhester)	1237
§ 66 Belastung von Gesellschaftsanteilen (Hohaus)	1259

5. Kapitel. Rechtsbeziehungen der Gesellschaft zu Dritten

§ 67 OHG als Trägerin von Rechten und Pflichten (Neubauer)	1284
§ 68 Haftung des Gesellschafters (Neubauer/Herchen)	1291
§ 69 Gesellschaftsregress (Rückgriff) (Neubauer/Herchen)	1317
§ 70 Stellung der OHG und ihrer Gesellschafter im Prozess (Neubauer)	1325
§ 71 Zwangsvollstreckung gegen die OHG und ihre Gesellschafter (Neubauer)	1333

6. Kapitel. Eintritt und Ausscheiden des Gesellschafters unter Lebenden

§ 72 Aufnahme eines weiteren Gesellschafters (<i>Piehler/Schulte</i>)	1336
§ 73 Übertragung der Gesellschafterstellung (<i>Piehler/Schulte</i>)	1347
§ 74 Ausscheiden eines Gesellschafters (<i>Piehler/Schulte</i>)	1365
§ 75 Folgen des Ausscheidens (<i>Piehler/Schulte</i>)	1406
§ 76 Abfindungsklauseln (<i>Piehler/Schulte</i>)	1446
§ 77 Steuerliche Folgen bei Eintritt und Ausscheiden zu Lebzeiten (<i>Fabian/Farle</i>)	1481

7. Kapitel. Tod des Gesellschafters

§ 78 Gesetzeslage bei Tod eines Gesellschafters (<i>Klein/Lindemeier</i>)	1536
§ 79 Gesellschaftsvertragliche Gestaltungen im Hinblick auf den Tod des Gesellschafters (<i>Klein/Lindemeier</i>)	1554
§ 80 Erbrechtliche Fragen und letztwillige Gestaltungen durch den Erblasser-Gesellschafter (<i>Klein/Lindemeier</i>)	1612
§ 81 Rechtsstellung weichender Erben und Pflichtteilsberechtigter (<i>Klein/Lindemeier</i>)	1640
§ 82 Steuerliche Folgen bei Tod eines Gesellschafters (<i>Fabian/Farle</i>)	1658

8. Kapitel. Auflösung, Liquidation und Insolvenz der Gesellschaft

§ 83 Auflösung der OHG (<i>Butzer/Knof</i>)	1675
§ 84 Liquidation der OHG (<i>Butzer/Knof</i>)	1701
§ 85 Insolvenz der OHG (<i>Butzer/Knof</i>)	1731
§ 86 Steuerliche Folgen der Gesellschaftsauflösung (<i>Fabian/Farle</i>)	1778

4. Teil. Die Partenreederei

§ 87 Einführung: Entwicklung, Begriff und Bedeutung der Partenreederei (<i>Bote/Weipert</i>)	1795
§ 88 Entstehung der Partenreederei (<i>Bote/Weipert</i>)	1806
§ 89 Geschäftsführung und Vertretung (<i>Bote/Weipert</i>)	1814
§ 90 Beziehungen der Mitreeder zueinander (<i>Bote/Weipert</i>)	1820
§ 91 Rechtsbeziehungen der Partenreederei zu Dritten (<i>Bote/Weipert</i>)	1841
§ 92 Übertragung, Vererbung und Belastung der Schiffspart (<i>Bote/Weipert</i>)	1846
§ 93 Auflösung und Beendigung der Partenreederei (<i>Bote/Weipert</i>)	1855

5. Teil. Die Europäische wirtschaftliche Interessenvereinigung

§ 94 Einführung: Entwicklung, Begriff und Bedeutung der EWIV (<i>Salger</i>)	1861
§ 95 Gründung der EWIV (<i>Salger</i>)	1872
§ 96 Mitglieder der EWIV (<i>Salger</i>)	1878
§ 97 Geschäftsführung und Vertretung (<i>Salger</i>)	1885
§ 98 Besteuerung der EWIV (<i>Salger</i>)	1887
§ 99 Nichtigkeit, Auflösung, Abwicklung und Insolvenz (<i>Salger</i>)	1890

6. Teil. Die fehlerhafte Gesellschaft

§ 100 Fehlerhafte Gründung (<i>Bälz</i>)	1893
§ 101 Fehlerhafte Änderung (<i>Bälz</i>)	2079

Sachverzeichnis (<i>Hekmat</i>)	2187
--	------

Inhaltsverzeichnis

Vorwort
Inhaltsübersicht
Abkürzungsverzeichnis

V
VII
XLIX

1. Teil Die BGB-Gesellschaft

1. Kapitel. Entwicklung, Bedeutung und Erscheinungsformen der BGB-Gesellschaft	
§ 1 Einführung: Entwicklung und Bedeutung der BGB-Gesellschaft	1
I. Die heutige Stellung der BGB-Gesellschaft	3
1. Vielfalt der Erscheinungen	3
2. Stellung der Gesellschaft im bürgerlichen Recht	3
3. Die BGB-Gesellschaft im Gesellschaftsrecht	6
4. Kollisionsrecht	8
II. Die Entwicklung der BGB-Gesellschaft	12
1. Historische Wurzeln	12
2. Regelung der Gesellschaft im BGB	13
3. Die BGB-Gesellschaft im Wandel der Zeiten	14
4. Rechtsanwendung im BGB-Gesellschaftsrecht	17
§ 2 Schlüsselbegriffe und Abgrenzungen	18
I. Vorbemerkung	18
II. Typische und atypische BGB-Gesellschaften	18
1. Typische BGB-Gesellschaften	19
2. Atypische BGB-Gesellschaften	19
3. Rollenverteilung	19
III. Abgrenzungen und charakteristische Begriffe	20
1. Abgrenzung zur Gemeinschaft	20
2. Abgrenzung zum Verein	20
3. Abgrenzung zu Gemeinschaften des Familien- und Erbrechts	22
4. Abgrenzung zur schlichten Interessengemeinschaft	22
5. Begriffe, Begriffspaare	23
IV. Partiarische Leistungsaustauschverhältnisse	26
1. Partiarische Darlehen	27
2. Partiarische Kaufverträge	28
3. Partiarische Nutzungsüberlassungen	29
4. Partiarische Dienstverträge	30
5. Partiarische Verträge einer BGB-Gesellschaft mit ihren Gesellschaftern	30
V. Andere Austauschverträge mit Berührungspunkten zur BGB-Gesellschaft	30
1. Alleinvertriebsverträge	31
2. Franchiseverträge	31
3. Belegarztverträge	32
4. Automatenaufstellverträge	32
VI. Gemischte Verträge	32
1. Anwendung gesellschaftsrechtlicher Regeln	33
2. Keine gesellschaftsähnlichen Rechtsverhältnisse	34
§ 3 Unterscheidung nach der Organisationsstruktur	34
I. Einführung	34
II. Außengesellschaften	37
1. Einleitung	37
2. Typische Erscheinungsformen	37
3. Organisation	37

Inhaltsverzeichnis

4. Organe	38
5. Haftung für Organe	39
6. Gesellschaftsvermögen	41
7. Name	41
III. Innengesellschaften	43
1. Einleitung	43
2. Typische Erscheinungsformen	43
3. Organisation	44
4. Gesellschaftsvermögen	44
5. Formfragen	46
§ 4 Unterscheidung nach dem Gesellschaftszweck	47
I. Einführung	48
II. Wirtschaftliche und ideale Zweckgemeinschaften	49
1. Wirtschaftliche Zweckgemeinschaften	49
2. Ideale Zweckgemeinschaften	49
3. Praktische Bedeutung	49
III. Dauer- und Gelegenheitsgesellschaften	50
1. Praktische Bedeutung	50
2. Historische Entwicklung	50
3. Dauergesellschaften	50
4. Gelegenheitsgesellschaften	51
IV. Leistungsgemeinschaften	52
1. Sozietäten der Freiberufler	52
2. Land- und forstwirtschaftliche Gesellschaften	53
3. Handwerk und Kleingewerbe	54
4. Bau-Arbeitsgemeinschaften	54
5. Emissionskonsortien	55
6. Meta-Verbindungen	55
7. Joint Ventures	56
8. Vorgründungsgesellschaften	57
9. Eigengruppen	57
10. Gemeinschaften von Künstlern oder Artisten	58
V. Vermögensgemeinschaften	58
1. Grundbesitzgesellschaften	58
2. Geschlossene Fonds	59
3. Stille Gesellschaften	60
4. Unterbeteiligungen	61
5. Bauherrengemeinschaften	62
6. Urheberrechtsgemeinschaften	63
7. Lebensgemeinschaften	63
VI. Gefahrengemeinschaften	64
1. Kreditkonsortien	64
2. Versicherungspools	65
3. Explorationskonsortien	66
4. Expeditionen	66
5. Gefahrengemeinschaften bei der Sportausübung	66
VII. Schutz- und Interessengemeinschaften	67
1. Sicherheitenpools	67
2. Beteiligungskonsortien	68
3. Kartelle	69
4. Gleichordnungskonzerne	69
5. Mehrmütterorganschaften	69
6. Büro- und Praxisgemeinschaften	70
7. Bestellergemeinschaften	70
8. Bietergemeinschaften	70
9. Fahrgemeinschaften	71
10. Reisegesellschaften	71
11. Jagdgesellschaften	71

12.	Wohngemeinschaften	72
13.	Spiel- und Wettgemeinschaften	72
VIII.	Familiengesellschaften	73
1.	Leistungsgemeinschaften	73
2.	Vermögensgemeinschaften	73
3.	Schutz- und Interessengemeinschaften	74

2. Kapitel. Rechtliche Grundlagen

§ 5	Entstehung der BGB-Gesellschaft	75
I.	Voraussetzungen der Entstehung	76
1.	Notwendigkeit eines Gesellschaftsvertrages	76
2.	Fehlerhafter Gesellschaftsvertrag	77
3.	Zusammenschluss ohne Gesellschaftsvertrag	78
4.	Zeitpunkt der Entstehung der Gesellschaft	78
II.	Gesellschafter	79
1.	Allgemeines	79
2.	Natürliche Personen	80
3.	Juristische Personen	80
4.	Personengesellschaften	81
5.	Nichtrechtsfähiger Verein	82
6.	Erbengemeinschaft	82
7.	Eheliche Gütergemeinschaft	82
8.	Bruchteilsgemeinschaft	83
9.	Ausländische Gesellschaften	83
III.	Gesellschaftsvertrag	85
1.	Rechtsnatur des Gesellschaftsvertrages	85
2.	Inhalt des Gesellschaftsvertrages	86
3.	Form des Gesellschaftsvertrages	90
4.	Genehmigungserfordernisse	91
IV.	Änderungen des Gesellschaftsvertrages	93
1.	Materielle Erfordernisse	93
2.	Formelerfordernisse	94
3.	Genehmigungserfordernisse	95
V.	Sonderformen der Entstehung	96
1.	Überblick	96
2.	Entstehung durch Umwandlung nach dem UmwG	97
3.	Entstehung aus einer anderen Personengesellschaft oder einer Vor-GmbH	101
§ 6	Verpflichtung auf den gemeinsamen Zweck	102
I.	Die dogmatische Einordnung des Zweckbegriffs	102
1.	Gemeinsamer Zweck und Verbandszweck	102
2.	Funktion des Zweckbegriffs im Recht der Personengesellschaften	103
II.	Die Konkretisierung der Verpflichtung auf den Verbandszweck	108
1.	Die Beitragspflicht	108
2.	Die gesellschaftsrechtliche Treupflicht	112
§ 7	Geschäftsführung und Vertretung	120
I.	Grundlagen	121
1.	Begriff von Geschäftsführung und Vertretung	121
2.	Grundsatz der Selbstorganschaft	123
3.	Recht auf und Pflicht zur Geschäftsführung	123
4.	Aufwendungsersatz und Vergütung	125
II.	Geschäftsführung	127
1.	Gesamtgeschäftsführung als gesetzlicher Regelfall	128
2.	Einzelgeschäftsführung und Widerspruchsrecht	129
3.	Übertragung der Geschäftsführung	132
4.	Abweichende Regelung der Geschäftsführungsbefugnis	133

Inhaltsverzeichnis

5. Rechte und Pflichten des Geschäftsführers.	133
6. Haftung des Geschäftsführers	135
7. Entziehung und Kündigung der Geschäftsführung	137
8. Notgeschäftsführung und actio pro socio	139
III. Vertretung	140
1. Auslegungsregel des § 714 BGB	140
2. Umfang der Vertretungsmacht	141
3. Beendigung der Vertretungsmacht	141
§ 8 Informationsrechte	142
I. Die Struktur der Informationsrechte	142
1. Einleitung	142
2. Kontrollrechte	143
3. Auskunftsansprüche	144
II. Der Gegenstand von Informationsrechten	145
1. Sachliche Beschränkung des Informationsrechts auf „Angelegenheiten der Gesellschaft“	145
2. Funktionale Beschränkung des Informationsrechts	146
III. Die persönlichen Voraussetzungen für die Geltendmachung von Informationsrechten .	146
1. Informationsrecht als Mitgliedschaftsrecht	146
2. Unmittelbare Informationsrechte von Nichtgesellschaftern	147
IV. Die Durchsetzung des Informationsrechts	147
1. Adressat von Informationsansprüchen	147
2. Informationsverweigerungsrechte	147
3. Rechtsschutz gegenüber Informationspflichtverletzungen	148
§ 9 Die steuerliche Behandlung der Beteiligung an der GbR	149
I. Grundstrukturen der Besteuerung von Personengesellschaften	150
1. Rechtsformunabhängige Besteuerung von Personengesellschaften	151
2. Folgen für die steuerliche Behandlung der Beteiligung an einer GbR	152
II. Erscheinungsformen der BGB-Gesellschaft im Steuerrecht	152
1. Die Freiberufler-BGB-Gesellschaft	153
2. Bauherrengemeinschaften	154
3. Geschlossene Immobilienfonds	159
4. Investmentclubs	164
III. Beschränkter Verlustausgleich	165
1. Allgemeines	165
2. § 15a Abs. 5 Nr. 2, Alt. 1 EStG	166
3. § 15a Abs. 5 Nr. 2, Alt. 2 EStG	166
IV. Einkünfteermittlung bei „Zebragesellschaften“	168
§ 10 Eintritt und Ausscheiden eines Gesellschafters zu Lebzeiten	168
A. Erstes Unterkapitel: Eintritt eines Gesellschafters	
I. Überblick	172
II. Aufnahmevertrag	172
1. Beteiligte	172
2. Form	175
3. Abschlusserleichterungen	180
4. Zum Inhalt der Vereinbarung	182
III. Haftung des eintretenden Gesellschafters	186
IV. Weitere Rechtsfolgen der Aufnahme	187
1. Für die Gesellschaft	187
2. Für die Gesellschafter	188
B. Zweites Unterkapitel: Ausscheiden eines Gesellschafters zu Lebzeiten	
I. Überblick, Allgemeines	188
II. Ausscheiden durch ad-hoc-Vereinbarung oder bei Fortsetzungsklausel	189
1. Ausscheiden durch ad-hoc-Austrittsvereinbarung	189

2. Ausscheiden bei Kündigung eines Gesellschafters	190
3. Ausscheiden eines Gesellschafters bei Insolvenz	198
4. Ausscheiden bei Eintritt weiterer im Gesellschaftsvertrag vorgesehener Gründe	198
III. Besonderheiten in der zweigliedrigen Gesellschaft	199
IV. Die Ausschließung eines Gesellschafters	200
1. Allgemeines	200
2. Die materiellen Voraussetzungen der Ausschließung	200
3. Das Ausschließungsverfahren	203
4. Das Übernahmerecht bei der zweigliedrigen Gesellschaft	204
5. Vertragliche Abwandlung des Ausschließungsrechts	205
V. Die Rechtsfolgen des Ausscheidens, insbesondere die Abfindung	206
1. Überblick	206
2. Anwachsung des Gesellschaftsvermögens	207
3. Gesellschaft als Schuldner	208
4. Rückgabe von Gegenständen	208
5. Befreiung von Schulden	209
6. Sicherheitsleistung	209
7. Anspruch auf Abfindung	210
7. Haftung für einen Fehlbetrag nach § 739 BGB	215
8. Beteiligung am Ergebnis schwebender Geschäfte	216
9. Abfindungsklauseln	218

C. Drittes Unterkapitel: Die Sonderrechtsnachfolge zu Lebzeiten

I. Übertragbarkeit der Mitgliedschaft	232
1. Grundsatz	232
2. Sonderfälle	233
II. Übertragungsvertrag	233
1. Allgemeines	233
2. Die Zustimmung der Mitgesellschafter	234
3. Beteiligung Minderjähriger	235
4. Ehegüterrechtliche Zustimmungserfordernisse	237
5. Form	237
III. Die Haftung von Veräußerer und Erwerber	238
1. Haftung	238
2. Rückgriffsansprüche	239
IV. Weitere Rechtsfolgen der Übertragung	239
1. Für die Gesellschaft	239
2. Für die Gesellschafter	241
3. Die fehlerhafte Anteilsübertragung	244
§ 11 Tod eines Gesellschafters	244
I. Vorbemerkung	246
II. Auflösung der Gesellschaft als gesetzlicher Regelfall	246
III. Gesellschaftsvertragliche Gestaltungen im Hinblick auf den Tod eines Gesellschafters ..	248
1. Überblick	248
2. Fortsetzungsklausel	249
3. Nachfolgeklausel	252
4. Eintrittsklausel	256
5. Auslegungskriterien	259
6. Regelungen zur Abfindung weichender Erben	259
7. Grundbuchfragen	260
IV. Erbrechtliche Gestaltungen durch den Erblasser-Gesellschafter	261
1. Überblick	261
2. Letztwillige Verfügungsmöglichkeiten	262
3. Vor- und Nacherbfolge	264
4. Testamentsvollstreckung	264
5. Nachlassverwaltung und Nachlassinsolvenz	266
6. Vermeyntlicher Erbe	266

Inhaltsverzeichnis

V. Rechtsstellung weichender Erben und Pflichtteilsberechtigter	267
1. Gesellschafterstellung und Nachlass	267
2. Ansprüche gegen die Gesellschaft und verbleibende Gesellschafter	267
3. Gläubigerrechte des verstorbenen Gesellschafters	268
4. Haftung für im Gesellschaftsverhältnis begründete Verbindlichkeiten	268
5. Pflichtteilsrechte	268
6. Erbrechtliche Ausgleichsansprüche	268
§ 12 Steuerliche Folgen des Ausscheidens aus der BGB-Gesellschaft	268
I. Steuerliche Folgen beim ausscheidenden Gesellschafter	269
1. Überblick	269
2. Einkommensteuer	270
3. Zebagesellschaften	272
II. Steuerliche Folgen bei der Gesellschaft und den verbleibenden Gesellschaftern	274
1. Grunderwerbsteuer	274
2. Schenkung- und Erbschaftsteuer	274
 3. Kapitel. Vermögen der Gesellschaft	
§ 13 Gesellschaftsvermögen und Gesellschaftsschulden	276
I. Gesellschaftsvermögen und Gesamthandsprinzip	277
1. Definition	277
2. Gesellschaftsvermögen bei der BGB-Innengesellschaft?	277
II. Erwerb und Veräußerung von Gesellschaftsvermögen	278
1. Beiträge	278
2. Erwerb durch Geschäftsführung	278
3. Erwerb durch dingliche Surrogation	279
4. Erwerb durch Umwandlung	280
5. Erwerb auf sonstige Weise	281
III. Gesellschaftsschulden	281
1. Definition	281
2. Gesellschaftsschulden bei der BGB-Innengesellschaft?	281
IV. Kapitalanteil und Gesellschafterkonten	281
1. Der Kapitalanteil	282
2. Die Gesellschafterkonten	286
§ 14 Rechnungsabschluss	289
I. Überblick	290
II. Aufstellung des Rechnungsabschlusses	290
1. Gesetzliche Regelung	290
2. Abweichende Vereinbarungen der Gesellschafter	299
III. Feststellung von Rechnungsabschluss und Ergebnis	300
1. Abgrenzung und Definition	300
2. Bedeutung, Rechtsnatur und Form des Feststellungsbeschlusses	301
3. Beschlusskompetenz und Zulässigkeit mehrheitlicher Beschlussfassung	302
§ 15 Ergebnisverteilung	303
I. Gesetzliche Regelung	303
1. Grundsätzliches	303
2. Gewinnverteilung	304
3. Verlustverteilung	305
II. Vertragliche Gestaltungsmöglichkeiten	305
1. Grundsätzliches	305
2. Gewinnverteilung	308
3. Verlustverteilung	312
III. Beschlussfassung über die Ergebnisverteilung	313
IV. Der Anspruch auf Gewinnauszahlung und die Verpflichtung zum Verlustausgleich	314
1. Gewinnauszahlung	314
2. Verlustausgleich	318

§ 16 Verfügung über vermögensbezogene Mitgliedschaftsrechte und die Belastung von Gesellschaftsanteilen	319
I. Der Grundsatz der Nichtübertragbarkeit von Rechten aus dem Gesellschafts- verhältnis	320
1. Das Abspaltungsverbot	320
2. Die nicht übertragbaren vermögensbezogenen Rechte	322
II. Die abtretbaren vermögensbezogenen Rechte und Ansprüche	324
1. Der Anspruch auf Aufwendungsersatz aus der Geschäftsführung für die Gesellschaft	324
2. Der Anspruch auf den Gewinnanteil	325
3. Der Kapitalentnahmeanspruch und der gewinnunabhängige Entnahmeanspruch	325
4. Der Anspruch auf das Auseinandersetzungsguthaben	325
5. Ansprüche aus Drittgläubigerrechten	326
6. Der Anspruch auf den Vermögenswert der Beteiligung	326
III. Die Pfändung vermögensbezogener Rechte	326
IV. Die Belastung von Gesellschaftsanteilen mit Rechten Dritter	327
1. Die Treuhand	327
2. Der Nießbrauch	327
3. Die Testamentsvollstreckung	330
4. Die Verpfändung	331
5. Die Unterbeteiligung	331
 4. Kapitel. Rechtsbeziehungen der Gesellschaft zu Dritten	
§ 17 BGB-Gesellschaft als Trägerin von Rechten und Pflichten	333
I. Rechtsnatur der BGB-Gesellschaft	335
1. Grundsätzliche Überlegungen zur Rechtsfähigkeit der BGB-Gesellschaft	335
2. Beschränkung der Rechtsfähigkeit auf bestimmte Typen der BGB-Gesellschaft	339
3. Beschränkte, relative Rechtsfähigkeit der BGB-Außengesellschaft?	341
II. Allgemeine Folgen der Rechtsfähigkeit der BGB-Außengesellschaft	342
1. Notwendigkeit der Unterscheidung von Gesellschaft, Gesellschaftern und Gesellschaftsvermögen	342
2. Unabhängigkeit des Gesellschaftsvermögens vom Mitgliederwechsel; An- und Abwachsung	343
3. Abhängigkeit des Gesellschaftsvermögens vom Bestand der Gesellschaft	344
4. Haftung der Gesellschafter für Verbindlichkeiten der Gesellschaft	344
III. Die BGB-Außengesellschaft als Trägerin von Rechten und Pflichten	344
1. Grundbuchfähigkeit	344
2. Erbfähigkeit	347
3. Mitgliedsfähigkeit	348
4. Insolvenzfähigkeit	350
5. Wechsel- und Scheckrechtsfähigkeit	350
6. Besitzfähigkeit	351
7. Steuerrechtsfähigkeit	352
8. Die BGB-Außengesellschaft als Arbeitgeber	352
9. Die BGB-Außengesellschaft im öffentlichen Recht	354
IV. BGB-Außengesellschaften ohne Rechte und Pflichten	355
 § 18 Haftung der Gesellschafter für Verbindlichkeiten der Gesellschaft	356
I. Vorbemerkung	359
II. Rechtsgeschäftliche Verbindlichkeiten	360
1. Verbindlichkeiten der Gesellschaft	360
2. Haftung der Gesellschafter für Verbindlichkeiten der Gesellschaft	361
3. Ausschluss einzelner Gesellschafter von der persönlichen Haftung bei „gemischten“ Sozietäten	366
4. Haftung des Scheingesellschafters	367
III. Gesetzliche Verbindlichkeiten	367
1. Grundsätzliches	367
2. Unerlaubte Handlung	369

Inhaltsverzeichnis

3. Ungerechtfertigte Bereicherung	370
4. Steuerschulden	373
5. Sozialversicherungsrecht	375
6. Gefährdungshaftung und Halterhaftung nach StVG	376
IV. Inhalt der Gesellschafterhaftung	376
1. Ausgangspunkt: Rechtsfähigkeit der Gesellschaft	376
2. Haftungs- und Erfüllungstheorie	377
3. Erfüllungsort	378
V. Einwendungen der Gesellschafter	378
1. Persönliche Einwendungen	378
2. Geltendmachung von Einwendungen der Gesellschaft durch die Gesellschafter	379
VI. Gesellschafterhaftung bei Auflösung und bei Gesellschafterwechsel; Nachhaftung des ausgeschiedenen Gesellschafters	380
1. Auflösung	380
2. Verbindlichkeit der Gesellschaft und Haftung der Gesellschafter nach § 130 HGB (analog) bei Beitritt und Gesellschafterwechsel	381
VII. Haftung gegenüber Gesellschafter-Gläubigern	388
1. Grundsatz	388
2. Ausnahmen	388
VIII. Möglichkeiten der Haftungsbeschränkung auf das Gesellschaftsvermögen	390
1. Rechtsgeschäftliche Verbindlichkeiten	390
2. Gesetzliche Verbindlichkeiten	404
 § 19 Stellung der BGB-Gesellschaft und ihrer Gesellschafter im Prozess	406
I. Die herkömmliche verfahrensrechtliche Behandlung der BGB-Gesellschaft	408
1. Fehlende Parteifähigkeit der BGB-Außengesellschaft	408
2. Dennoch: Notwendigkeit der Unterscheidung von Gesamthandsschuld- und Gesamtschuldklage	408
3. Konsequenzen von Änderungen im Gesellschafterbestand während eines Rechts- streits	410
II. Die Anerkennung der Parteifähigkeit der BGB-Außengesellschaft	410
1. Die Parteifähigkeit der BGB-Außengesellschaft	410
2. Beschränkung der Parteifähigkeit auf bestimmte BGB-Außengesellschaften?	412
3. Innengesellschaften	413
4. Innenprozesse	413
III. Die Konsequenzen der Anerkennung der Parteifähigkeit der BGB-Außengesellschaft für das Erkenntnisverfahren	415
1. Prozessfähigkeit	415
2. Prozessführungsbefugnis	415
3. Gerichtsstand	416
4. Ordnungsgemäße Parteibezeichnung	417
5. Zustellung	418
6. Subjektive Klagehäufung	419
7. Zeugenstellung der Gesellschafter bei der Beweisaufnahme	419
8. Nebenintervention und Streitverkündung	419
9. Gesellschafterwechsel, Tod eines Gesellschafters	420
10. Rechtsformwechsel	420
11. Besonderheiten bei den Kosten des Rechtsstreits	420
IV. Die BGB-Außengesellschaft in der freiwilligen Gerichtsbarkeit	421
1. Allgemeines	421
2. Grundbuchverfahren	422
3. Handelsregisterverfahren	424
 § 20 Zwangsvollstreckung gegen die BGB-Gesellschaft und ihre Gesellschafter	425
I. Vorbemerkung	426
II. Die herkömmliche Behandlung der BGB-Gesellschaft in der Zwangsvollstreckung	426
1. Die Zwangsvollstreckung in das Gesellschaftsvermögen	426
2. Die Zwangsvollstreckung in das Vermögen der Gesellschafter	428

III. Die Zwangsvollstreckung gegen die BGB-Gesellschaft	429
1. Die Anerkennung der Parteifähigkeit der BGB-Gesellschaft und ihrer passiven Vollstreckungsfähigkeit	429
2. Vollstreckungstitel gegen die BGB-Gesellschaft als Vollstreckungsvoraussetzung	430
3. Änderungen im Gesellschafterbestand oder in der Rechtsform der Gesellschaft	431
4. Keine Vollstreckung gegen die Gesellschafter aus einem Titel gegen die Gesellschaft	431
5. Besonderheiten bei den einzelnen Arten der Zwangsvollstreckung	432
IV. Zwangsvollstreckung in das Gesellschaftsvermögen aus einem Titel gegen alle Gesellschafter	432
1. Fragestellung	432
2. Vollstreckung wegen gesamtschuldnerischer Haftung aller Gesellschafter für Verbindlichkeiten der Gesellschaft	433
3. Vollstreckung wegen gesamtschuldnerischer Haftung der Gesellschafter für Verbindlichkeiten ohne Bezug zur Gesellschaft	434
4. Vollstreckung bei Teilschulden der Gesellschafter	436
V. Die Zwangsvollstreckung gegen die Gesellschafter	436
1. Titel gegen den oder die Gesellschafter	436
2. Beschränkung der Haftung auf das Gesellschaftsvermögen	437
3. Zwangsvollstreckung in den Gesellschaftsanteil des Gesellschafters	437
4. Vorrang der Zwangsvollstreckung in das Gesellschaftsvermögen?	437
5. Insolvenz der BGB-Gesellschaft	438
 5. Kapitel. Auflösung, Liquidation und Insolvenz der BGB-Gesellschaft	
§ 21 Auflösung, Auseinandersetzung und Beendigung der BGB-Gesellschaft	439
I. Einführung	440
1. Begriffe	440
2. Gesetzliche Regelung	442
3. Dispositivität der gesetzlichen Regelung	442
4. Abgrenzung	443
II. Die einzelnen Auflösungsgründe	443
1. Kündigung durch einen Gesellschafter	443
2. Kündigung durch den Pfändungsgläubiger	451
3. Erreichen des Gesellschaftszwecks oder dessen Unmöglichkeit	453
4. Tod eines Gesellschafters	454
5. Insolvenz	455
6. Auflösung infolge Zeitablaufs	457
7. Vereinigung aller Gesellschaftsanteile in einer Hand	458
8. Die Auflösung infolge Gesellschafterbeschlusses	459
III. Die Auseinandersetzung	460
1. Grundsätzliches und Überblick	460
2. Auseinandersetzung nach der gesetzlichen Regelung	465
3. Andere Formen der Auseinandersetzung	468
§ 22 Insolvenz	471
I. Einführung	472
II. Die Insolvenz der BGB-Gesellschaft	473
1. Die Insolvenzfähigkeit der BGB-Gesellschaft	473
2. Die Insolvenzgründe	476
3. Insolvenzantrag und Insolvenzantragspflicht	479
4. Folgen des Insolvenzantrages	481
5. Folgen der Eröffnung des Insolvenzverfahrens	481
6. Die Fortsetzung der Gesellschaft	488
III. Die Insolvenz eines Gesellschafters	488
IV. Die gleichzeitige Insolvenz der BGB-Gesellschaft und ihrer Gesellschafter (Doppelinsolvenz)	488
V. Gesellschafterdarlehen in der Insolvenz der atypischen BGB-Gesellschaft	490
1. Vorbemerkung	490

Inhaltsverzeichnis

2. Rechtslage vor Inkrafttreten des MoMiG	490
3. Das – mit Ausnahme von Altfällen i. S. des Art. 103 d EGIinsO – seit dem 1. 11. 2008 geltende Recht für Finanzierungsmaßnahmen der Gesellschafter	491
§ 23 Steuerliche Folgen der Auflösung und Liquidation der BGB-Gesellschaft	497
I. Überblick	499
II. Betriebsveräußerung und -aufgabe	499
1. Tatbestand der Betriebsveräußerung	500
2. Tatbestand der Betriebsaufgabe	502
3. Teilbetriebsveräußerung bzw. -aufgabe	504
4. Unentgeltliche Übertragung	504
5. Rechtsfolgen	505
III. Realteilung	509
1. Einführung	509
2. Historische Entwicklung	509
3. Begriff	510
4. Voraussetzungen	510
5. Rechtsfolgen	512
6. Sperrfrist	514
7. Körperschaftsklausel	514
 6. Kapitel. BGB-Gesellschaften in der wirtschaftsrechtlichen Praxis	
§ 24 Sozietäten von Freiberuflern	516
I. Einführung	517
II. Berufs- und standesrechtliche Beschränkungen der Assoziierung	519
1. Freiheit und Grenzen der Assoziierung	519
2. Überörtliche Sozietät und Praxen	519
3. Zulässigkeit von Zusammenschlüssen	519
III. Die Entstehung der Gesellschaft	520
1. Die Begründung des Gesellschaftsverhältnisses durch Vertrag	520
2. Die Aufnahme weiterer Gesellschafter	521
3. Namen	521
IV. Gemeinsamer Zweck	522
V. Geschäftsführung und Vertretung	522
1. Geschäftsführung	522
2. Vertretung	523
VI. Informations- und Kontrollrechte	524
1. Gesetzliche Regelung	524
2. Grenzen vertraglicher Regelungen	524
VII. Das Gesellschaftsvermögen	525
VIII. Die Ergebnisbeteiligung	526
1. Der Anspruch auf Rechnungsabschluss und Gewinnverteilung	526
2. Die Anteile des Gesellschafters an Gewinn und Verlust	526
IX. Die Haftung für gemeinschaftliche Schulden	528
1. Haftung im Innenverhältnis	528
2. Haftung im Außenverhältnis	528
3. Haftungsbeschränkungen	528
X. Ausscheiden aus der Gesellschaft	529
1. Kündigung des Gesellschaftsvertrages	529
2. Insolvenz eines Gesellschafters	530
3. Ausschließung eines Gesellschafters	530
4. Abfindung	531
5. Sonderrechtsnachfolge zu Lebzeiten	532
6. Tod eines Gesellschafters	532
7. Versorgungsregelungen	532
XI. Wettbewerbsverbote	533
1. Während des Bestehens der Gesellschaft	533
2. Nach dem Ausscheiden aus der Gesellschaft	534

XII. Die Auflösung der Gesellschaft	535
XIII. Steuerliche Besonderheiten bei einer Sozietät von Freiberuflern	535
1. Steuerliche Gewinnermittlung	535
2. Gründungsbesteuerung	536
3. Laufende Besteuerung	536
§ 25 Ärztliche Kooperationsformen (Berufsausübungs- und Organisations- gemeinschaften von Ärzten: Gemeinschaftspraxis, Medizinisches Ver- sorgungszentrum und Praxisgemeinschaft)	538
I. Grundsätzliches	543
1. Rechtliche Rahmenbedingungen	544
2. Berufsausübungsgemeinschaften	546
3. Organisationsgemeinschaften	549
4. Sonstige Kooperationsformen	551
5. Verbreitung ärztlicher Kooperationen	552
II. Gemeinschaftspraxis	553
1. Grundsätzliches und Begriff	553
2. Zulässige Rechtsformen der Gemeinschaftspraxis	553
3. Möglicher Gesellschafterkreis	554
4. Anzeige- und Genehmigungsbedürftigkeit	555
5. Rechts- und Parteifähigkeit der Gemeinschaftspraxis; Haftung	556
6. Überörtliche Gemeinschaftspraxis	557
7. Anstellung von Ärzten	561
8. Beteiligung der Gesellschafter einer Gemeinschaftspraxis am Ergebnis und am Vermögen; Verbot der Nullbeteiligungsgesellschaft?	561
9. Beteiligung Dritter am Ergebnis und Vermögen	567
10. Besonderheiten beim Wechsel im Gesellschafterbestand	569
11. Abfindungsanspruch des ausscheidenden Gesellschafters	573
12. Wettbewerbsverbot	574
13. Besondere Arten der Gemeinschaftspraxis	574
III. Medizinische Versorgungszentren	575
1. Grundsätzliches und Begriff	575
2. Mögliche Rechtsform	575
3. Möglicher Gesellschafterkreis	576
4. Gesellschafterwechsel	576
5. Zulassungsvoraussetzungen	577
6. Niederlassung	578
7. Verhältnis zwischen Vertragsarztrecht und Berufsrecht	579
8. Behandlung von Privatpatienten und Liquidation	579
IV. Praxisgemeinschaft	579
1. Grundsätzliches und Begriff	579
2. Zulässige Rechtsform	580
3. Möglicher Gesellschafterkreis	580
4. Anzeigepflicht	580
6. Besondere Formen der Praxisgemeinschaft	580
§ 26 Bau-Arbeitsgemeinschaften	581
I. Einleitung	582
1. Begriff und Bedeutung der ARGE	582
2. Formen der ARGE	583
II. Abgrenzung	584
1. Beihilfe-Gemeinschaft und Beihilfe-Vertrag	584
2. Konsortium	584
3. Bietergemeinschaft	584
III. Rechtsnatur der ARGE	584
1. Traditionelle Auffassung	584
2. Neuere Entwicklung	585
3. Stellungnahme	587
4. Folgen	589

Inhaltsverzeichnis

IV. Der ARGE-Vertrag	589
1. Einführung	589
2. Entstehung der ARGE	590
3. Name oder Firma der ARGE	590
4. Zweck der ARGE	590
5. Beteiligung der Gesellschafter	590
6. Gesellschafterleistungen	591
7. Organe der ARGE	592
8. Vertretung der ARGE	595
9. Haftung der ARGE	595
10. Beendigung/Auflösung	596
11. Ausscheiden eines Gesellschafters	596
12. Auseinandersetzungsbilanz	596
13. Gewinnverteilung in der ARGE	597
14. Ausschüttungen und Besicherung der Rückforderung	598
V. Der Dach-ARGE-Vertrag	599
1. Einführung	599
2. Beteiligung der Gesellschafter	599
3. Rechte und Pflichten der Gesellschafter	600
VI. Die Bietergemeinschaft	601
1. Einführung	601
2. Zulässigkeit der Bildung	601
3. Berücksichtigung im Vergabeverfahren	602
§ 27 Grundbesitzgesellschaften	603
I. Überblick	604
II. Die Entstehung der Gesellschaft	605
1. Die Begründung des Gesellschaftsverhältnisses durch Vertrag	605
2. Sonderformen der Entstehung	607
3. Die Aufnahme weiterer Gesellschafter	607
III. Verpflichtung auf einen gemeinsamen Zweck	608
1. Das Halten und Verwalten von Grundbesitz als gemeinsamer Zweck einer BGB-Gesellschaft	608
2. Beitragspflicht und allgemeine Zweckförderungspflicht	610
IV. Geschäftsführung und Vertretung	610
V. Das Informations- und Kontrollrecht	612
VI. Das Gesellschaftsvermögen	612
1. Eigentum an Grundstücken	612
2. Die Eintragung der BGB-Gesellschaft im Grundbuch	613
3. Sonstige Rechte	615
4. Beteiligung Minderjähriger	616
5. Grunderwerbsteuer	616
6. Bruchteilsgemeinschaft	618
VII. Die Ergebnisbeteiligung	619
1. Der Anspruch auf Rechnungsabschluss und Gewinnverteilung	619
2. Die Anteile des Gesellschafters an Gewinn und Verlust	619
VIII. Die Darstellung der Gesellschaftsbeteiligung im Jahresabschluss des Gesellschafters	620
IX. Die steuerliche Behandlung der Gesellschaftsbeteiligung	620
1. Grunderwerbsteuer	620
2. Einkommensteuer	620
3. Umsatzsteuer	621
4. Gewerbesteuer	621
X. Die Haftung für gemeinschaftliche Schulden	622
1. Haftung der Gesellschafter	622
2. Zwangsvollstreckung	622
XI. Das Ausscheiden aus der Gesellschaft	623
1. Kündigung des Gesellschaftsvertrags	623
2. Insolvenz eines Gesellschafters	624
3. Ausschließung eines Gesellschafters	624

4. Sonderrechtsnachfolge zu Lebzeiten	624
5. Tod eines Gesellschafters	632
XII. Die steuerlichen Folgen des Ausscheidens aus der Gesellschaft	633
1. Verkauf eines Gesellschaftsanteils	633
2. Ausscheiden durch Kündigung mit anschließender Abfindungszahlung	634
3. Ausscheiden mit Übertragung einer Eigentumswohnung oder eines Grundstücks als Abfindung	634
XIII. Die Auflösung der Gesellschaft	634
1. Auflösungsgründe	634
2. Die Auseinandersetzung	634
3. Rückgewähr von Einlagen und Ergebnisabrechnung	635
XIV. Die fehlerhafte Gesellschaft	635
 § 28 Joint Ventures	 636
I. Überblick	636
1. Einleitung	636
2. Arten von Gemeinschaftsunternehmen	638
3. Kartellrechtliche Behandlung von Gemeinschaftsunternehmen	639
4. Konzernrechtliche Behandlung von Gemeinschaftsunternehmen	640
5. Konsolidierung von Gemeinschaftsunternehmen	642
6. Gemeinsamer Zweck bei Gemeinschaftsunternehmen (§ 705 BGB)	643
II. Joint Venture-Dokumentation	644
1. Konsortialvertrag (Grundvereinbarung, Gesellschaftsvertrag der BGB-Gesell- schaft)	644
2. Errichtung und Satzung des Gemeinschaftsunternehmens	644
3. Verhältnis der Satzung des Gemeinschaftsunternehmens zum Konsortialvertrag	645
4. Durchführungsverträge	646
III. Typische Regelungen des Konsortialvertrages	646
1. Festlegung des Unternehmenskonzeptes	646
2. Beitritt des Gemeinschaftsunternehmens zum Konsortialvertrag	646
3. Stimmbindungsvereinbarungen	647
4. Erwerbsvorrechte	648
5. Überwindung von Pattsituationen	649
6. Kündigungsmöglichkeiten	650
IV. Typische Regelungen in der Satzung von Gemeinschaftsunternehmen	651
1. Stimmverbote	651
2. Wettbewerbsverbote	652
3. Einziehungsregelungen	653
 § 29 Holdings	 653
I. Definition und Erscheinungsformen	654
1. Definition	654
2. Erscheinungsformen	655
3. Abgrenzung zu anderen Rechtsverhältnissen	657
II. Mitgliedsfähigkeit der BGB-Gesellschaft bei anderen Gesellschaften	658
1. Kapitalgesellschaften und Genossenschaften	658
2. Personenhandelsgesellschaften	658
3. BGB-Gesellschaften	659
III. Gründung der Holding-BGB-Gesellschaft	659
1. Errichtung durch Gesellschaftsvertrag	659
2. Form	659
3. Vertragspartner	659
4. Vertragsinhalt	660
IV. Die nicht vermögensbezogenen Rechte und Pflichten der Gesellschafter	661
1. Geschäftsführungs- und Vertretungsbefugnis	661
2. Kontrollrecht	662
3. Treuepflicht	663
4. Wettbewerbsverbot	663

Inhaltsverzeichnis

V. Die vermögensbezogenen Rechte und Pflichten der Gesellschafter	664
1. Beiträge, Einlagen	664
2. Ergebnisbeteiligung	664
3. Haftung für gemeinschaftliche Schulden	664
VI. Ausscheiden aus der Gesellschaft	665
1. Kündigung, Ausschließung und Tod eines Gesellschafters	665
2. Sonderrechtsnachfolge	665
VII. Die Auflösung der Holding und ihre Folgen	666
1. Die Auflösungsgründe	666
§ 30 Unterbeteiligungen	667
I. Definition und Rechtsgrundlagen	668
1. Definition	668
2. Rechtsgrundlagen	669
II. Erscheinungsformen, Typen und Abgrenzung zu anderen Rechtsverhältnissen	670
1. Erscheinungsformen	670
2. Typen der Unterbeteiligung	670
3. Abgrenzung zu anderen Rechtsverhältnissen	671
III. Gründung der Unterbeteiligungsgesellschaft	673
1. Errichtung durch Gesellschaftsvertrag	673
2. Form	674
3. Vertragspartner	674
4. Geschäftsunfähige, Minderjährige	675
5. Vertragsinhalt	676
6. Fehlerhafte Gesellschaft	676
IV. Die nicht vermögensbezogenen Rechte und Pflichten der Gesellschafter	676
1. Geschäftsführung	676
2. Vertretung	678
3. Kontroll- und Informationsrechte	678
4. Treuepflicht	680
5. Wettbewerbsverbot	680
V. Vermögensbezogene Rechte und Pflichten der Gesellschafter	681
1. Beiträge, Einlagen	681
2. Ergebnisbeteiligung	681
3. Entnahmen	685
4. Kapitalveränderungen in der Hauptgesellschaft	685
5. Verfügungen über Gesellschafterrechte	687
VI. Haftung	687
1. Pflichtverletzungen in der Unterbeteiligungsgesellschaft	688
2. Haftung aus Verbindlichkeiten des Hauptbeteiligten	688
VII. Tod eines Gesellschafters	689
VIII. Auflösung der Unterbeteiligung und ihre Folgen	690
1. Bedeutung der Auflösung	690
2. Auflösungsgründe	690
3. Keine Auflösungsgründe	692
4. Auseinandersetzung	693
§ 31 Kreditkonsortien und Sicherheitenpools	696
I. Die Entstehung von Kreditkonsortien und Sicherheitenpools	698
1. Wirtschaftliche Bedeutung	698
2. Entstehung und Vertragsinhalt beim Kreditkonsortium	700
3. Entstehung und Vertragsinhalt beim Sicherheitenpool	701
4. Rechtliche Einordnung von Kreditkonsortien und Sicherheitenpools	702
II. Die Verpflichtung auf den gemeinsamen Zweck	709
1. Beitrags- und Zweckförderungsspflichten beim Konsortialkredit	709
2. Beitrags- und Zweckförderungsspflichten beim Sicherheitenpool	710
III. Geschäftsführung und Vertretung	715
1. Die Rechtsstellung von Konsortialführer und Poolführer bzw. Sicherheiten- Treuhänder im Innenverhältnis der Konsorten und Poolmitglieder	715

2. Die Rechtsstellung von Konsortialführer und Poolführer bzw. Sicherheiten-Treuhänder im Außenverhältnis zum Kreditnehmer	716
3. Mehrheit von Konsortialführern und Poolführern bzw. Sicherheiten-Treuhändern	717
IV. Das Informations- und Kontrollrecht der Konsorten und Poolmitglieder	718
V. Das Gesellschaftsvermögen	719
1. Kreditkonsortium	719
2. Sicherheitenpool	719
VI. Die Ergebnisbeteiligung und Verwertung	720
1. Der Anspruch auf Rechnungsabschluss und Gewinnverteilung	720
2. Die Beteiligung der Konsorten und Poolmitglieder an Gewinn und Verlust	720
VII. Die bilanzielle Darstellung von Beteiligungen an Kreditkonsortien und Sicherheitenpools	722
1. Handelsbilanzrechtliche Behandlung	722
2. Bankaufsichtsrecht	723
VIII. Die steuerliche Behandlung von Erträgen aus der Konsortialbeteiligung und aus der Verwertung von Poolsicherheiten	724
1. Ertragsteuerliche Behandlung von Zinserträgen bei innerdeutschen Rechtsbeziehungen	724
2. Ertragsteuerliche Behandlung von Zinserträgen bei grenzüberschreitenden Rechtsbeziehungen	724
3. Ertragsteuerliche Behandlung von Verwertungserlösen	726
4. Andere Steuerfragen	726
IX. Kartellrecht	727
X. Die Haftung der Konsorten und Poolmitglieder für gemeinschaftliche Schulden	727
1. Begrenzung der Kreditauszahlungspflicht der Konsorten auf die Beteiligungsquote	727
2. Haftung der Poolmitglieder oder des Sicherheiten-Treuhänders im Zusammenhang mit der Bestellung, Verwaltung und Verwertung von Kreditsicherheiten	728
XI. Nachträglicher Eintritt und Ausscheiden von Konsorten und Poolmitgliedern	729
1. Aufnahme neuer Mitglieder und Übertragbarkeit der Mitgliedschaft	729
2. Ausscheiden von Konsorten und Poolmitgliedern	730
XII. Die steuerlichen Folgen des Ausscheidens aus Kreditkonsortien oder Sicherheitenpools	731
XIII. Die Auflösung von Kreditkonsortien und Sicherheitenpools	731
1. Die Beendigung des Konsortialvertrages	731
2. Die Beendigung des Konsortialkreditvertrages	732
3. Die Beendigung des Poolvertrages	733
4. Die Auseinandersetzung und Abwicklung von Kreditkonsortien und Sicherheitenpools	734
XIV. Anwendbarkeit der Grundsätze der fehlerhaften Gesellschaft auf Kreditkonsortien und Sicherheitenpools	734
XV. Internationales Privatrecht und Zivilverfahrensrecht	734
1. Zulässigkeit der Rechtswahl und mangels Rechtswahl anwendbares Recht	734
2. Einzelanknüpfungen und Schranken der Rechtswahl	736
3. Gerichtsstands-, Schieds- und Immunitätsverzichtsklauseln	738
§ 32 Emissionskonsortien	739
I. Vorbemerkung	740
II. Das Konsortialgeschäft der Banken	741
1. Entwicklung	741
2. Effektenkonsortialgeschäft	741
3. Rolle des Konsortiums	746
4. Interessen	747
III. Rechtliche Gestaltung	749
1. Außen- und Innenkonsortien	751
2. Unterkonsortien	751
3. Meta-Geschäfte	752
4. Zuordnungen und Abgrenzungen	752

Inhaltsverzeichnis

5. Arten von Konsortialverträgen	755
6. Inhalt und Änderung von Konsortialverträgen	756
7. Rechte und Pflichten der Konsortialbanken	757
8. Konsortialführung	758
9. Konsortialvermögen	760
10. Auflösung des Konsortiums	761
11. Verträge mit den Emittenten	762
12. Rechtsverhältnis zu den Anlegern	763
IV. Internationale Emissionskonsortien	765
1. Internationalität der Emission	765
2. Internationalität des Konsortiums	766
V. Aktienrecht	767
1. Beratung des Emittenten	767
2. Einzahlungsnachweis	767
3. Mittelbares Bezugsrecht	768
4. Mitteilungspflichten	769
5. Erwerb eigener Aktien	769
VI. Öffentliches Bankrecht	769
1. Kreditwesengesetz	769
2. Der Zentrale Kapitalmarktausschuss	770
VII. Währungs- und Außenwirtschaftsrecht	770
1. Währungsrecht	770
2. Außenwirtschaftsrecht	770
3. Fremdes Devisenrecht	771
VIII. Kapitalmarktrecht	771
1. Börsenrecht	771
2. Wertpapierhandelsrecht	772
IX. Kartellrecht	773
1. Einzelkonsortien	773
2. Dauerkonsortien	774
X. Steuerrecht	774
1. Einzelkonsortien	774
2. Dauerkonsortien	775
§ 33 Kartelle	775
I. Kartellbegriff	777
II. Legalausnahmen	781
1. Generalklausel, § 2 GWB	781
2. Mittelstandskartelle, § 3 GWB	784
3. Bereichsausnahmen	786
III. Verfahren auf Anerkennung	786
1. „Verfahren“ gemäß § 32 c GWB	787
2. Verfahren gemäß den §§ 24, 26 GWB	787
IV. Typische Kategorien von Kartellen in der Praxis	789
1. Einkaufskooperationen	789
2. Normen- und Typenkartelle	792
3. Konditionenkartelle	793
4. Spezialisierungskartelle	793
5. Rationalisierungskartelle	794
6. Strukturkrisenkartelle	795
7. Sonstige Kartelle	795
8. Ministerkartelle	796
V. Funktionsgemeinschaften	796
§ 34 Stimmbindungsgemeinschaften	800
I. Einführung	801
II. Gesellschafterpflichten in der Stimmbindungsgemeinschaft	804
1. Der Verpflichtungsgegenstand	804
2. Die rechtliche Qualifikation der Gesellschafterpflichten	805

III. Die Organisation der Stimmbindungsgemeinschaft	806
1. Allgemeines	806
2. Stimmbindungsgemeinschaften mit Mitgliederverfassung	806
3. Stimmbindungsgemeinschaften mit Vertreterverfassung	811
IV. Die Durchsetzung der Stimmbindung	818
1. Erfüllungsansprüche in der Stimmbindungsgemeinschaft und Nichterfüllungs- folgen	818
2. Die Auswirkung pflichtwidrigen Stimmverhaltens und nicht legitimer Stimmabgabe auf die Beschlüsse im übergeordneten Verband	822
V. Der Schutz der Stimmbindungsgemeinschaft durch Rechtsnachfolgeregelung	826
1. Die Problemlage	826
2. Die Rechtsnachfolge unter Lebenden	826
3. Die Rechtsnachfolge von Todes wegen	828
VI. Kündigung und Ausschluss aus der Stimmbindungsgemeinschaft	831
1. Die Kündigung der Stimmbindungsgemeinschaft und deren Folgen	831
2. Der Ausschluss aus der Stimmbindungsgemeinschaft	832
3. Vorläufige Sicherung von Kündigungs- und Ausschlussfolgen	833
§ 35 Ergebnisools von Reedereien	834
I. Vorbemerkung	835
1. Zum Begriff des Ergebnisools	835
2. Ziel der Darstellung	835
3. Zu den auf Ergebnisools anwendbaren Rechtsnormen	835
4. Abgrenzung des Ergebnisools von anderen Poolformen der Schifffahrtspraxis	837
5. Erscheinungsformen von Ergebnisools	837
6. Kaufmännische Ziele	839
7. Praktische Bedeutung von Ergebnisools	839
II. Entstehung von Ergebnisools	840
1. Die Begründung des Gesellschaftsverhältnisses durch Vertrag	840
2. Sonderformen der Entstehung	846
III. Verpflichtung auf den gemeinsamen Zweck	846
1. Der gemeinsame Zweck	846
2. Die Beitragspflicht	846
3. Die allgemeine Zweckförderungspflicht	848
IV. Geschäftsführung und Vertretung	848
V. Das Informations- und Kontrollrecht	848
VI. Das Gesellschaftsvermögen	849
VII. Die Ergebnisbeteiligung	849
1. Ergebnisermittlung	849
2. Ergebnisverteilung	851
VIII. Die Darstellung der Gesellschaftsbeteiligung im Jahresabschluss des Gesellschafters	852
1. Bilanz	852
2. Gewinn- und Verlustrechnung	853
3. Anhang	854
4. Lagebericht	854
IX. Die steuerliche Behandlung der Gesellschaftsbeteiligung	854
1. Einkommensteuer	854
2. Körperschaftsteuer	855
3. Gewinnfeststellung	855
4. Umsatzsteuer	856
X. Die Haftung für gemeinschaftliche Schulden	856
XI. Das Ausscheiden aus der Gesellschaft	856
1. Kündigung des Gesellschaftsvertrages	856
2. Insolvenz eines Gesellschafters	857
3. Die Ausschließung eines Gesellschafters	857
4. Rechtsfragen der Rechtsnachfolge	857
XII. Steuerliche Folgen des Ausscheidens, Auflösung sowie fehlerhafte Ergebnisools	857

Inhaltsverzeichnis

2. Teil. Die Partnerschaftsgesellschaft

§ 36 Einführung: Entwicklung, Begriff und Bedeutung der Partnerschaft	859
I. Zum Gesetzgebungsverfahren	861
II. Die Partnerschaft im Überblick	862
III. Die Zielgruppe des Gesetzes	864
IV. Vor- und Nachteile der neuen Rechtsform	864
1. Vorteile im Vergleich zur BGB-Gesellschaft	864
2. Vorteile im Vergleich zur GmbH	865
3. Nachteile im Vergleich zur BGB-Gesellschaft	865
4. Nachteile im Vergleich zur GmbH	865
§ 37 Die Partnerschaft im System des Gesellschafts- und Steuerrechts	866
I. Zur Rechtsnatur der Partnerschaftsgesellschaft	866
II. Die Rechtsfähigkeit der Partnerschaft	866
III. Die steuerliche Behandlung der Partnerschaft	867
§ 38 Entstehung der Partnerschaftsgesellschaft	869
I. Der Partnerschaftsvertrag	869
1. Vorbemerkung	869
2. Mindestinhalt	869
3. Schriftformerfordernis	871
II. Der Name der Partnerschaft	872
III. Das Eintragungsverfahren	874
§ 39 Persönlicher Anwendungsbereich	876
I. Der Freiberufler-Katalog	877
II. Berufsrechtsvorbehalt	877
III. Einzelne Freie Berufe	877
§ 40 Interprofessionelle Zusammenschlüsse	881
I. Die Ausgangslage nach dem PartGG	881
II. Bereits bestehende Zusammenarbeitsregelungen	882
§ 41 Verhaltenspflichten und Mitwirkungsrechte der Partner	884
I. Freiheit und Grenzen partnerschaftsvertraglicher Regelungen	884
II. Beitragspflichten der Partner	884
1. Freiberufliche Dienste	884
2. Wettbewerbsverbot	885
3. Kapitalbeiträge	887
III. Geschäftsführung	887
IV. Gesellschafterbeschlüsse	889
V. Informationsrecht	889
§ 42 Vermögensrechtliche Innenbeziehungen der Partner	890
I. Gewinnverteilung	890
II. Anteilsübertragung	890
§ 43 Haftungsregelungen der Partnerschaftsgesellschaft	891
I. Der Umfang der Haftung	891
II. Die Haftungskonzentration	892
1. Frühere Rechtslage	892
2. Neue Rechtslage seit dem 1. August 1998	892
3. Zum Gesetzeszweck	893
4. Die Person des verantwortlichen Partners	893
5. Umfang des Haftungsausschlusses	894
6. Haftung gegenüber Dritten	894
III. Die Haftungshöchstsummenbeschränkung	894

§ 44 Auflösung, Ausscheiden, Ausschluss, Vererbung, Abfindung	895
I. Auflösung und Liquidation	895
1. Auflösung der Partnerschaft	895
2. Liquidation der Partnerschaft	896
II. Ausscheiden eines Partners	898
1. Kündigung des ausscheidenden Partners	899
2. Kündigung durch Privatgläubiger und Ausscheiden infolge der Eröffnung des Insolvenzverfahrens über das Vermögen eines Partners	900
3. Verlust der Zulassung zum Freien Beruf	900
4. Tod des Partners	901
III. Ausschließung eines Partners	901
1. Das Ausschließungsverfahren	901
2. Die Ausschließungsgründe	902
IV. Vererbung und Nachfolgeklauseln	903
1. Grundsatz der Nichtvererblichkeit	903
2. Vertragliche Nachfolgeregeln	903
V. Auseinandersetzung und Abfindung	904
1. Auseinandersetzung, Anwachsung und Befreiung von Verbindlichkeiten	904
2. Die Abfindung des ausscheidenden Partners	905
§ 45 Umwandlung	906
I. Einführung	906
II. Von der BGB-Gesellschaft zur Partnerschaft	906
III. Von der GmbH zur Partnerschaft	907
IV. Von der Partnerschaft zur OHG	907
V. Von der Partnerschaft zur GmbH	907
VI. Verschmelzung zweier Partnerschaften	908

3. Teil. Die Offene Handelsgesellschaft

1. Kapitel. Entwicklung, Bedeutung und Entstehung der Gesellschaft

§ 46 Einführung: Entwicklung, Begriff und Bedeutung der OHG	909
I. Entwicklung	909
II. Begriff	910
III. Wirtschaftliche Bedeutung	911
§ 47 Errichtung durch Gründungsvertrag	913
I. Voraussetzungen der Entstehung	914
1. Notwendigkeit eines Gesellschaftsvertrages	914
2. Fehlerhafter Gesellschaftsvertrag	915
3. Zusammenschluss ohne Gesellschaftsvertrag	915
II. Entstehung der Gesellschaft	915
1. Allgemeines	915
2. Entstehung im Innenverhältnis	916
3. Entstehung der Gesellschaft als Gesamthandsgemeinschaft	916
4. Entstehung der Gesellschaft im Verhältnis zu Dritten	916
III. Gesellschafter	918
1. Allgemeines	918
2. Natürliche Personen	919
3. Juristische Personen	920
4. Personenvereinigungen	920
5. Ausländische Gesellschaften	923
IV. Gesellschaftsvertrag	925
1. Rechtsnatur des Gesellschaftsvertrages	925
2. Inhalt des Gesellschaftsvertrages	927
3. Form des Gesellschaftsvertrages	931
4. Genehmigungserfordernisse	932
5. Änderungen des Gesellschaftsvertrages	934

Inhaltsverzeichnis

§ 48 Sonderformen der Entstehung	938
I. Überblick	938
II. Entstehung durch Umwandlung nach dem UmwG	939
1. Formwechsel einer Kapitalgesellschaft in eine OHG	939
2. Entstehung durch Spaltung eines anderen Rechtsträgers	941
III. Entstehung aus einer anderen Personengesellschaft oder einer Vor-GmbH	945
1. Entstehung aus einer BGB-Gesellschaft	946
2. Entstehung aus einer Kommanditgesellschaft	946
3. Entstehung aus einer Vor-GmbH	947
 § 49 Firma, Sitz und Gegenstand des Unternehmens	947
I. Gesetzesgeschichte	949
1. Übersicht	949
2. Das Firmenrecht bis zur Handelsrechtsreform 1998	950
3. Das geltende Firmenrecht	950
II. Begriff, Rechtsnatur und Bedeutung der Firma	951
1. Der Begriff der Firma	951
2. Die Rechtsnatur der Firma	954
3. Die Bedeutung der Firma	954
III. Die Grundsätze des Firmenrechts	955
1. Rechtliche Bedeutung der Grundsätze	955
2. Grundsatz der Firmenwahrheit	955
3. Grundsatz der Firmenunterscheidbarkeit	956
4. Grundsatz der Firmenbeständigkeit	956
5. Grundsatz der Firmenöffentlichkeit	957
6. Grundsatz der Firmeneinheit	957
IV. Gesetzliche Anforderungen an eine neu zu bildende Firma	957
1. Grundzüge	957
2. Kennzeichnungseignung	957
3. Unterscheidungskraft	958
4. Rechtsformzusätze	959
5. Irreführungsverbot	959
V. Die ursprüngliche Firma der offenen Handelsgesellschaft	960
1. Notwendige Firmenbestandteile	960
2. Die Personenfirma	960
3. Die Sachfirma	963
4. Die Phantasiefirma	964
5. Die gemischte Firma	965
6. Firmenzusätze	965
7. Die Firma der Zweigniederlassung	968
8. Die Firma der Kapitalgesellschaft & Co. oHG	968
VI. Entstehen, Änderung und Erlöschen der Firma	971
1. Entstehen	971
2. Änderung	971
3. Erlöschen	971
4. Eintragung im Handelsregister	971
VII. Firmenfortführung bei Namensänderung, bei Erwerb des Handelsgeschäfts und bei Änderungen im Gesellschafterbestand (§§ 21–24 HGB)	972
1. Firmenfortführung bei Namensänderung (§ 21 HGB)	972
2. Firmenfortführung bei Erwerb des Handelsgeschäfts (§ 22 Abs. 1 HGB)	972
3. Firmenfortführung bei Erwerb aus einer Insolvenzmasse.	976
4. Firmenfortführung auf Grund eines Nießbrauchs oder eines Pachtvertrags (§ 22 Abs. 2 HGB)	977
5. Firmenfortführung bei Umwandlungen (§§ 18, 200 UmwG)	977
6. Firmenfortführung bei Gesellschafterwechsel (§ 24 HGB)	979
7. Haftungsfolgen bei Firmenfortführung (§§ 25–28 HGB)	980
VIII. Firmenschutz	983
1. Firmenmissbrauchsverfahren	983

Inhaltsverzeichnis

2. Materieller Firmenschutz	984
3. Ansprüche aus UWG	985
IX. Sitz	985
1. Der Sitz der Personenhandelsgesellschaft	985
2. Bedeutung	986
3. Anmeldung zum Handelsregister	986
4. Sitzverlegung im Inland	986
5. Sitzverlegung mit Auslandsbezug	986
X. Gegenstand des Unternehmens	988
1. Abgrenzung des gemeinsamen Zwecks und des Unternehmensgegenstandes	988
2. Bestimmung des Unternehmensgegenstandes	988
3. Bedeutung	988
§ 50 Anmeldung und Eintragung in das Handelsregister	989
I. Bedeutung des Handelsregisters und der Registereintragung	990
II. Anmeldung zum Handelsregister	991
1. Der Antrag auf Eintragung und Antragssteller	991
2. Vertretung bei der Anmeldung zum Handelsregister	993
3. Eintragungspflichtige und eintragungsfähige Tatsachen	996
4. Handelsregisterangaben der OHG	997
5. Öffentlichrechtliche Anmeldepflichten	999
6. Form der Handelsregisteranmeldung	999
7. Firmenzeichnung	1000
III. Eintragung und Bekanntmachung von Handelsregisteranmeldungen	1000
1. Das Registergericht	1000
2. Prüfung der Anmeldung	1000
3. Entscheidungen des Registergerichts	1001
4. Bekanntmachung der Eintragung	1002
IV. Die Rechtsfolgen der Eintragung und ihrer Bekanntmachung	1002
1. Publizitätswirkung des Handelsregisters	1002
2. Die negative Publizität (§ 15 Abs. 1 HGB)	1003
3. Wirkungen richtiger Eintragungen und Bekanntmachungen (§ 15 Abs. 2 HGB) ..	1004
4. Die positive Publizität (§ 15 Abs. 3 HGB)	1004
5. Publizitätswirkung des Zweigniederlassungsregisters (§ 15 Abs. 4 HGB)	1004
6. Schadensersatzansprüche wegen unrichtiger Eintragungen	1004
§ 51 Öffentlichrechtliche Anzeigepflichten und Genehmigungsvorbehalte	1005
I. Der Grundsatz der Gewerbefreiheit	1005
II. „Gewerbetreibende“ in der OHG	1005
III. Gewerbebeschränkungen durch die Rechtsform der Gesellschaft	1008
IV. Gewerberechtliche Anzeigepflichten	1008
V. Gewerberechtliche Genehmigungsvorbehalte	1009
1. Bedeutung der Genehmigungsvorbehalte	1009
2. Anlagenerlaubnis	1010
3. Tätigkeits- und Betriebserlaubnis	1010
4. Eintragung in die Handwerksrolle	1010
5. Genehmigung als Voraussetzung für die Handelsregistereintragung	1010
§ 52 Kartellrechtliche Grenzen	1011
I. Die kartellrechtlichen Grenzen der Gestaltungsmöglichkeiten in einem Gesellschafts- vertrag	1013
1. Geltung des deutschen und europäischen Kartellrechts für Personengesellschaften	1013
2. Geltung des GWB für Personengesellschaften	1015
3. Benutzung der Rechtsform der Offenen Handelsgesellschaft für kartellrechtlich relevante Zielsetzungen	1025
II. Rechtsfolgen der Anwendung des Kartellrechts für die Wirksamkeit des Gesellschafts- vertrages	1028
1. Anwendung von § 1 GWB	1028
2. Kartellrechtliche Anmeldepflichten	1033

Inhaltsverzeichnis

III. Die Durchsetzung gesellschaftsvertraglicher Regelungen vor Gerichten und Schiedsgerichten	1046
2. Kapitel. Geschäftsführung und Vertretung	
§ 53 Geschäftsführung	1047
I. Grundlagen	1047
1. Überblick	1047
2. Abgrenzung von Geschäftsführung und Vertretung	1048
3. Recht auf und Pflicht zur Geschäftsführung	1050
4. Grundsatz der Selbstorganschaft	1054
5. Haftung	1055
6. Anspruch auf Entlastung	1058
II. Gesetzliche Regelungen der Geschäftsführungsbefugnis	1058
1. Einzelgeschäftsführung	1058
2. Widerspruchsrecht	1060
III. Vertragliche Regelung der Geschäftsführungsbefugnis	1065
1. Zulässigkeit und Gründe	1065
2. Übertragung der Geschäftsführung	1065
3. Gesamtgeschäftsführung	1066
4. Aufteilung der Geschäftsführung	1067
IV. Geschäftsführungsmaßnahmen ohne Geschäftsführungsbefugnis	1067
1. Notgeschäftsführung	1067
2. Actio pro socio	1068
V. Nichtorganschaftliche Rechte und Pflichten des geschäftsführenden Gesellschafters ...	1070
1. Vergütung	1070
2. Aufwendungsersatz	1072
VI. Der Beirat	1075
§ 54 Vertretung	1076
I. Grundlagen	1076
1. Begriff der gesellschaftsrechtlichen Vertretung	1076
2. Umfang der Vertretungsmacht	1077
3. Grundsatz der Selbstorganschaft	1079
II. Gesetzliche Regelung der Vertretungsbefugnis	1080
III. Vertragliche Regelung der Vertretungsbefugnis	1081
1. Ausschluss von der Vertretung	1081
2. Gesamtvertretung durch mehrere Gesellschafter	1081
3. Einzelermächtigung an Gesamtvertreter	1082
4. Gemischte Gesamtvertretung	1082
IV. Eintragungen in das Handelsregister	1083
1. Eintragungspflichtige Tatsachen	1083
2. Wirkungen	1084
V. Mängel der Vertretung	1084
1. Allgemeines	1084
2. Vertretung ohne Vertretungsmacht	1084
3. Missbrauch der Vertretungsmacht	1084
§ 55 Beendigung von Geschäftsführung und Vertretung	1085
I. Kündigung	1086
1. Voraussetzungen	1086
2. Ausübung	1086
3. Wirkungen	1087
II. Entziehung	1087
1. Anwendungsbereich	1087
2. Wichtiger Grund	1088
3. Entziehungsverfahren	1089
4. Teilentziehung	1091
5. Wirkungen	1091
III. Sonstige Beendigungsgründe	1092

3. Kapitel. Allgemeine Rechte und Pflichten aus der Mitgliedschaft

§ 56 System der Mitgliedschaftsrechte und -pflichten	1093
I. Mitgliedschaftliche und organschaftliche Gesellschafterfunktionen	1093
1. Allgemeines	1093
2. Verwaltungsrechte und Förderungspflichten	1094
3. Leitungsbefugnisse und Amtspflichten	1094
II. Das Prinzip der persönlichen Rechtsausübung	1095
1. Das Abspaltungsverbot	1095
2. Ermächtigung Dritter zur Ausübung von Verwaltungsrechten	1095
3. Ausübung von Mitgliedschaftsrechten in Wahrnehmung von Amts- und Fürsorgepflichten	1097
III. Gleichbehandlungsgrundsatz und gesellschaftsrechtliches Diskriminierungsverbot	1099
§ 57 Stimmrecht	1100
I. Einführung	1102
II. Mitwirkungsbefugnis und Stimmrechtsausschluss	1103
1. Der gesetzliche Grundsatz	1103
2. Gesetzliche Stimmausschlusstatbestände	1103
3. Stimmrechtsausschluss oder -einschränkung durch Gesellschaftsvertrag	1105
III. Stimmrechtsmacht und Kompetenzzuweisung	1106
1. Das Einstimmigkeitsprinzip als gesetzlicher Grundsatz	1106
2. Mehrheitsprinzip und vertragliche Kompetenzzuordnung	1107
IV. Stimmpflichten	1111
1. Die Problemlage	1111
2. Geschäftsführungsmaßnahmen	1112
3. Organisationsakte	1113
4. Notwendige Änderungen des Gesellschaftsvertrages	1114
V. Die Stimmrechtsausübung durch Dritte	1116
1. Die Vertretung bei der Stimmrechtsausübung	1116
2. Die Stimmrechtsausübung durch Dritte im eigenen Namen	1119
VI. Die Art und Weise der Stimmrechtsausübung	1120
1. Das Beschlussverfahren unter der Geltung des Einstimmigkeitsprinzips	1120
2. Das Beschlussverfahren unter der Herrschaft des Mehrheitsprinzips	1121
VII. Fehlerhafte Beschlüsse und Abwehrrechte	1122
1. Beschlussmängel und Legitimationsmängel der Beschlussausführung	1122
2. Abwehrrechte gegenüber dem Vollzug mangelhafter Gesellschafterbeschlüsse oder nicht-legitimiertem Geschäftsführerhandeln	1123
§ 58 Informationsrechte	1125
I. Die Struktur der Informationsrechte	1125
II. Der Gegenstand von Informationsrechten	1126
III. Die persönlichen Voraussetzungen für die Geltendmachung von Informationsrechten	1127
1. Das Informationsrecht als Mitgliedschaftsrecht	1127
2. Unmittelbare Informationsrechte von Nicht-Gesellschaftern	1127
IV. Die Durchsetzung von Informationsansprüchen	1128
1. Der Adressat von Informationsansprüchen	1128
2. Informationsverweigerungsrechte	1129
§ 59 Wettbewerbsverbot	1129
I. Gesetzliches Wettbewerbsverbot als Ausfluss der Treuepflicht	1130
II. Umfang des gesetzlichen Wettbewerbsverbotes	1132
1. Adressatenkreis des Wettbewerbsverbotes	1132
2. Dauer des Wettbewerbsverbotes	1133
3. Vom Wettbewerbsverbot erfasste Handlungen	1135
4. Einwilligung	1137
5. Vertragliche Gestaltungsmöglichkeiten des Wettbewerbsverbotes	1138
III. Rechtsfolgen der Verletzung des Wettbewerbsverbotes	1140
1. Schadensersatzanspruch	1141

Inhaltsverzeichnis

2. Eintrittsrecht, Gewinnherausgabe	1141
3. Vertragsstrafe	1143
4. Geltendmachung	1143
5. Verjährung	1145
6. Sonstige Rechte	1146
IV. Gesellschaftsrechtliches Wettbewerbsverbot und § 1 GWB	1146
1. Spannungsverhältnis zwischen § 1 GWB und einem gesellschaftsrechtlichen Wettbewerbsverbot	1146
2. Anwendung auf einen persönlich haftenden geschäftsführenden Gesellschafter	1149
3. Anwendung auf einen nichtgeschäftsführenden persönlich haftenden Gesellschafter	1150
4. Anwendung auf das einen Gesellschafter beherrschende Konzernunternehmen	1151
5. Rechtsfolgen eines Verstoßes des gesellschaftsrechtlichen Wettbewerbsverbotes gegen § 1 GWB	1151
 4. Kapitel. Vermögen der Gesellschaft	
§ 60 Beitragspflicht	1152
I. Wesen der Beiträge	1153
1. Beitrag und Einlage, Definition und Abgrenzung	1153
2. Notwendigkeit von Beiträgen	1154
II. Art der Beiträge	1155
1. Einbringung von Geld	1155
2. Gewährung von Darlehen	1155
3. Sacheinlagen	1155
4. Sachgesamtheiten, insbesondere Unternehmen	1156
5. Immaterielle Wirtschaftsgüter, insbesondere Know-how und good will	1156
6. Dienstleistungen	1157
7. Sonstige Beiträge	1157
III. Abgrenzung und individualvertraglich geschuldete Leistungen	1157
1. Abgrenzung	1157
2. Folgen	1157
3. Steuerrecht	1158
IV. Umfang der Beitragspflicht	1158
V. Bewertung der Beiträge	1158
VI. Erbringung der Beiträge	1159
1. Leistung der Beiträge	1159
2. Verfügung über den Einlageanspruch	1162
3. Befristung, Bedingung und Verjährung der Beitragsforderung	1163
4. Formvorschriften bei der Erbringung von Sacheinlagen	1164
5. Einziehung der Beiträge	1164
VII. Leistungsstörungen bei der Erbringung der Beiträge	1165
1. Anwendbarkeit der §§ 320 ff. BGB	1165
2. Anwendung der kauf- und mietrechtlichen Vorschriften	1168
3. Beweislast	1171
IX. Erhöhung von Beiträgen	1171
1. Keine Pflicht der Gesellschafter zur Erhöhung von Beiträgen	1171
2. Abweichende vertragliche Vereinbarungen	1172
3. Beitragserhöhung und Treuepflicht	1173
§ 61 Gesellschaftsvermögen	1174
I. Vorbemerkung	1174
II. Das Gesamthandsprinzip	1175
1. Anteilsübertragung	1175
2. Teilung	1175
3. Anwachsung	1175
III. Das Gesellschaftsvermögen	1176
1. Umfang	1176
2. Erwerb und Veräußerung	1177

IV. Rechtsgeschäfte zwischen Gesellschaft und Gesellschafter	1178
V. Auswirkungen der Sonderstellung des Gesellschaftsvermögens	1178
1. Aufrechnungsverbot des § 719 Abs. 2 BGB	1178
2. Die Gesellschaft als Versicherungsnehmer	1178
VI. Kapitalanteil und Gesellschafterkonten	1179
1. Der Kapitalanteil	1179
2. Die Gesellschafterkonten	1182
 § 62 Der Jahresabschluss	 1188
I. Begriff, Zweck und Bedeutung des Jahresabschlusses	1189
1. Begriff	1189
2. Zweck und Bedeutung	1189
3. Andere Bilanzen	1190
II. Rechtsgrundlagen	1191
1. Überblick	1191
2. Rechnungslegung vor der Bilanzrechtsmodernisierung 2009	1192
3. Bilanzrechtsmodernisierung 2009	1196
III. Die Rechnungslegung der Personenhandelsgesellschaften	1197
1. Anzuwendende Rechnungslegungsvorschriften	1197
2. Bilanzrechtliche Vorschriften für den Einzelabschluss von Personenhandels- gesellschaften	1198
IV. Die Aufstellung des Jahresabschlusses	1204
1. Aufstellung als Geschäftsführungsmaßnahme	1204
2. Zur Aufstellung verpflichtete Personen	1205
3. Bedeutung des Inventars	1206
4. Gliederung des Jahresabschlusses	1206
5. Aufstellungsfrist, Sprache, Währungseinheit	1209
V. Die Prüfung des Jahresabschlusses	1210
1. Gesetzliche Prüfungspflichten	1210
2. Vertragliche Prüfungsrechte	1210
VI. Die Feststellung des Jahresabschlusses	1210
1. Feststellung durch Gesellschafterbeschluss	1210
2. Rechtsfolgen des Feststellungsbeschlusses	1212
VII. Unterzeichnung und Offenlegung des Jahresabschlusses	1212
1. Unterzeichnung	1212
2. Offenlegung	1213
 § 63 Ergebnisbeteiligung	 1213
I. Die Beteiligung am Gewinn und Verlust	1214
1. Einführung	1214
2. Die gesetzliche Regel des § 121 HGB	1214
3. Vertragliche Regelungen der Ergebnisverteilung	1215
II. Entnahme und Auszahlung des Gewinns	1221
1. Allgemeines	1221
2. Das gesetzliche Entnahmerecht	1226
3. Gesellschaftsvertragliche Regelungen des Entnahme- und Gewinnauszahlungs- rechtes	1226
4. Entnahmepflicht	1230
5. Gewinnverteilung bei Gesellschafterwechsel	1230
 § 64 Verfügung über vermögensbezogene Mitgliedschaftsrechte	 1231
I. Der Grundsatz der Nichtübertragbarkeit von Rechten aus dem Gesellschafts- verhältnis	1232
II. Die abtretbaren Rechte	1233
1. Ansprüche der Gesellschaft gegen die Gesellschafter	1233
2. Ansprüche aus der Geschäftsführung	1233
3. Ansprüche auf Gewinnanteil	1233
4. Kapitalentnahmeansprüche	1234

Inhaltsverzeichnis

5. Anspruch auf Auseinandersetzungsguthaben	1235
6. Ansprüche aus Drittgläubigerrechten	1236
III. Pfändung vermögensbezogener Rechte	1237
§ 65 Die steuerliche Behandlung der vermögensbezogenen Mitgliedschaftsrechte der OHG	1237
I. Grundstrukturen bei der Besteuerung der Offenen Handelsgesellschaft	1238
II. Die ertragsteuerliche Behandlung der vermögensbezogenen Mitgliedschaftsrechte	1239
1. Der steuerliche Gewerbebegriff	1239
2. Die Gesellschafter als Mitunternehmer	1242
3. Ermittlung des Anteils am Gewinn der Gesellschaft	1244
4. Zusammenfassung von Gesellschaftsbilanz und Sonderbilanz	1252
5. Beschränkte Verlustzurechnung gemäß § 15 a EStG	1253
6. Verfahrensfragen	1254
III. Gewerbesteuerliche Behandlung betrieblicher Vorgänge	1255
1. Steuergegenstand der Gewerbesteuer	1255
2. Verfahrensfragen	1256
IV. Umsatzsteuerliche Behandlung	1257
1. Leistungen der Personengesellschaft an die Gesellschafter	1257
2. Leistungen der Gesellschafter an die Personengesellschaft	1258
V. Grunderwerbsteuerliche Behandlung	1258
1. Grundstücksübertragungen	1258
2. Wechsel im Gesellschafterbestand der Personengesellschaft	1258
§ 66 Belastung von Gesellschaftsanteilen	1259
I. Nießbrauch	1261
1. Überblick	1261
2. Gegenstand des Nießbrauchs	1262
3. Bestellung des Nießbrauchs	1265
4. Rechtsstellung des Nießbrauchers	1267
5. Beendigung des Nießbrauchs	1272
6. Ertragsteuerliche Behandlung	1273
7. Erbschaftsteuerliche Behandlung	1275
II. Verpfändung	1276
1. Überblick	1276
2. Verpfändung des Gesellschaftsanteils	1277
3. Verpfändung der vermögensrechtlichen Bezüge	1280
4. Umsatzsteuerliche Behandlung	1282
5. Ertragsteuerliche Behandlung	1282
 5. Kapitel. Die Rechtsbeziehungen der OHG und ihrer Gesellschafter zu Dritten	
§ 67 Die OHG als Trägerin von Rechten und Pflichten	1284
I. Die Rechtsnatur der OHG	1284
II. Die OHG als Trägerin von Rechten	1285
III. Die OHG als Trägerin von Pflichten	1289
§ 68 Haftung des Gesellschafters	1291
I. Rechtsnatur der Haftung	1292
1. Grundlagen	1292
2. Persönliche Haftung	1292
3. Verhältnis zur Verbindlichkeit der OHG	1293
4. Gesamtschuldnerschaft von Gesellschaftern untereinander	1295
5. Voraussetzung der Haftung	1295
6. Inhalt der Gesellschafterhaftung	1296
7. Gegenstand der Haftung des Gesellschafters	1299
8. Zwingender Charakter der Haftung	1299
9. Haftung aus besonderen Schuldgründen	1300

Inhaltsverzeichnis

II. Einwendungen des Gesellschafters	1301
1. Persönliche Einwendungen	1302
2. Einwendungen und Gestaltungsrechte der OHG	1303
III. Haftung gegenüber Gesellschafter-Gläubigern	1307
IV. Haftung bei Gesellschafterwechsel	1309
V. Haftung bei Auflösung sowie im Insolvenzverfahren der OHG	1309
1. Haftung bei Auflösung der OHG	1309
2. Haftung im Insolvenzverfahren der OHG	1311
VI. Haftung nach haftungsbeschränkender Umwandlung	1315
VII. Haftung des Scheingesellschafters	1315
§ 69 Gesellschafterregress (Rückgriff)	1317
I. Allgemeines	1318
II. Ausgleichsansprüche	1318
1. Rückgriff gegenüber der OHG	1318
2. Rückgriff gegenüber Mitgesellschaftern	1320
3. Rückgriff des/gegen den ausgeschiedenen Gesellschafter(s)	1322
4. Rechtslage bei Auflösung der Gesellschaft	1324
5. Der Rückgriff bei Inanspruchnahme auf Grund besonderer Schuldgründe	1325
§ 70 Die Stellung der OHG und ihrer Gesellschafter im Prozess	1325
I. Der Aktivprozess der OHG	1325
1. Die OHG als Partei	1325
2. Die Stellung der Gesellschafter im Prozess der Gesellschaft	1328
3. Gesellschafterwechsel während des Prozesses	1329
4. Auflösung und Beendigung der OHG während des Prozesses	1329
5. Der Gesellschafter als Prozessgegner	1330
II. Der Passivprozess	1330
1. Die OHG als Passivpartei	1330
2. Gesellschafter als Passivpartei (Gesellschafterprozess)	1331
3. OHG und Gesellschafter als Passivbeteiligte	1332
III. Besonderheiten im schiedsgerichtlichen Verfahren	1332
§ 71 Die Zwangsvollstreckung gegen die OHG und ihre Gesellschafter	1333
I. Die Zwangsvollstreckung gegen die OHG	1333
II. Die Zwangsvollstreckung gegen Gesellschafter	1334
 6. Kapitel. Eintritt und Ausscheiden des Gesellschafters unter Lebenden	
§ 72 Aufnahme eines weiteren Gesellschafters	1336
I. Überblick	1336
II. Der Aufnahmevertrag	1337
1. Rechtsgrundlagen; Vertragsinhalt	1337
2. Abschlusserleichterungen; Einschränkung des Aufnahmerechts	1338
3. Zustimmungserfordernisse	1339
4. Die Form	1342
III. Die schenkweise Aufnahme in eine OHG	1345
IV. Die Rechtsfolgen der Aufnahme	1345
1. Folgen für die Gesellschaft	1345
2. Folgen für die Gesellschafter	1346
3. Haftungsfragen	1346
V. Die fehlerhafte Aufnahme	1346
VI. Handelsregisteranmeldung und Bekanntmachung	1347
§ 73 Übertragung der Gesellschafterstellung	1347
I. Überblick	1348
1. Übertragbarkeit der Mitgliedschaft	1348
2. Sonderfälle	1349

Inhaltsverzeichnis

II. Übertragungsvertrag	1350
1. Allgemeines	1350
2. Zustimmung der Mitgesellschafter	1350
3. Vorkaufs- und Vorerwerbsrechte; Mitverkaufsrechte	1354
4. Beteiligung Minderjähriger	1355
5. Ehegüterrechtliche Zustimmungserfordernisse	1356
6. Sonstige Zustimmungs-/Genehmigungserfordernisse	1357
7. Gegenstand der Übertragung	1357
8. Form	1360
9. Zum Inhalt der Vereinbarung	1362
III. Haftungsfragen	1362
1. Haftung des Veräußerers	1362
2. Haftung des Erwerbers	1362
3. Rückgriffsansprüche	1362
IV. Weitere Rechtsfolgen der Übertragung	1363
1. Für die Gesellschaft	1363
2. Für den Gesellschafter	1363
V. Handelsregisteranmeldung; Bekanntmachung	1365
1. Anmeldung	1365
2. Bekanntmachung	1365
§ 74 Ausscheiden eines Gesellschafters	1365
I. Überblick und Änderungen durch das Handelsrechtsreformgesetz	1367
II. Ausscheiden nach der gesetzlichen Regelung und durch Vereinbarung	1368
1. Überblick	1368
2. Ausscheiden bei Tod oder Auflösung bzw. Erlöschen eines Gesellschafter- Gesellschafters	1369
3. Ausscheiden bei Eröffnung des Insolvenzverfahrens über das Vermögen eines Gesellschafters	1370
4. Ausscheiden bei Kündigung des Gesellschafters (Austrittskündigung)	1371
5. Ausscheiden infolge Kündigung durch einen Privatgläubiger eines Gesellschafters ..	1380
6. Ausscheiden bei Eintritt weiterer im Gesellschaftsvertrag vorgesehener Fälle	1383
7. Ausscheiden auf Grund eines Gesellschafterbeschlusses	1383
8. Ausscheiden durch Austrittsvereinbarung	1384
9. Besonderheiten bei der zweigliedrigen Gesellschaft	1385
III. Ausscheiden auf Grund Ausschließung, insbesondere Ausschließungsklage	1387
1. Allgemeines	1387
2. Ausschließungsgründe	1387
3. Verfahren	1396
IV. Die vertragliche Abwandlung der Ausschließungsregeln	1398
1. Allgemeines	1398
2. Die Vereinbarung über das Verfahren bei der Ausschließung	1399
3. Die Abbedingung des Ausschließungsrechts	1400
4. Die Vereinbarung über den wichtigen Grund, insbesondere die Ausschließung ohne sachlichen Grund	1400
§ 75 Folgen des Ausscheidens	1406
I. Überblick	1407
II. Rechtsfolgen des Ausscheidens für die Gesellschaft und die übrigen Gesellschafter	1408
III. Besonderheiten bei Verbleiben nur eines Gesellschafters	1409
1. Grundlagen	1409
2. Übergang der Aktiven und Passiven	1409
3. Firma	1411
IV. Auseinandersetzung mit dem ausgeschiedenen Gesellschafter	1411
1. Gesellschaft als Schuldner	1411
2. Rückgabe von Gegenständen	1412
3. Befreiung von Schulden	1412
4. Sicherheitsleistung	1413
5. Anspruch auf Abfindung	1413

6. Haftung für einen Fehlbetrag nach § 739 BGB	1429
7. Beteiligung am Ergebnis schwebender Geschäfte	1429
V. Nachhaftung des ausgeschiedenen Gesellschafters	1433
1. Allgemeines	1433
2. Haftung im Regelfall nur für Altschulden	1433
3. Gesetzliche Schuldverhältnisse	1435
4. Haftung bei Veränderung der Gesellschaftsschuld nach Ausscheiden	1436
5. Begrenzung der Nachhaftung des Ausgeschiedenen	1438
6. Abweichende Vereinbarungen mit den Gläubigern	1441
7. Rückgriff des Ausgeschiedenen	1441
VI. Handelsregisteranmeldung	1444
§ 76 Abfindungsklauseln	1446
I. Überblick	1448
II. Arten von Abfindungsklauseln	1449
1. Einführung	1449
2. Buchwertklauseln	1449
3. Substanzwertklauseln	1452
4. An Steuerwerten orientierte Klauseln	1453
5. Ertragswertklauseln	1455
III. Grenzen der Zulässigkeit von Abfindungsklauseln	1457
1. Grundsätze, Beweislast	1457
2. Grenzen abfindungsbeschränkender Vereinbarungen	1458
3. Sonderregeln für Gesellschafter minderen Rechts?	1472
IV. Bewertung einzelner Abfindungsbestimmungen	1475
1. Allgemeines	1475
2. Abfindungsausschluss und Abfindung unter Buchwert	1475
3. Buchwertklauseln	1476
4. Abfindung zu steuerlich orientierten Werten	1478
5. Abfindung zum Substanzwert	1479
6. Abfindung zum Ertragswert	1479
7. Auszahlungsbeschränkungen	1480
8. Ausschluss schwebender Geschäfte	1480
9. Schiedsgutachterklauseln, Mediationsregelungen	1480
§ 77 Steuerliche Folgen bei Eintritt und Ausscheiden zu Lebzeiten	1481
I. Die Übertragung des Gesellschaftsanteils	1482
1. Einkommensteuer/Körperschaftsteuer	1482
2. Gewerbesteuer	1506
3. Umsatzsteuer	1507
4. Grunderwerbsteuer	1509
5. Schenkungsteuer	1514
II. Die Aufnahme eines Gesellschafters	1520
1. Einkommensteuer/Körperschaftsteuer	1520
2. Gewerbesteuer	1523
3. Umsatzsteuer	1524
4. Grunderwerbsteuer	1525
5. Schenkungsteuer	1525
III. Veränderung der Beteiligungsverhältnisse, Umwandlung der Gesellschafterstellung	1525
1. Veränderung der Beteiligungsverhältnisse	1525
2. Umwandlung der Gesellschafterstellung	1526
IV. Das Ausscheiden aus der OHG	1527
1. Vorbemerkung	1527
2. Einkommensteuer/Körperschaftsteuer	1527
3. Gewerbesteuer	1533
4. Umsatzsteuer	1533
5. Grunderwerbsteuer	1534
6. Schenkungsteuer	1534

Inhaltsverzeichnis

7. Kapitel. Tod des Gesellschafters

§ 78 Gesetzeslage bei Tod eines Gesellschafters	1536
I. Allgemeines	1538
II. Ausscheiden des Gesellschafters und Fortsetzung der Gesellschaft durch die überlebenden Gesellschafter (§ 131 Abs. 3 Nr. 1 HGB)	1539
1. Grundsätze und Kritik	1539
2. Schicksal des Anteils am Gesellschaftsvermögen (Anwachsprinzip)	1542
3. Sonstige Rechtsfolgen der Fortsetzung	1543
III. Übergangsregelung für Altgesellschaften (Art. 41 EGHGB)	1546
1. Fortgeltung der früheren Gesetzeslage. Voraussetzungen	1546
2. Auflösung der Gesellschaft	1547
3. Rechtsbeziehungen der Gesellschafter und Gesellschaftererben untereinander	1550
4. Haftung der Erben gegenüber Gesellschaftsgläubigern	1552
IV. Anmeldungen zum Handelsregister	1552
1. Anmeldepflicht und -inhalt	1552
2. Charakter und Druchsetzung	1553
 § 79 Gesellschaftsvertragliche Gestaltungen im Hinblick auf den Tod des Gesellschafters	1554
I. Einführung	1556
II. Modifizierte Fortsetzungsklausel	1558
1. Allgemeines	1558
2. Inhaltliche Ausgestaltung	1559
III. Nachfolgeklausel	1561
1. Allgemeines	1561
2. Inhaltliche Ausgestaltung	1562
3. Vollzug des Rechtsübergangs	1570
4. Regelungen des § 139 HGB	1574
5. Sonstige Rechtsfolgen des Übergangs der Gesellschafterstellung	1585
IV. Die Eintrittsklausel	1592
1. Allgemeines	1592
2. Inhaltliche Ausgestaltung	1594
3. Vollzug des Rechtsübergangs	1597
4. Sonstige Rechtsfolgen	1599
V. Auflösungsklausel	1601
1. Allgemeines	1601
2. Inhaltliche Ausgestaltung	1602
3. Rechtsfolgen der Auflösung	1602
VI. Regelungen zur Abfindung weicher Erben	1602
1. Allgemeines	1602
2. Regelungen im Zusammenhang mit Nachfolgeklauseln?	1603
3. Regelungen im Zusammenhang mit der Fortsetzung der Gesellschaft unter den Mitgesellschaftern und mit Eintrittsklauseln	1603
4. Abfindungsausschluss und Formerfordernis	1604
5. Einzelfragen	1605
VII. Auslegung und Umdeutung gesellschaftsvertraglicher Nachfolgeregelungen	1606
VIII. Anmeldungen zum Handelsregister	1608
1. Inhaltliche Mindestanforderungen	1608
2. Anmeldung des Ausscheidens des verstorbenen Gesellschafters bei Fortsetzung unter den Mitgesellschaftern und bei Eintrittsklausel	1608
3. Anmeldungen bei erbrechtlicher Nachfolge	1609
4. Anmeldungen bei rechtsgeschäftlicher Nachfolge- und Eintrittsklausel (Eintritt)	1611
5. Anmeldung bei Auflösungsklausel	1611
6. Einzelfragen	1611
7. Bekanntmachungen	1612

§ 80 Erbrechtliche Fragen und letztwillige Gestaltungen durch den Erblasser-Gesellschafter	1612
I. Einführung	1613
II. Letztwillige Verfügungsmöglichkeiten durch den Erblasser-Gesellschafter	1614
1. Bei Fehlen einer gesellschaftsvertraglichen Nachfolgeregelung oder bei gesellschaftsvertraglicher Fortsetzungsklausel	1614
2. Bei gesellschaftsvertraglicher Nachfolgeklausel	1615
3. Bei gesellschaftsvertraglicher Eintrittsklausel	1619
4. Bei gesellschaftsvertraglich oder gesetzlich vorgesehener Auflösung der Gesellschaft	1621
III. Vor- und Nacherbfolge	1621
1. Zulässigkeit und Grundvoraussetzungen	1621
2. Rechtstellung von Vorerbe und Nacherbe	1622
3. Anmeldungen zum Handelsregister	1626
IV. Testamentsvollstreckung	1626
1. Allgemeines	1626
2. Beteiligung eines persönlich haftenden Gesellschafters bei erbrechtlicher Nachfolge	1627
3. Handelsregister	1635
V. Nachlassverwaltung, Nachlassinsolvenz	1636
VI. Der vermeintliche Erbe	1638
 § 81 Rechtsstellung weichender Erben und Pflichtteilsberechtigter	1640
I. Einführung	1641
II. Gesellschafterstellung und Nachlass	1641
1. Bei Fortsetzungsklausel oder gesetzlich vorgesehener Fortsetzung	1641
2. Eintrittsklausel	1642
3. Rechtsgeschäftliche Nachfolgeklausel	1642
4. Erbrechtliche Nachfolge	1642
III. Ansprüche gegen die Gesellschaft und die verbleibenden Gesellschafter	1643
1. Abfindungsansprüche	1643
2. Ansprüche nach Bereicherungsrecht	1644
3. Befreiung von Verbindlichkeiten	1646
4. Beteiligung an schwebenden Geschäften (§§ 138, 105 Abs. 2 HGB, 740 BGB)	1646
5. Gläubigerrechte des verstorbenen Gesellschafters	1647
IV. Haftung für im Gesellschaftsverhältnis begründete Verbindlichkeiten	1648
1. Bei Fortsetzungsklausel oder gesetzlich vorgesehener Fortsetzung	1648
2. Bei Eintrittsklausel	1648
3. Bei qualifizierter erbrechtlicher Nachfolge	1649
4. Bei rechtsgeschäftlicher Nachfolgeklausel	1649
V. Pflichtteilsrechte	1649
1. Grundsätze	1649
2. Pflichtteilsrechte bei gesellschaftsvertraglichen Nachfolgeregelungen bzw. gesetzlich vorgesehener Fortsetzung	1649
3. Möglichkeiten zur Vermeidung pflichtteilsrechtlicher Ansprüche	1651
4. Berechnung der Ansprüche	1652
5. Zehn-Jahres-Frist des § 2325 Abs. 3 BGB	1653
6. Anspruchsgegner und Anspruchsdurchsetzung	1654
VI. Erbrechtliche Ausgleichsansprüche	1654
1. Grundsätze	1654
2. Ausgleichsansprüche bei gesellschaftsvertraglicher Nachfolgeregelung	1655
3. Möglichkeiten zur Vermeidung erbrechtlicher Ausgleichsansprüche	1657
4. Anspruchsgegner und Anspruchsdurchsetzung	1657
 § 82 Steuerliche Folgen beim Tod eines Gesellschafters	1658
I. Einkommensteuer	1658
1. Allgemeine steuerliche Folgen des Todes des Gesellschafters	1658
2. Steuerliche Folgen im Hinblick auf den OHG-Anteil	1659

Inhaltsverzeichnis

II. Gewerbesteuer	1663
III. Umsatzsteuer	1663
IV. Grunderwerbsteuer	1664
1. Steuertatbestand	1664
2. Steuerbefreiungstatbestände gem. § 3 GrEStG	1665
3. Nichterhebung der Steuer gem. § 6 GrEStG	1666
4. Bemessungsgrundlage	1666
5. Steuersatz	1667
6. Steuerschuldner	1667
V. Erbschaftsteuer	1667
1. Einführung	1667
2. Besteuerungstatbestände	1668
3. Ermittlung der erbschaftsteuerlichen Belastung	1669
 8. Kapitel. Auflösung, Liquidation und Insolvenz der Gesellschaft	
§ 83 Auflösung der OHG	1675
I. Einführung	1676
1. Auflösung als ultima ratio	1676
2. Überblick zu §§ 131 ff. HGB i. d. F. der HGB-Reform 1998	1676
II. Die Auflösungsgründe	1677
1. Die Auflösung infolge Zeitablaufs (§ 131 Abs. 1 Nr. 1 HGB)	1678
2. Die Auflösung auf Grund eines Gesellschafterbeschlusses (§ 131 Abs. 1 Nr. 2 HGB)	1679
3. Die Auflösung durch Insolvenz der Gesellschaft (§ 131 Abs. 1 Nr. 3 HGB)	1681
4. Die Auflösung durch gerichtliche Entscheidung (§§ 131 Abs. 1 Nr. 4, 133 HGB)	1682
5. Weitere Auflösungsgründe bei der Kapitalgesellschaft & Co. OHG (§ 131 Abs. 2 HGB)	1690
6. Öffentlich-rechtliche Auflösungsgründe	1691
7. Die „fehlerhafte“ Auflösung	1692
III. Die Anmeldung der Auflösung zum Handelsregister	1692
1. Anmeldepflichtige Tatsachen	1692
2. Anmeldepflichtige Personen	1693
3. Wirkungen der Eintragung	1694
IV. Die Auflösungsfolgen	1695
1. Die Auflösungsfolgen für die OHG und Dritte	1695
2. Die Auflösungsfolgen für die Gesellschafter	1695
3. Die Fortsetzung der Gesellschaft und die Rückgängigmachung der Auflösung	1699
 § 84 Liquidation der OHG	 1701
I. Zum Stand der Liquidationsdogmatik	1702
II. Abgrenzungsfragen	1703
III. Die Liquidatoren	1704
1. Die Berufung der Liquidatoren	1704
2. Die Rechtsstellung der Liquidatoren	1707
3. Die Beendigung des Liquidatorenamtes	1710
IV. Der Ablauf des Liquidationsverfahrens	1713
1. Die Beendigung der laufenden Geschäfte	1713
2. Die Einziehung von Forderungen	1714
3. Die Umsetzung des Vermögens in Geld	1715
4. Die Befriedigung der Gläubiger	1717
5. Die Vermögensverteilung	1718
6. Die Beendigung der Liquidation	1722
V. Die Bilanzierungspflichten in der Liquidation	1723
1. Die Regelung des § 154 HGB	1723
2. Die Bilanzierung nach herkömmlicher Auffassung	1724
3. Die neue Konzeption nach dem „Kontinuitätsmodell“	1725

4. Stellungnahme	1727
5. Aufstellung und Feststellung der Bilanzen	1727
VI. Abweichende Liquidationsvereinbarungen	1728
1. Grundlagen	1728
2. Zustimmungserfordernisse	1728
3. Der mögliche Inhalt von Auseinandersetzungsvereinbarungen	1730
§ 85 Insolvenz der OHG	1731
I. Einführung	1732
II. Die (ausschließliche) Insolvenz der OHG	1733
1. Insolvenzfähigkeit	1733
2. Insolvenzgrund	1735
3. Insolvenzantrag	1737
4. Folgen der Insolvenzeröffnung	1743
5. Träger der Gemeinschuldnerrolle	1743
6. Insolvenzmasse	1745
7. Insolvenzgläubiger und ihre Stellung	1750
8. Fortsetzung der Gesellschaft	1752
9. Persönliche Haftung der Gesellschafter in der Insolvenz	1753
III. Die Parallelinsolvenz von OHG und Gesellschafter	1767
1. Prinzip der Doppelberücksichtigung statt Ausfallhaftung?	1767
2. Masseforderungen bei Doppelsolvenz	1769
3. Restschuldbefreiung	1770
IV. Das Insolvenzplanverfahren	1771
1. Das einheitliche Insolvenzverfahren – Grundzüge der Neuregelung	1771
2. Sonderproblem: Planregelungen zur Nachhaftung von OHG und OHG-Gesellschaftern	1772
§ 86 Steuerliche Folgen der Gesellschaftsauflösung	1778
I. Vorbemerkung	1778
II. Einkommensteuer/Körperschaftsteuer	1778
1. Aufgabe oder Veräußerung	1780
2. Ermittlung und Besteuerung des begünstigten Aufgabe- oder Veräußerungs- gewinns	1785
3. Realteilung	1788
III. Gewerbesteuer	1792
IV. Umsatzsteuer	1792
V. Grunderwerbsteuer	1793

4. Teil. Die Partenreederei

§ 87 Einführung: Entwicklung, Begriff und Bedeutung der Partenreederei	1795
I. Entwicklung der Partenreederei	1795
II. Begriff und Rechtsnatur der Partenreederei	1798
1. Begriff der Partenreederei	1798
2. Rechtsnatur der Partenreederei	1801
III. Bedeutung der Partenreederei	1803
1. Schwindende Bedeutung bis zum Beginn des II. Weltkrieges	1803
2. Wiederbelebung der Partenreederei nach dem II. Weltkrieg	1804
3. Partenreederei und Kommanditgesellschaft	1805
§ 88 Entstehung der Partenreederei	1806
I. Gesellschaftsvertrag und Schiff	1806
1. Gesellschaftsvertrag	1807
2. Fehlerhafte Reederei	1808
3. Schiff	1808
II. Vorstadium der Partenreederei: Die Baureederei	1809
1. BGB-Gesellschaft	1809

Inhaltsverzeichnis

2. Identität von Bau- und Partenreederei	1809
3. Entstehung der Baureederei	1810
III. Flagge und Seeschiffsregister	1810
1. Flagge	1810
2. Seeschiffsregister	1811
3. Internationales Seeschiffregister	1813
§ 89 Geschäftsführung und Vertretung	1814
I. Mitreeder und Kapitän	1814
1. Grundsatz der Selbstorganschaft	1814
2. Geschäftsführung und Vertretung durch den Kapitän	1814
II. Der Korrespondentreeeder	1815
1. Begriff des Korrespondentreeders	1815
2. Bestellung	1815
3. Bestellung und Korrespondentreedervertrag	1816
4. Geschäftsführung und Vertretung durch den Korrespondentreeeder	1817
5. Beendigung der Korrespondentreeederstellung	1818
§ 90 Beziehungen der Mitreeder zueinander	1820
I. Beschlüsse der Mitreeder	1820
1. Rechtsnatur, Form, Gegenstand	1820
2. Vorrang des Reedereivertrages	1821
3. Mehrheitsprinzip	1822
4. Minderheitenschutz	1822
5. Fehlerhafte Beschlüsse	1825
II. Die allgemeinen Rechte und Pflichten aus der Mitgliedschaft	1827
1. Stimmrecht	1827
2. Informationsrecht	1830
3. Treupflicht	1833
III. Die vermögensbezogenen Rechte und Pflichten	1833
1. Beitrags- und Nachschusspflicht	1833
2. Abandon	1835
3. Gewinn und Verlust	1839
§ 91 Rechtsbeziehungen der Partenreederei zu Dritten	1841
I. Die Partenreederei als Rechtssubjekt	1841
1. Gesamthand	1841
2. Schuld und Haftung	1842
II. Die Partenreederei im Rechtsstreit	1843
1. Parteifähigkeit	1843
2. Vertretung	1843
3. Zwangsvollstreckung	1844
III. Die Insolvenz der Partenreederei	1844
IV. Haftung der Mitreeder	1844
1. Akzessorische Haftung	1844
2. Haftungsbeschränkung	1845
3. Rückgriff des Mitreeders	1845
§ 92 Übertragung, Vererbung und Belastung der Schiffspart	1846
I. Übertragung und Vererbung	1847
1. Unabhängigkeit der Partenreederei von den Personen der Mitreeder	1847
2. Übertragung	1847
3. Vererbung	1851
II. Belastung	1853
1. Nur Nießbrauch und Pfandrecht	1853
2. Bestellung	1853
3. Rechtsstellung des Nießbrauchers und des Pfandgläubigers	1854

§ 93 Auflösung und Beendigung der Partenreederei	1855
I. Allgemeines	1855
II. Auflösung	1856
1. Auflösungsgründe	1856
2. Keine Auflösung bei Aufgabe des Seerwerbs	1857
III. Liquidation	1857
1. Zweckänderung bei fortdauernder Identität	1857
2. Abwicklung	1858
3. Bereinigung des Schiffsregisters	1859

5. Teil. Die Europäische wirtschaftliche Interessenvereinigung

§ 94 Einführung: Entwicklung, Begriff und Bedeutung der EWIV	1861
I. Vorbemerkung	1863
II. Entstehungsgeschichte	1864
III. Das auf die EWIV anwendbare Recht	1868
IV. Rechtscharakter, Zweck und Anwendungsbereich	1869
§ 95 Gründung der EWIV	1872
I. Abschluss des Gründungsvertrages	1872
1. Form des Vertrages	1872
2. Inhalt des Vertrages	1873
II. Eintragung im Handelsregister	1874
III. Hinterlegung, Bekanntmachung, Publizität	1875
1. Hinterlegung	1875
2. Bekanntmachung	1875
3. Publizität	1875
IV. Sitz, Sitzverlegung, Niederlassungen	1876
1. Sitz	1876
2. Sitzverlegung	1876
3. Niederlassungen	1877
§ 96 Mitglieder der EWIV	1878
I. Vorbemerkung	1878
II. Gesellschaften und andere juristische Einheiten	1878
III. Natürliche Personen	1879
IV. Grenzüberschreitender Mitgliederkreis	1879
V. Nationale Beschränkungen	1880
VI. Rechte und Pflichten der Mitglieder	1880
1. Allgemeines	1880
2. Rechte der Mitglieder	1880
3. Pflichten der Mitglieder	1882
4. Veränderungen bei den Mitgliedern	1883
VII. Haftung	1884
1. Grundsatz und Umfang	1884
2. Haftung neuer Mitglieder	1884
3. Haftung ausgeschiedener Mitglieder	1885
4. Verjährung	1885
5. Rechtsscheinhaftung	1885
§ 97 Geschäftsführung und Vertretung	1885
I. Geschäftsführung	1885
1. Bestellung und Entlassung der Geschäftsführer	1885
2. Merkmale der Geschäftsführer	1885
3. Juristische Personen als Geschäftsführer	1886
4. Pflichten der Geschäftsführer	1886
II. Vertretung	1886

Inhaltsverzeichnis

§ 98 Besteuerung der EWIV	1887
I. Allgemeines	1888
II. Ergebnisbesteuerung	1888
III. Einzelne Steuerarten	1889
1. Gewerbesteuer	1889
2. Vermögensteuer	1889
3. Grundsteuer	1889
4. Umsatzsteuer	1890
5. Gesellschaftssteuer	1890
§ 99 Nichtigkeit, Auflösung, Abwicklung und Insolvenz	1890
I. Nichtigkeit	1890
II. Auflösung	1890
1. Auflösung durch Mitgliederbeschluss	1890
2. Auflösung durch gerichtliche Entscheidung	1891
III. Abwicklung	1891
IV. Insolvenz	1892

6. Teil. Die fehlerhafte Gesellschaft

§ 100 Fehlerhafte Gründung	1893
I. Allgemeine Rechtsgeschäftslehre und fehlerhafte Gründung der Gesellschaft	1895
1. Regeln zur fehlerhaften Gesellschaft	1895
2. Entwicklung, Funktion und heutiger Standort, Steuerrecht	1896
3. Anwendungsbereich, offene Fragen, Übersicht	1901
II. Grundlagen	1903
1. Abgrenzung gegen faktische Gesellschaft und Scheingesellschaft	1903
2. Begründung in Rechtsprechung und Schrifttum	1905
3. Grundlegung im Organisationsvertrag	1912
4. Zusammenfassung	1950
III. Fehlerhafte Gründung der Personengesellschaft (Außengesellschaft)	1952
1. Gesellschaftsvertrag	1952
2. Gründungsmängel	1955
3. Vollzug	1961
4. Mitgeregelte Innenbeziehungen der Gesellschafter	1964
5. Wirkung	1970
IV. Heilung	1976
1. Ausgangspunkt	1976
2. Einzelheiten	1979
3. Wirkung	1988
V. Nichtigkeit	1988
1. Ausgangspunkt	1988
2. Einzelheiten	1990
3. Wirkung	1994
VI. Geltendmachung der Gründungsmängel	1995
1. Vor Vollzug der Gesellschaft	1996
2. Nach Vollzug der Gesellschaft	1998
3. Schadensersatz	2014
VII. Gründungsmängel der GmbH & Co. KG/UG & Co. KG	2015
1. Grundsatz: Gleiche Regeln für Komplementär-GmbH und KG	2016
2. Fehlerhafter GmbH-Vertrag	2017
3. Heilung	2021
4. Nichtigkeit	2023
5. Geltendmachung der GmbH-Mängel	2025
6. Komplementär-GmbH und KG: Wechselwirkungen der Gründungsmängel	2027
VIII. Vermögensgesellschaften (Innengesellschaften)	2028
1. Ausgangspunkt	2028
2. Einzelformen	2034

Inhaltsverzeichnis

3. Untergesellschaften für Beteiligungen (Unterbeteiligung)	2068
4. Einbezogene Untergesellschaften	2076
§ 101 Fehlerhafte Änderung	2079
I. Allgemeine Rechtsgeschäftslehre und fehlerhafte Änderung der Gesellschaft	2080
II. Grundlagen	2082
1. Ausgangspunkt	2082
2. Fehlerhafte Änderung der Personengesellschaft (Außengesellschaft)	2084
3. Vermögensgesellschaften (Innengesellschaften)	2108
4. Zusammenfassung, Vertrag und Beschluss	2110
III. Fehlerhafter Änderungsvertrag	2112
1. Gemeinsame Regeln	2113
2. Fehlerhafte Aufnahme	2119
3. Fehlerhaftes Ausscheiden	2148
4. Fehlerhafter Gesellschafterwechsel	2153
5. Fehlerhafte Inhaltsänderung	2157
6. Fehlerhafte Auflösung	2161
7. Fehlerhafte Fortsetzung	2162
8. GmbH & Co. KG/ UG & Co. KG	2162
IV. Fehlerhafter Änderungsbeschluss	2163
1. Regelung durch Beschluss	2164
2. Fehlerhaftigkeit	2171
3. Geltendmachung	2177
4. GmbH & Co. KG/UG & Co. KG	2182
V. Verwandte Fragen	2185
Sachverzeichnis	2187