

§ 1 EINFÜHRUNG	1
A. Gesellschaftsrecht in der Ersten Juristischen Staatsprüfung.....	1
B. Begriff der Kapitalgesellschaften	1
§ 2 Die Gründung von Kapitalgesellschaften	4
A. Gründungsvoraussetzungen im Überblick.....	4
B. Gründung der GmbH.....	6
I. Ablauf des Gründungsvorgangs (Überblick)	6
II. Der Gesellschaftsvertrag	6
1. Gesellschaftsvertrag und Satzung	6
2. Abschluss des Gesellschaftsvertrags	7
a) Mängel bei Abschluss des Gesellschaftsvertrages.....	7
b) Parteien des Gesellschaftsvertrages	8
III. Inhalt der Satzung	9
1. Obligatorischer Satzungsinhalt.....	10
a) Die Firma der GmbH	10
b) Sitz der GmbH.....	11
c) Gegenstand des Unternehmens	12
d) Stammkapital, Stammeinlagen	12
2. Fakultativer Satzungsinhalt	12
3. Nebenordnungen.....	13
IV. Bestellung der Gründungsgeschäftsführer	13
V. Leistung der Einlagen	14
1. Bargründung, §§ 7 II, 8 II GmbHG	14
a) Barzahlung	14
b) Endgültige freie Verfügbarkeit.....	15
aa) Grundsätzliches	15
bb) Problemfelder	16
2. Sachgründung	19
VI. Anmeldung und Eintragung der GmbH	20
C. Besonderheiten bei der Gründung der AG	20
D. Gründungsmängel	21
I. Mängel des Gesellschaftsvertrages.....	22
1. Nach Vertragsschluss	22
2. Nach Invollzugsetzung	23
3. Nach Eintragung.....	24
II. Mängel der Beitrittserklärung	24
E. Gründungshaftung	26
F. Rechtsverhältnisse der Vorgesellschaft	27
I. Die Gründungsphasen im Überblick	27
1. Die Vorgesellschaft	27
2. Abgrenzung zur Vorgründungsgesellschaft	27
3. Die maßgeblichen Fragestellungen	28
II. Rechtsnatur der Vorgesellschaft.....	28

III. Der Übergang von Rechten und Pflichten zwischen den Gründungsphasen	29
1. Übergang von Rechten und Pflichten von der Vorgründungsgesellschaft auf die Vorgesellschaft?	29
2. Übergang der Rechte und Pflichten der Vor-GmbH auf die entstandene GmbH	30
a) Das Vorbelastungsverbot	30
b) Identitätswahrende Umwandlung und Vorbelastungshaftung	31
aa) Das Wesen der identitätswahrenden Umwandlung	31
bb) Die Vorbelastungshaftung	31
IV. Anwendbares Recht	33
1. Innenrecht der Vor-GmbH	33
2. Außenrecht der Vor-GmbH	33
a) Handlungsverfassung	33
b) Haftungsverfassung	34
aa) Haftung der Vor-GmbH	34
bb) Haftung der Gesellschafter	35
cc) Handelndenhaftung	38
V. Klausurbeispiel zur Vor-GmbH	39
G. Vorratsgründung und Mantelkauf	41
§ 3 Die Organisationsverfassung der Kapitalgesellschaften	44
A. Überblick	44
B. Geschäftsleitung: Geschäftsführer und Vorstand	46
I. Bestellung und Abberufung der Geschäftsleitung	46
1. Grundsätzliches	46
2. Bestellungsverfahren	46
a) Bestellungsakt	46
b) Anstellungsvertrag	47
c) Verhältnis von Bestellung zu Anstellung	48
3. Abberufung des Geschäftsführers	49
a) GmbH-Recht	49
b) Aktienrecht	49
c) Wirkung der Abberufung auf den Anstellungsvertrag	50
II. Rechte und Pflichten des Geschäftsführers	50
1. Vertretung der Gesellschaft	50
2. Geschäftsführung	53
a) Aktienrecht	53
b) GmbH-Recht	54
3. Weitere Pflichten des Geschäftsführers / Vorstandes	54
III. Haftung des Geschäftsführers	55
1. Haftung gegenüber der Gesellschaft	55
a) GmbH-Recht	55
aa) Organschaftlicher Schadenersatzanspruch, § 43 II GmbHG	55
Exkurs: Verzicht auf Ersatzansprüche und Verjährung	59
bb) Weitere organschaftliche Haftungsgrundlagen	62
cc) Nichtorganschaftliche Haftungsgrundlagen	62
b) Ansprüche der Aktiengesellschaft	62
c) Übersicht über die Ansprüche der Gesellschaft	63
2. Haftung gegenüber den Gesellschaftern	64
3. Haftung gegenüber Dritten	65
a) Deliktische Eigenhaftung, § 823 I BGB	66
b) Deliktische Eigenhaftung, § 823 II BGB i.V.m. Schutzgesetzen	66
aa) Der Fall „Infomatec“	66
bb) Der Verstoß gegen die Insolvenzantragspflicht	67
c) Eigenhaftung aus §§ 311 II Nr. 1-3, III, 280 I BGB	70

C. Hauptversammlung und Gesellschafterversammlung	71
I. Kompetenzen	71
1. Grundsätzliches	71
2. Die Zuständigkeit der Hauptversammlung der AG	71
a) Grundlagenzuständigkeit	71
b) Wahl und Abberufung der Aktionärsvertreter im Aufsichtsrat	74
c) Entlastung der Mitglieder von Vorstand und Aufsichtsrat	74
d) Weitere Rechte	74
3. Zuständigkeit der Gesellschafterversammlung der GmbH	74
a) Grundsätzliches	74
b) Kompetenzen im Einzelnen	75
II. Ablauf der Hauptversammlung/Gesellschafterversammlung	75
1. Die Hauptversammlung der AG	75
a) Die Einberufung der Hauptversammlung	75
b) Ablauf der Hauptversammlung	76
2. Ablauf der Gesellschafterversammlung der GmbH	77
III. Beschlussfassung und Stimmrecht	78
1. Beschlussfassung	78
2. Stimmrecht	79
3. Stimmrechtsverbote	80
4. Stimmbindungsverträge	82
IV. Beschlussmängel	83
1. Grundsätzliches	83
2. Einteilung fehlerhafter Beschlüsse	84
3. Rechtsschutz gegen fehlerhafte Beschlüsse	85
a) Zulässigkeit und prozessuale Besonderheiten	85
aa) statthafte Klageart	85
bb) Weitere prozessuale Besonderheiten	87
b) Begründetheit	87
aa) Passivlegitimation	87
bb) Anfechtungsbefugnis	87
cc) Anfechtungsfrist	88
dd) Nichtigkeitsgründe	89
ee) Anfechtungsgründe	91
V. Actio pro societate	93
D. Aufsichtsrat	94
I. Funktion	94
II. Bestellung und Abberufung	94
1. Zusammensetzung des Aufsichtsrats	94
2. Bestellung des Aufsichtsrats	95
3. Abberufung des Aufsichtsrats	95
III. Innere Organisation des Aufsichtsrats	95
IV. Rechte und Pflichten des Aufsichtsrats	96
V. Haftung der Aufsichtsratsmitglieder	96
§ 4 Rechtsstellung der Gesellschafter (Mitgliedschaft)	97
A. Erwerb der Mitgliedschaft	97
I. Aktienrecht	97

II. GmbH-Recht	97
1. Originärer und derivativer Erwerb	98
2. Die Formvorschriften des § 15 III, IV GmbHG	98
3. Vinkulierung, § 15 V GmbHG	100
4. Rechtstellung des Erwerbers des GmbH-Anteils	100
B. Verlust der Mitgliedschaft	101
I. GmbH-Recht	101
1. Einziehung	101
2. Ausschließung eines Gesellschafters	104
3. Kaduzierung, §§ 21 ff. GmbHG	104
4. Austritt	105
II. Aktienrecht	105
1. Verlust der Mitgliedschaft grundsätzlich nur durch Veräußerung der Aktie	105
2. Der "Squeeze Out"	106
a) Allgemeines	106
b) Die Voraussetzungen des Ausschlusses	106
c) Rechtsschutzmöglichkeiten gegen den Squeeze-Out Beschluss	107
C. Mitgliedschaftsrechte und -pflichten	107
I. Mitgliedschaftsrechte	107
1. Vermögensrechte	108
a) Gewinnbezugsrecht	108
aa) GmbH-Recht	108
bb) Aktienrecht	109
b) Anspruch auf den Liquidationsgewinn	109
c) Bezugsrechte	110
2. Mitverwaltungsrechte	110
a) Mitwirkungsrechte	110
b) Informationsrechte	111
aa) Einsichtsrecht	111
bb) Auskunftsrecht	111
3. Sonderrechte	116
4. Minderheitsrechte (Überblick)	116
II. Mitgliedschaftspflichten	117
1. Einlagepflicht	117
2. Nebenleistungspflichten	118
a) Nachschusspflicht	118
b) Sonderproblem: Der Finanzplankredit	119
3. Treuepflicht	120
a) Treuepflichten bei der GmbH	121
b) Treuepflichten bei der AG	122
aa) Das Gleichbehandlungsgebot, § 53a AktG	122
bb) Allgemeine Treuepflichten bei der AG	122
§ 5 Finanzordnung der Kapitalgesellschaften	126
A. Grundsystem	126
B. Aufbringung des Stammkapitals	126
I. Gestaltungsformen	127

II. Bareinlagen	128
1. Einlageanspruch der Gesellschaft	128
2. Ordnungsgemäße Erfüllung der Einlageforderung	129
a) Reale Mittelzuführung	129
b) Problem: Aufrechnung	129
3. Rechtsfolgen nicht ordnungsgemäßer Erfüllung	132
4. Kaduzierungsverfahren	132
III. Sacheinlagen	134
1. Begriff der Sacheinlage	135
a) Die Sacheinlage nach GmbH-Recht	135
b) Die Sacheinlage nach Aktienrecht	136
2. Rechtsfolgen	137
a) Erlöschen der Einlageverpflichtung	137
b) Differenzhaftung	137
3. Verschleierte Sachgründung (verdeckte Sacheinlagen)	138
a) Problematik	138
b) Definition	139
c) Fallgruppen verdeckter Sacheinlagen	139
aa) Verrechnungsfälle	139
bb) Hin- und Herzahlung	140
cc) Drittgeschäfte	140
d) Voraussetzungen der verdeckten Sacheinlage	141
e) Rechtsfolgen	142
aa) keine Erfüllungswirkung	142
bb) Rückforderung des Geleisteten	142
f) Heilung der verdeckten Sacheinlage	143
g) Schütt-aus-hol-zurück-Verfahren	144
C. Kapitalerhaltung	145
I. Grundsätzliches	145
II. Verbot der Einlagenrückgewähr	146
1. Voraussetzungen	146
a) Unterbilanz	146
b) Auszahlung	147
c) Verdeckte Vorteilsgewährung	148
2. Rechtsfolgen	150
a) Recht zur Erfüllungsverweigerung	150
b) Rückgewähranspruch gem. § 31 I GmbHG	150
aa) Schuldner des Rückgewähranspruchs	150
bb) Anspruchsinhalt und Anspruchshöhe	151
cc) Ausschluss bei nachhaltiger Behebung der Unterbilanz?	151
dd) Weitere Ansprüche	152
ee) Ausfallhaftung der Mitgesellschafter	153
ff) Keine Aufrechnung gegen Rückforderungsansprüche	154
III. Eigenkapitalersetzende Gesellschafterdarlehen	155
1. Grundgedanken	155
a) Der Unterschied zwischen Eigenkapital und Fremdkapital	155
b) Das „magische Dreieck“	155
c) Entwicklung des Eigenkapitalersatzrechts	156
2. Anwendungsbereich des Eigenkapitalersatzrechts	158
3. Voraussetzungen des Eigenkapitalersatzes	158
a) Überblick	159
b) Der Darlehensgeber	159
aa) Gesellschafter	159
bb) Ausnahmetatbestände, § 32a III 2, 3 GmbHG	160
c) Die Finanzierungsformen	161
aa) Gesellschafterdarlehen, § 32a I GmbHG	161
bb) Bestellen von Sicherheiten, § 32a II GmbHG	162
cc) Kapitalersetzende Nutzungsüberlassung	162

d) Krise der Gesellschaft	163
aa) Insolvenzreife	163
bb) Kredit- bzw. Überlassungsunwürdigkeit	166
cc) Enthftung	166
4. Rechtsfolgen der eigenkapitalersetzenden Darlehen	167
a) Gesellschafterdarlehen	169
aa) Außerhalb des Insolvenzverfahrens	169
bb) In der Insolvenz	169
cc) Das Schutzsystem anhand von Beispielen	170
b) Kreditsicherheiten	171
c) Nutzungsüberlassung	174
IV. Erwerb eigener Geschäftsanteile	175
1. Erwerb eigener Anteile bei der Aktiengesellschaft	176
2. Erwerb eigener Anteile bei der GmbH	176
V. Darlehen an Geschäftsleiter	177
D. Erhöhung und Herabsetzung des Stammkapitals	178
I. Grundgedanken	178
II. Kapitalmaßnahmen als spezielle Satzungsänderungen	179
III. Kapitalerhöhung	180
1. Effektive Kapitalerhöhung	181
Exkurs: Bezugsrecht und Bezugsrechtsausschluss	181
2. Nominelle Kapitalerhöhung	186
IV. Kapitalherabsetzung	186
§ 6 Die Kapitalgesellschaft im Rechtsverkehr	188
A. Gesellschaftsschulden und Haftung	188
I. Vertragliche Ansprüche	188
1. Primäransprüche	188
2. Sekundäransprüche/Ansprüche wegen Leistungsstörungen	188
II. Quasivertragliche Schuldverhältnisse	188
III. Gesetzliche Schuldverhältnisse	189
1. Ansprüche aus Eigentum	189
2. GoA (§§ 677 ff. BGB)	189
3. Bereicherungsrecht	189
4. Delikt	189
5. Gefährdungshaftung	189
IV. Haftung der GmbH/AG	189
B. Durchgriff durch die Kapitalgesellschaft	189
I. Haftungsdurchgriff	190
1. Vermögensvermischung	191
2. Sphärenvermischung	191
3. Institutsmissbrauch	192
4. Materielle Unterkapitalisierung	192
5. Konzernhaftung (Haftung im qualifiziert faktischen Konzern)	193
II. Zurechnungsdurchgriff	193
III. Zurechnungsdurchgriff zugunsten des Gesellschafters	194

§ 7 Beendigung der Kapitalgesellschaft.....	195
A. Auflösung und Vollbeendigung	195
B. Auflösungsgründe.....	195
C. Liquidation	195
D. Vollbeendigung	196
§ 8 Besonderheiten der Einmann-Kapitalgesellschaften	197
§ 9 Konzernrecht.....	198
A. Grundgedanken	198
I. Konzentrationsvorgänge	198
II. Gesellschaftsrechtlicher Regelungsbedarf	198
B. Das Recht der verbundenen Unternehmen	199
I. Rechtquellen des Konzernrechts	199
II. Arten der Konzernbildung	199
C. Der Konzern i.S.d. § 18 AktG	200
I. Unternehmen	201
II. rechtlich selbständig	201
III. Abhängigkeitsverhältnis	201
IV. Konzernierung (unter einheitlicher Leitungsmacht)	202
D. Der Aktienkonzern	203
I. Vertragskonzern durch Beherrschungsvertrag	203
1. Voraussetzungen	203
2. Rechtsfolgen	204
II. Vertragskonzern durch Gewinnabführungsvertrag	205
1. Voraussetzungen	205
2. Rechtsfolgen	205
III. Der faktische Aktienkonzern	205
E. Der GmbH-Konzern	206
I. Vertragskonzern.....	206
II. Der qualifiziert faktische GmbH Konzern (die frühere Rechtsprechung)	206
1. Abgrenzung zum einfach faktischen Konzern	207
2. Der Konzernhaftungstatbestand (frühere Rechtsprechung)	208
3. Die Rechtsfolgen	209
III. Die Abkehr des BGH vom qualifiziert faktischen GmbH-Konzern	209
1. Die „Bremer Vulkan“- Entscheidung.....	209
2. Die Reichweite der Entscheidung	209
3. Gründe der Abkehr vom qualifiziert faktischen GmbH-Konzern	210

IV. Das neue Haftungskonzept	210
1. Der Haftungsstrang der Kapitalerhaltung	211
2. Der Haftungsstrang des Bestandsschutzes	211
3. Das Verhältnis von Kapitalerhaltung und Bestandsschutz	213
4. Bedeutung des Bestandsschutzes	215
§ 10 Sonderformen der Kapitalgesellschaften	216
A. Die KGaA (§§ 278 ff. AktG)	216
B. Die Kapitalgesellschaft & Co KG	216
I. Problematik	216
II. Erscheinungsformen	217
1. Nicht personengleiche GmbH & Co KG	217
2. Personengleiche oder echte GmbH & Co KG	217
3. Doppelstöckige GmbH & Co KG	218
4. Sternförmige GmbH & Co KG	218
III. Rechtliche Behandlung	218
1. Grundsätzliches	218
2. Sondervorschriften für die GmbH & Co KG	219
3. Haftung des Geschäftsführers der Komplementär-GmbH gegenüber der KG?	220
4. Besonderheiten der GmbH & Co KG Publikumsgesellschaft	220