

Inhaltsverzeichnis

| | |
|-----------------------------|------|
| Vorwort | V |
| Abkürzungsverzeichnis | XVII |

Kapitel 1 Gründung der GmbH

| | |
|---|-----------|
| I. Vorgründungsgesellschaft | 3 |
| 1. Vertragsschluss | 3 |
| 2. Rechtsnatur, Haftung | 4 |
| 3. Verhältnis der Vorgründungsgesellschaft zu Vor-GmbH und GmbH | 4 |
| II. Gesellschaftsvertrag | 5 |
| 1. Gesellschaftszweck | 6 |
| 2. Gesellschafter | 9 |
| 3. Mindestinhalt | 11 |
| 4. Körperschaftliche Regelungen | 16 |
| 5. Form | 19 |
| 6. Auslegung des Vertrages | 23 |
| 7. Inhaltskontrolle als AGB | 24 |
| 8. Vereinfachte Gründung bei Verwendung eines Musterprotokolls | 24 |
| III. Vorgesellschaft | 29 |
| 1. Rechtsnatur | 29 |
| 2. Rechtsfähigkeit | 29 |
| 3. Vertretung der Vorgesellschaft | 31 |
| 4. Innenverhältnis | 31 |
| 5. Einpersonen-GmbH | 32 |
| 6. Handeln für künftige GmbH | 32 |
| IV. Haftung für Verbindlichkeiten der Vorgesellschaft | 33 |
| 1. Problematik | 33 |
| 2. Unterbilanzhaftung | 34 |
| 3. Verlustdeckungshaftung | 37 |
| 4. Beweislast | 38 |
| 5. Handelndenhaftung | 38 |
| 6. Eigenkapitalersatz | 41 |
| 7. Unechte Vor-GmbH bei fehlender Eintragungsabsicht | 42 |

VII

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|----|
| V. Eintragung der GmbH | 44 |
| 1. Anmeldung | 44 |
| 2. Registergerichtliche Prüfung..... | 46 |
| 3. Eintragung..... | 48 |
| VI. Fehlerhafte Gesellschaft | 48 |
| 1. Vor-GmbH..... | 48 |
| 2. Eintragung der GmbH..... | 49 |
| 3. Unheilbare Beitrittsmängel..... | 50 |
| 4. Abtretung von Geschäftsanteilen | 50 |
| VII. Unternehmergesellschaft | 52 |
| 1. Gründung..... | 53 |
| 2. Stammkapital | 53 |
| 3. Anmeldung | 56 |
| 4. Firma | 56 |
| 5. Folgen der Bildung des gesetzlichen Mindeststammkapitals | 56 |
| VIII. Vorratsgründung, Mantelverwendung | 58 |
| 1. Vorratsgründung | 58 |
| 2. Mantelverwendung | 59 |
| 3. Registerrechtliche Kontrolle | 60 |
| 4. Unterbilanzhaftung | 62 |
| 5. Handelndenhaftung | 63 |
| 6. Fazit zu Mantelverwendung | 63 |

Kapitel 2 **Die Mitgliedschaft in der GmbH**

| | |
|---|----|
| I. Mitgliedschaft und Geschäftsanteil | 66 |
| 1. Begriff | 66 |
| 2. Mehrere Geschäftsanteile | 67 |
| 3. Veräußerlichkeit des Geschäftsanteils..... | 68 |
| 4. Vererblichkeit des Geschäftsanteils..... | 70 |
| II. Formzwang der Anteilsveräußerung | 72 |
| 1. Zweck des Formgebots | 73 |
| 2. Verpflichtungsgeschäft | 73 |
| 3. Heilung des formwidrigen Verpflichtungsgeschäfts | 79 |
| 4. Verfügungsgeschäft | 81 |
| III. Gewährleistung bei Anteilsveräußerung | 81 |
| 1. Unterscheidung zwischen Rechts- und Unternehmenskauf | 81 |
| 2. Unmöglichkeit..... | 82 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|------------|
| 3. Wegfall der Geschäftsgrundlage | 83 |
| 4. Aufklärungspflichten | 83 |
| 5. Ergebnisabgrenzungsvereinbarung zwischen Verkäufer und Käufer | 83 |
| 6. Bereicherungsausgleich bei unwirksamer Übertragung eines Kundenstamms..... | 84 |
| 7. Kapitalerhöhung keine Anteilsveräußerung | 84 |
| IV. Beschränkung der Abtretung (Vinkulierung)..... | 85 |
| 1. Regelungszweck | 85 |
| 2. Satzungsprinzip | 86 |
| 3. Genehmigungsberechtigter | 87 |
| 4. Genehmigung | 88 |
| 5. Erteilung der Genehmigung | 88 |
| 6. Reichweite der Vinkulierung | 89 |
| V. Fehlerhafte Übertragung eines Geschäftsanteils..... | 91 |
| VI. Teilung und Zusammenlegung von Geschäftsanteilen | 92 |
| VII. Mitberechtigung am Geschäftsanteil | 93 |
| 1. Regelungszweck | 93 |
| 2. Mitberechtigung | 93 |
| 3. Gemeinschaftliche Rechtsausübung | 94 |
| 4. Haftung der Mitberechtigten | 95 |
| 5. Rechtshandlungen der GmbH gegenüber Mitberechtigten..... | 96 |
| VIII. Nachweis der Gesellschafterstellung | 96 |
| 1. Gesellschafterliste | 96 |
| 2. Ausübung der Gesellschafterrechte | 108 |
| 3. Gutgläubiger Erwerb von Geschäftsanteilen..... | 113 |
| 4. Fehlerhafte Listenerstellung | 122 |
| IX. Gewinnausschüttung | 123 |
| 1. Gewinnanspruch | 123 |
| 2. Konkludenter Beschluss – Vorabauausschüttung | 123 |
| 3. Fehlender Gesellschafterbeschluss | 124 |
| 4. Einpersonengesellschaft | 124 |

Kapitel 3 **Verlust der Mitgliedschaft**

| | |
|--|------------|
| I. Einziehung | 126 |
| 1. Differenzierung zwischen Einziehung und Ausschließung | 126 |
| 2. Begriff der Einziehung | 126 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|------------|
| 3. Satzungsgrundlage | 127 |
| 4. Zustimmung des Betroffenen bei freiwilliger Einziehung | 130 |
| 5. Erhaltung des Stammkapitals | 131 |
| 6. Durchführung der Einziehung..... | 132 |
| 7. Rechtsfolgen der Einziehung – Abfindung..... | 135 |
| 8. Rechtmäßigkeitsprüfung | 141 |
| II. Ausschließung eines Gesellschafters aus wichtigem Grund | 142 |
| 1. Verhältnis von Ausschließung und Einziehung..... | 142 |
| 2. Ausschließung als Ergebnis der Rechtsfortbildung | 143 |
| 3. Beispiele möglicher Ausschließungsgründe | 144 |
| 4. Satzungsregeln zur Bestimmung von Ausschließungsgründen..... | 148 |
| 5. Durchführung der Ausschließung | 153 |
| 6. Abfindung..... | 160 |
| III. Austritt eines Gesellschafters | 164 |
| 1. Austritt bei wichtigem Grund | 164 |
| 2. Austritt mit Einverständnis der Gesellschaft..... | 165 |

Kapitel 4 **Die Gesellschafterversammlung**

| | |
|--|------------|
| I. Kompetenzen der Gesellschafterversammlung..... | 169 |
| 1. Zwingende Zuständigkeiten | 169 |
| 2. Statutarische Regelungen | 169 |
| 3. Zuständigkeitskatalog des § 46 GmbHG..... | 170 |
| II. Einberufung der Gesellschafterversammlung..... | 186 |
| 1. Einberufungskompetenz | 186 |
| 2. Form, Inhalt und Frist der Einberufung..... | 191 |
| 3. Heilung von Einberufungsmängeln..... | 195 |
| III. Beschlussfassung | 197 |
| 1. Ablauf der Versammlung | 197 |
| 2. Mehrheitserfordernisse | 200 |
| 3. Teilnahmerecht | 201 |
| 4. Stimmrecht | 204 |
| 5. Beschlussfassung außerhalb einer Gesellschafter- versammlung | 218 |
| 6. Kombinierte Beschlussfassung | 219 |
| IV. Rechtliche Kontrolle von Gesellschafterbeschlüssen | 220 |
| 1. Anwendbarkeit von Anfechtungs- und Nichtigkeitsklage | 220 |
| 2. Schwebende Unwirksamkeit eines Beschlusses | 223 |

| | |
|--|-----|
| 3. Nichtigkeit von Beschlüssen..... | 224 |
| 4. Anfechtbarkeit von Beschlüssen..... | 230 |

Kapitel 5 Der Geschäftsführer

| | |
|--|-----|
| I. Geschäftsführer als Vertretungs- und Geschäftsführungsorgan . | 238 |
| 1. Funktion des Geschäftsführers | 238 |
| 2. Vertretung | 239 |
| 3. Geschäftsführung | 251 |
| II. Organverhältnis . | 256 |
| 1. Unterscheidung zwischen Organ- und Anstellungsverhältnis.... | 256 |
| 2. Berufung in das Organverhältnis..... | 258 |
| 3. Beendigung der Organstellung | 265 |
| III. Anstellungsverhältnis . | 276 |
| 1. Begründung des Anstellungsverhältnisses | 276 |
| 2. Rechte des Geschäftsführers | 284 |
| 3. Pflichten des Geschäftsführers | 298 |
| 4. Beendigung des Anstellungsverhältnisses | 305 |
| IV. Haftung des Geschäftsführers. | 317 |
| 1. Ansprüche der GmbH gegen den Geschäftsführer | 317 |
| 2. Ansprüche der Gläubiger der GmbH | 347 |
| 3. Ansprüche der Veräußerer und Erwerber eines Geschäftsanteils | 357 |
| V. Haftung von Prokuristen und Handlungsbevollmächtigten. | 358 |
| 1. Verletzung des Anstellungsvertrages | 358 |
| 2. Deliktische Haftung | 359 |

Kapitel 6 Sicherung der Kapitalaufbringung

| | |
|---|-----|
| I. Kapitalaufbringung als Korrelat der Haftungsbefreiung . | 362 |
| II. Unversehrtheitsgrundsatz . | 363 |
| 1. Verwirklichung durch Differenzhaftung..... | 363 |
| 2. Mehrzahlung über Mindesteinlage hinaus | 364 |
| III. Zahlung der Bareinlage . | 364 |
| 1. Fälligkeit der Bareinlage..... | 364 |
| 2. Gleichmäßige Behandlung der Gesellschafter | 365 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|------------|
| 3. Erfüllung der Bareinlageschuld | 366 |
| 4. Verjährung | 378 |
| 5. Befreiungsverbot | 379 |
| 6. Aufrechnungsverbot | 381 |
| IV. Erbringung der Sacheinlage | 385 |
| 1. Begriff | 385 |
| 2. Gegenstand einer Sacheinlage | 386 |
| 3. Gutgläubiger Erwerb der GmbH von einem Gesellschafter | 387 |
| 4. Verdeckte Sacheinlage | 388 |
| V. Kapitalerhöhung | 396 |
| 1. Verwirklichung der Kapitalerhöhung | 396 |
| 2. Fälligkeit | 398 |
| 3. Zeitpunkt der Zahlung | 399 |
| 4. Vorausleistungen | 399 |
| 5. Zahlung auf im Debet geführtes Konto | 402 |
| 6. Ausschüttungs-Rückhol-Verfahren | 402 |
| 7. Genehmigtes Kapital | 404 |
| VI. Kaduzierung | 405 |
| 1. Anwendungsbereich | 405 |
| 2. Verfahrensgang | 405 |
| 3. Wirkungen | 408 |

Kapitel 7 **Sicherung der Kapitalerhaltung**

| | |
|--|------------|
| I. Prinzip des Kapitalschutzes | 414 |
| 1. Notwendigkeit der Kapitalerhaltung | 414 |
| 2. Ausgestaltung des Kapitalschutzes | 415 |
| 3. Unterschiede zwischen GmbH- und Aktienrecht | 418 |
| II. Reichweite des Vermögensschutzes | 418 |
| 1. Stammkapital als Ausgangsgröße | 418 |
| 2. Auszahlungsverbot | 420 |
| 3. Unterbilanz und Überschuldung | 429 |
| 4. Unterbilanz | 429 |
| 5. Überschuldung | 432 |
| 6. Anwendbarkeit auf die GmbH & Co. KG | 438 |
| III. Auszahlungsempfänger | 439 |
| 1. Gesellschafter | 439 |
| 2. Dritte | 441 |

| | |
|--|-----|
| IV. Der Erstattungsanspruch | 445 |
| 1. Umfang des Anspruchs | 445 |
| 2. Inhalt des Anspruchs | 445 |
| 3. Fälligkeit des Anspruchs | 446 |
| 4. Nachträgliche Auffüllung des Stammkapitals | 447 |
| 5. Anspruch gegen gutgläubigen Gesellschafter | 448 |
| 6. Aufrechnung, Erlass, Stundung | 448 |
| 7. Ausfallhaftung | 449 |
| 8. Verjährung | 451 |
| 9. Darlegungs- und Beweislast | 451 |
| 10. Erstattungsanspruch bei Verstoß gegen § 43a GmbHG | 452 |
| V. Ansprüche gegen Gesellschafter wegen existenzvernichtenden Eingriffs | 452 |
| 1. Haftungsvoraussetzungen | 453 |
| 2. Rechtsfolgen | 457 |
| 3. Haftung im qualifiziert faktischen Konzern | 458 |
| VI. Durchgriffshaftung | 459 |
| 1. Vermögensvermischung | 460 |
| 2. Sphärenvermischung | 461 |
| 3. Unterkapitalisierung | 461 |
| 4. Einpersonengesellschaft | 462 |
| 5. Umgekehrter Durchgriff | 462 |
| VII. Weitere Haftung von Gesellschaftern | 463 |
| 1. Mithaftung des Gesellschafters neben der GmbH | 463 |
| 2. Haftung der Gesellschafter untereinander | 464 |

Kapitel 8 **Gesellschafterdarlehen in der Insolvenz**

| | |
|---|-----|
| I. Legitimationsgrundlage der gesetzlichen Regelung | 466 |
| II. Befriedigung eines Darlehens (§ 135 Abs. 1 Nr. 2 InsO) | 467 |
| 1. Entbehrlichkeit einer Krise | 467 |
| 2. Rechtshandlung, Gläubigerbenachteiligung | 468 |
| 3. Gesellschafterdarlehen | 469 |
| 4. Befriedigung einer gleichgestellten Forderung | 472 |
| 5. Einbeziehung verbundener Unternehmen | 476 |
| 6. Darlehen naher Angehöriger | 478 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|-----|
| III. Anfechtung der Besicherung eines Gesellschafterdarlehens (§ 135 Abs. 1 Nr. 1 InsO) | 479 |
| 1. Begriff der Sicherung | 479 |
| 2. Keine Sperrwirkung des § 135 Abs. 1 Nr. 2 für § 135 Abs. 1 Nr. 1 InsO | 480 |
| 3. Bargeschäftsprivileg unanwendbar | 481 |
| 4. Abgabe der Beteiligung | 482 |
| IV. Freiwerden einer für ein Drittdarlehen gegebenen Gesellschaftersicherung (§ 135 Abs. 2 InsO) | 483 |
| 1. Rechtshandlung | 483 |
| 2. Erwerb der Gesellschafterstellung nach Sicherheitengewährung . | 484 |
| 3. Gläubigerbenachteiligung | 485 |
| V. Nutzungsanspruch der insolventen Gesellschaft gegen Gesellschafter (§ 135 Abs. 3 InsO) | 486 |
| 1. Kein Anspruch auf unentgeltliche Nutzungsüberlassung | 486 |
| 2. Aussonderungssperre | 487 |
| VI. Gewährung eines Gesellschafterdarlehens keine unentgeltliche Leistung | 490 |
| VII. Rangrücktritt | 491 |
| 1. Inhalt der Erklärung | 491 |
| 2. Rechtsfolge eines Rangrücktritts | 492 |
| 3. Anfechtbarkeit einer trotz eines Rangrücktritts geleisteten Zahlung | 494 |

Kapitel 9 Haftung in der Eigenverwaltung

| | |
|---|-----|
| I. Einleitung | 497 |
| II. Aufgabenzuweisung in der Eigenverwaltung | 498 |
| III. Haftung des Geschäftsführers | 499 |
| 1. Zahlungsverbot des § 64 GmbHG | 499 |
| 2. Insolvenzverschleppungshaftung | 506 |
| 3. Haftung aus § 43 Abs. 2 GmbHG, § 93 Abs. 2 AktG | 507 |
| 4. Haftung aus §§ 60, 61 InsO | 512 |
| IV. Haftung der Gesellschafter | 519 |
| 1. Einflussnahme auf die Geschäftsführung | 519 |
| 2. Gesellschaft mit beschränkter Haftung (GmbH) | 521 |
| 3. Offene Handelsgesellschaft (oHG) | 522 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|-----|
| V. Geltendmachung der Ansprüche | 523 |
| 1. Inhalt der Verweisungsnormen | 523 |
| 2. Folgerungen | 524 |
| 3. Besonderheiten bei der GmbH | 526 |
| VI. Fazit | 527 |

Kapitel 10 **Die GmbH in der Regelinsolvenz**

| | |
|--|-----|
| I. Eröffnungsverfahren | 530 |
| 1. Eigenantrag einer juristischen Person | 530 |
| 2. Fremdantrag | 533 |
| 3. Zahlungsunfähigkeit | 534 |
| 4. Nachrangigkeit einer Forderung | 536 |
| 5. Offene Gesellschafterdarlehen als Insolvenzgrund | 538 |
| 6. Befriedigungsaussichten | 539 |
| II. Abgrenzung der Befugnisse im eröffneten Verfahren | 539 |
| 1. Umfang des Insolvenzbeschlags | 539 |
| 2. Grundsätze ordnungsgemäßer Verwaltung | 542 |
| 3. Befugnisse des Verwalters | 543 |
| 4. Organisationsverfassung der Gesellschaft | 548 |
| III. Auskunftspflichten der Geschäftsleiter | 557 |
| 1. Grundsatz | 558 |
| 2. Umfang der Auskunftspflicht | 558 |
| IV. Haftung | 559 |
| 1. Haftungsbereiche | 559 |
| 2. Geschützter Personenkreis | 559 |
| 3. Haftungsmaßstab | 560 |
| 4. Zurechnung von Pflichtverletzungen des Verwalters zum Nachteil der Masse | 562 |
| V. Insolvenz und Bestand der Gesellschaft | 562 |
| 1. Auflösung der Gesellschaft | 563 |
| 2. Liquidation der Gesellschaft | 563 |
| 3. Löschung der Gesellschaft | 564 |
| 4. Fortsetzung der aufgelösten Gesellschaft | 565 |

| Kapitel 11 | | |
|--|---|------------|
| Auflösung und Beendigung der GmbH | | |
| I. | Auflösung, Liquidation und Beendigung der Gesellschaft | 567 |
| 1. | Beendigung einer GmbH in drei Phasen | 567 |
| 2. | Zusammenfallen von Auflösung und Beendigung | 568 |
| II. | Auflösungsgründe | 569 |
| 1. | Befristung | 569 |
| 2. | Auflösungsbeschluss | 570 |
| 3. | Auflösung kraft Hoheitsakts | 572 |
| 4. | Insolvenzeröffnung | 575 |
| 5. | Ablehnung der Insolvenzeröffnung | 576 |
| 6. | Registergerichtliche Verfügung | 576 |
| 7. | Gesellschaftsvertragliche Auflösungsgründe | 576 |
| III. | Fortsetzung einer aufgelösten GmbH | 577 |
| 1. | Fortsetzungsbeschluss | 578 |
| 2. | Keine Vollbeendigung | 578 |
| 3. | Beseitigung des Auflösungsgrundes | 579 |
| IV. | Liquidation | 582 |
| 1. | Bestellung und Anstellung des Liquidators | 582 |
| 2. | Vertretungsmacht der Liquidatoren | 583 |
| 3. | Aufgaben der Liquidatoren im Innenverhältnis | 586 |
| V. | Vollbeendigung | 591 |
| | Literaturverzeichnis | 593 |
| | Sachregister | 595 |