

Inhaltsverzeichnis

	Rz.	Seite
Literaturverzeichnis.....		XV
A. Das Kapital der GmbH	1	1
I. Die Fragestellung.....	1	1
II. Vermögen als notwendige Qualität juristischer Personen.....	3	1
III. Das Vermögen der GmbH	6	3
IV. Definition des Kapitals im GmbH-Recht	8	3
1. Kapital als betragsmäßiges oder wertmäßiges Korrelat des Vermögens	9	4
2. Kapital – Stammkapital	11	5
3. Stammkapital – Eigenkapital	12	5
4. Eigenkapital der Kreditinstitute, Versiche- rungen, Kapitalanlagegesellschaften	13	6
5. Auswirkung von Basel II auf das Eigenkapital	14	6
B. Kapitalaufbringung	15	7
I. Grundsätze	15	7
1. Der Grundsatz der realen Kapitalaufbringung	15	7
a) Allgemeines	15	7
b) Das formale Element des Grundsatzes.....	16	7
c) Die Leistung zur freien Verfügung	19	8
d) Ausschluss von Beeinträchtigungen der Leistungspflicht.....	22	9
e) Die Beweislast	24	10
2. Der Grundsatz der Unversehrtheit des Stamm- kapitals im Zeitpunkt der Eintragung	25	11
a) Ziel des Grundsatzes	25	11
b) Ursache von Wertveränderungen	26	11
c) Die ursprüngliche Bedeutung des Grund- satzes.....	27	12
d) Vorbelastungsverbot/Vorbelastungssperre	29	12
e) Die Änderung der Rechtsprechung	30	13
f) Unterbilanzhaftung/Vorbelastungshaftung	31	14

	Rz.	Seite
3. Kritische Würdigung der Grundsätze	32	14
a) Grundsatz der Unversehrtheit des Stammkapitals	32	14
b) Grundsatz der realen Kapitalaufbringung	33	15
II. Die Aufbringung des Stammkapitals bei Gründung der GmbH	40	18
1. Stammeinlagen/Bareinlagen/Sacheinlagen	40	18
2. Die Bestimmung der Stammkapitalziffer	42	19
3. Die Bestimmung der Stammeinlageziffer	51	22
4. Die Bestimmung des auf die Stammeinlage zu erbringenden Vermögensgegenstandes	54	23
5. Die Einlageleistung	67	28
a) Allgemeines	68	28
b) Leistung von Geldeinlagen	69	29
c) Leistung von Sacheinlagen	70	30
d) Leistung zur freien Verfügung	71	30
6. Die Registeranmeldung	80	33
a) Erklärungen, Versicherungen, Unterlagen	80	33
b) Haftung für falsche Angaben	90	36
7. Prüfung der Anmeldung	91	36
a) Allgemeines	91	36
b) Prüfungszeitpunkt bei der Gründung	94	37
c) Der Bewertungszeitpunkt bei der Gründung	95	38
d) Prüfung und Bewertung in der Insolvenz	113	44
e) Bewertungsmaß	117	45
8. Eintragung	129	48
9. Die Haftung für Verbindlichkeiten und Verluste der GmbH während ihrer Entstehung	134	50
a) Die Haftung für im Namen der Vor-GmbH begründete Verbindlichkeiten	135	50
aa) Die Haftung der Vorgesellschaft	136	51
bb) Die Haftung der Gesellschafter	140	52
b) Die Haftung für Wertdifferenzen bei der Anmeldung (Unterbilanzhaftung)	143	53

	Rz.	Seite
c) Die Haftung für Wertdifferenzen bei der Eintragung (Vorbelastungshaftung).....	156	56
d) Der Anwendungsbereich der Haftungen.....	163	59
III. Die Aufbringung des Stammkapitals bei der Kapitalerhöhung	165	59
1. Allgemeines	165	59
2. Die effektive Kapitalerhöhung	167	60
a) Der Kapitalerhöhungsbeschluss.....	169	61
b) Zustimmungspflicht der Gesellschafter	172	62
c) Der Zulassungsbeschluss	173	63
d) Das Bezugsrecht.....	180	64
e) Ausschluss des Bezugsrechts.....	185	65
f) Übernahmeverträge	189	66
g) Leistung zur freien Verfügung.....	190	67
h) Registeranmeldung.....	195	68
i) Prüfung durch das Registergerichts	197	69
j) Kapitalerhöhung mit Sacheinlagen	198	69
k) Unterbilanz-/Vorbelastungshaftung.....	202	70
l) Ausschüttungs-Rückhol-Verfahren.....	203	71
3. Die nominelle Kapitalerhöhung.....	206	72
a) Allgemeines.....	206	72
b) Kapitalerhöhungsbeschluss.....	209	73
c) Anmeldung, Prüfung und Eintragung.....	211	74
IV. Die Aufbringung der Resteinlage.....	214	75
1. Zahlungszeitpunkt/Verzinsung.....	215	75
2. Die Erfordernisse des Grundsatzes der realen Kapitalaufbringung	222	77
a) Allgemein	222	77
b) Befreiungen, Erfüllungsalternativen, Zurückbehaltungsrechte	223	78
3. Durchsetzung der Einlageforderung, Sicherung der Kapitalaufbringung.....	233	81
a) Allgemeines.....	233	81
b) Kaduzierung	237	82
c) Ersatzhaftung.....	240	82
d) Ausfallhaftung	245	83

	Rz.	Seite
4. Verjährung	248	84
V. Vorleistungen auf die Stammeinlage/Kapitalaufbringung über das Stammkapital hinaus	252	86
1. Freiwillige Zahlungen über die Mindeststammeinlage hinaus	252	86
2. Nebenleistungen	255	87
3. Nachschussleistungen	263	89
4. Gesellschafterdarlehen/vorzeitige und unbenannte Kapitalzuwendungen	266	90
a) Gesellschafterdarlehen	266	90
b) Vorzeitige Leistungen auf eine zukünftige Kapitalerhöhung	269	91
c) Unbenannte Liquiditätszuwendungen	275	93
VI. Missglückte Geldeinlagen/Verdeckte Sacheinlagen/Zahlungen an Dritte	279	94
1. Die Geldleistung auf Bankkonten	282	95
a) Allgemeines	282	95
b) Mängel der Leistungshandlung	289	97
c) Fehlen der Erfüllungswirkung	292	98
aa) Verwendungsabsprachen	292	98
bb) Zahlung auf debitorisches Bankkonto	297	100
2. Die verdeckte Sacheinlage	299	101
a) Der Umgehungsvorwurf	301	102
b) Der Umgehungstatbestand	305	103
c) Die Folgen der Umgehung	317	106
d) Die Heilung verdeckter Sacheinlagen	322	107
e) Die Kritik am Heilungsvorschlag der Rechtsprechung	326	109
f) Das Ausschüttungs-Rückhol-Verfahren	335	111
3. Missglückte Einlageleistungen	339	113
a) Abtretung /Verpfändung des Einlageanspruchs	340	114
b) Pfändung des Einlageanspruch	342	114
c) Anweisung zur Zahlung an Dritte	345	115
d) Rechtsfolgen	346	116

	Rz.	Seite
VII. Nominelle und materielle Unterkapitalisierung.....	348	116
1. Allgemeines	348	116
2. Nominelle Unterkapitalisierung	351	117
3. Materielle Unterkapitalisierung.....	352	117
VIII. Die Grenze zwischen Kapitalaufbringung und Kapitalerhaltung	359	119
C. Kapitalerhaltung.....	366	123
I. Grundlagen.....	366	123
1. Das Problem.....	366	123
2. Der von der Kapitalerhaltung ausgehende Gläubigerschutz	370	124
a) Überblick	370	124
b) Die Elemente des Systems der Kapital- erhaltung	373	125
aa) Höhe der Kapitalbindung.....	374	125
bb) Art und Weise der Erhaltung	376	126
(1) Der Grundsatz	376	126
(2) Unterschiede zum System der Kapital- erhaltung in der AG.....	378	127
3. Rechtsquellen.....	380	128
4. Lücken im System der Kapitalerhaltung	382	128
a) Strukturelle Ansätze zur Lückenfüllung	386	130
b) Verhaltensorientierte Ansätze zur Lücken- füllung.....	389	132
II. Der Grundfall: Auszahlungssperre nach § 30 Abs. 1 GmbHG.....	391	133
1. Die Tatbestandsvoraussetzungen.....	391	133
a) Der Kreis der vom Auszahlungsverbot betroffenen Geschäfte	392	133
aa) Die Gesellschaftereigenschaft.....	393	134
bb) Die Empfängereigenschaft.....	405	139
cc) Zusammenfassung.....	408	141
dd) Der maßgebende Zeitpunkt.....	409	142
(1) Überblick über den Meinungsstand.....	410	142
(2) Stellungnahme.....	415	143

	Rz.	Seite
b) Art und Umfang der Bindung des Gesellschaftsvermögens	418	144
aa) Bilanztechnische versus wirtschaftliche Betrachtungsweise.....	419	145
bb) Beispiele	434	150
c) Der zeitliche Anwendungsbereich	447	157
aa) Die Ermittlung des Gesellschaftsvermögens	449	158
(1) Berechnung und Bewertung.....	450	158
(2) Einzelne Aspekte.....	453	159
bb) Das Stammkapital	455	162
cc) Vergleich des Nettovermögens mit der Stammkapitalziffer.....	457	162
(1) Unterdeckung	457	162
(2) Doppelter Bewertungsmaßstab	463	164
(3) Maßgebender Zeitpunkt	466	165
2. Rechtsfolgen	468	166
a) Auswirkungen eines Verstoßes gegen das Auszahlungsverbot auf das schuldrechtliche bzw. dingliche Rechtsgeschäft	468	166
b) Auswirkungen eines Verstoßes gegen das Auszahlungsverbot auf sonstige Rechtsgeschäfte	476	168
c) Folgen für den Geschäftsführer.....	479	169
aa) Abwendungspflicht	480	169
(1) Rechtsnatur und Inhalt des Leistungsverweigerungsrechts	482	170
(2) Gegner des Leistungsverweigerungsrechts	483	170
(3) Dauer des Leistungsverweigerungsrechts	485	171
bb) Pflicht zur Rückgängigmachung.....	486	171
cc) Haftung gegenüber der Gesellschaft (§ 43 Abs. 3 GmbHG).....	487	171
(1) Tatbestandsvoraussetzungen.....	488	171
(2) Einreden/Einwendungen	508	177
(3) Abtretung/Pfändbarkeit.....	510	178

	Rz.	Seite
(4) Prozessuale Aspekte.....	512	178
dd) Haftung gegenüber den Gesellschaf- tern (§ 31 Abs. 6 GmbHG).....	516	180
ee) Haftung gegenüber den Gesell- schaftsgläubigern	519	181
d) Folgen für Dritte.....	528	185
aa) Der Grundsatz	528	185
bb) Ausnahmen.....	531	186
e) Folgen für den/die Gesellschafter	538	188
aa) Erstattungsanspruch (§ 31 Abs. 1 GmbHG).....	539	189
(1) Schuldner des Anspruchs.....	546	191
(2) Gläubiger des Anspruchs	549	192
(3) Inhalt des Anspruchs.....	554	194
(4) Höhe des Anspruchs.....	559	196
(5) Einreden und Einwendungen	562	197
(6) Prozessuale Aspekte.....	578	203
bb) Schicksal des Auszahlungsanspruchs (Gegenanspruchs) des Gesellschafters	584	206
cc) Ausfallhaftung (§ 31 Abs. 3 GmbHG)	594	208
(1) Die von der Ausfallhaftung Be- troffenen	595	209
(2) Haftungsvoraussetzungen	600	210
(3) Art und Umfang der Haftung.....	601	211
dd) Schadensersatzhaftung.....	610	213
f) Folgen für (leitende) Angestellte der Gesellschaft	615	215
3. Analoge Anwendung der §§ 30 f GmbHG (und der Begleitansprüche).....	620	217
a) Analoge Anwendung bei strukturellen Besonderheiten in der GmbH.....	625	218
b) Analoge Anwendung jenseits der Stamm- kapitalgrenze	631	220
aa) Die Auszahlung von stillen Reserven und die Nichtrealisierung von Gewin- nen jenseits der Stammkapitalgrenze	634	220
(1) Überblick über den Meinungsstand	636	221

	Rz.	Seite
(2) Stellungnahme.....	640	222
bb) Gefährdung der Kapitalbindung	648	224
(1) Bestandsgefährdende Auszahlungen oberhalb der Stammkapitalgrenze	652	225
(2) Besicherungen zugunsten des Gesell- schafters jenseits der Stammkapitalgrenze.....	670	233
c) Analoge Anwendung bei „Typenvermischung“ (GmbH & Co. KG).....	694	242
aa) Der Grundsatz	694	242
bb) Die Ausnahme.....	696	243
cc) Beispiele	698	244
d) Analoge Anwendung auf kapitalersetzende Gesellschafterleistungen	702	245
aa) Das vom Kapitalersatzrecht erfasste Phänomen	702	245
bb) Finanzierungsfolgeverantwortung	706	246
cc) Rechtsgrundlagen.....	710	248
(1) Entwicklungsgeschichte.....	710	248
(2) Zusammenhang zwischen Kapitaler- haltung und Rechtsprechungsregeln.....	715	249
e) Analoge Anwendung der §§ 30, 31 GmbHG aufgrund entsprechendem Parteiwillen (Finanzplankredite).....	722	250
aa) Unterscheidung zwischen Eigen- und Fremdkapital	722	250
bb) Die Ermittlung des Parteiwillens im konkreten Fall	728	252
cc) Folgerungen aus der eigenkapital- gleichen Bindung	742	257
(1) Überblick über den Meinungsstand.....	747	258
(2) Stellungnahme.....	750	259
(3) (Entsprechende) Anwendung der §§ 30, 31 GmbHG	754	260
III. Besondere Fallgestaltungen.....	756	262
1. Auszahlungssperre für einbezahlte Nach- schüsse (§ 30 Abs. 2 GmbHG)	756	262

	Rz.	Seite
a) Verhältnis des § 30 Abs. 2 zu § 30 Abs. 1 GmbHG	756	262
b) Die Tatbestandsvoraussetzungen	758	262
aa) Eingezahlte Nachschüsse	758	262
bb) Art und Weise der Kapitalbindung	760	263
cc) Zeitlicher Anwendungsbereich	764	264
c) Folgen des § 30 Abs. 2 GmbHG	766	265
2. Kredite an der Gesellschaft nahe stehende Nichtgesellschafter (§ 43a GmbHG)	768	266
a) Normzweck	768	266
b) Verhältnis zu anderen Vorschriften	771	266
c) Tatbestandsvoraussetzungen	774	268
aa) Der persönliche Anwendungsbereich	774	268
(1) Der Adressatenkreis	775	268
(2) Die Empfängereigenschaft	780	270
bb) Der sachliche Anwendungsbereich	781	271
cc) Der zeitliche Anwendungsbereich	787	273
d) Rechtsfolgen	793	274
aa) Folgen für das Rechtsgeschäft	793	274
bb) Folgen für den Geschäftsführer	794	275
cc) Folgen für den Kreditnehmer	796	275
e) Analoge Anwendung auf die GmbH & Co. KG	804	277
3. Änderung der Gesellschafterstruktur und Kapitalerhaltung	805	277
a) Kapitalerhaltung und Erwerb eigener An- teile (§ 33 Abs. 2 GmbHG)	806	278
aa) Überblick	806	278
bb) Verhältnis des § 33 Abs. 2 GmbHG zu § 30 Abs. 1 GmbHG	808	279
cc) Der Tatbestand des § 33 Abs. 2 GmbHG	811	280
(1) Anteilserwerb	811	280
(2) Eigene Anteile	814	282
(3) Voll einbezahlte Anteile	817	282

	Rz.	Seite
(4) Freies, jenseits der Stammkapitalziffer vorhandenes Vermögen	818	283
(a) Ermittlung des freien Vermögens	820	283
(b) Maßgebender Zeitpunkt	822	284
(c) Rücklagenbildung	827	285
(d) Mehrere Gesellschaftsanteile	828	286
(5) Anlass des Erwerbes	830	286
(a) Grundsatz	830	286
(b) Ausnahme	831	287
(6) Höhe des Entgeltes	832	287
(7) Entsprechende Anwendung auf In- pfandnahme voll eingezahlter Ge- sellschaftsanteile	833	287
dd) Rechtsfolgen bei Verstoß gegen § 33 Abs. 2 GmbHG	834	288
(1) Auf das Rechtsgeschäft	834	288
(2) Folgen für den Geschäftsführer	837	288
(3) Folgen für den Gesellschafter	838	289
(b) Ausfallhaftung	840	290
b) Kapitalerhaltung und Einziehung des Ge- sellschaftsanteils	841	290
aa) Tatbestandsvoraussetzungen	842	290
bb) Rechtsfolgen	843	291
Stichwortverzeichnis		295