

# Inhaltsverzeichnis

Vorwort zur 4. Auflage .....	V
Verzeichnis der Formulierungsmuster, Checklisten, Übersichten und Beispiele ...	VII
Abkürzungsverzeichnis .....	XXXI
Verzeichnis ausgewählter Standardliteratur .....	XLV

<b>1. Kapitel. Die GmbH als Rechtsform</b> .....	1
§ 1 Entstehung und Entwicklung des GmbH-Gesetzes .....	1
I. Die Entstehung des GmbH-Gesetzes .....	1
II. Weitere Entwicklung des Rechts der GmbH .....	3
§ 2 Tatsächliche Bedeutung und Verbreitung .....	7
§ 3 Rechtsformwahl .....	7
I. Allgemeines zur Rechtsformwahl .....	8
1. Anlässe für Überlegungen zur Rechtsformwahl .....	8
2. Ziel und Verfahren der Rechtsformwahl .....	8
II. Rechtsformwahlrelevante Charakteristiken der GmbH .....	9
1. Die GmbH im System der Gesellschaften .....	9
2. Charakteristiken der GmbH .....	10
3. Rechtsformwahlrelevante Unterschiede der GmbH im Vergleich zur Aktiengesellschaft und GmbH & Co. KG .....	11
<b>2. Kapitel. Gründung</b> .....	16
Vorbemerkung zu §§ 4–6 .....	16
§ 4 Die Neugründung einer GmbH .....	16
I. Dreistufige Entstehung .....	17
II. Die Vorgründungsgesellschaft .....	18
III. Von der Errichtung zur Entstehung der GmbH .....	19
1. Die Vorgesellschaft (Vor-GmbH) als die werdende Kapitalgesellschaft .....	19
2. Die notarielle Beurkundung des Gesellschaftsvertrages .....	20
3. Von der Einrichtung zur Entstehung der GmbH .....	20
4. Die Bestellung der Geschäftsführer .....	21
5. Die Leistung der Einlagen .....	23
6. Die Anmeldung zum Handelsregister .....	34
7. Die registergerichtliche Prüfung und die Eintragung im Handelsregister .....	36
8. Muster Gründungsprotokoll und Handelsregisteranmeldung .....	37
9. Vereinfachte Gründung unter Verwendung des Mustergründungsprotokolls .....	40
IV. Online-Gründung .....	43
V. Einpersonen-Gründung .....	44
VI. Kaskadengründung .....	44
VII. Die Haftung von Gesellschaftern und Geschäftsführern in der Vorgesellschaft .....	44
1. Allgemeines .....	44
2. Die Haftung der Gesellschafter .....	45
3. Handelndenhaftung nach § 11 Abs. 2 GmbHG .....	47

**Inhaltsverzeichnis**

§ 5 Die Entstehung einer GmbH im Wege der Umwandlung .....	49
I. Allgemeines .....	49
II. Entstehung einer GmbH durch Umwandlung nach dem Umwandlungsgesetz .....	50
§ 6 Vorratsgründung und Mantelverwendung .....	51
I. Vorratsgesellschaft und Vorratsgründung .....	51
II. Mantelgesellschaft .....	52
III. Problematik der Aktivierung einer Vorrats- oder Mantelgesellschaft .....	53
<b>3. Kapitel. Satzungsgestaltung .....</b>	<b>55</b>
§ 7 Grundlagen der Satzungsgestaltung .....	55
I. Die Gestaltungsfreiheit .....	55
II. Rechtsnatur des Gesellschaftsvertrags .....	55
III. Grenzen der Gestaltungsfreiheit .....	56
1. Außen- und Innenverhältnis .....	56
2. Minderheitenschutz .....	57
3. Zwingende Kompetenzzuweisungen .....	58
4. Typenzwang .....	58
IV. Typische Gestaltungsprobleme .....	59
1. Typenvielfalt .....	59
2. Offenheit .....	59
§ 8 Notwendiger Satzungsinhalt .....	60
I. Überblick .....	60
II. Firma der GmbH .....	61
1. Allgemeines .....	61
2. Firmenbildungsgrundsätze .....	61
III. Sitz der Gesellschaft .....	65
IV. Gegenstand des Unternehmens .....	66
V. Stammkapital, Geschäftsanteile .....	67
VI. Bekanntmachungen der Gesellschaft .....	69
VII. Satzungsmuster und Muster einer Gesellschafterliste .....	69
§ 9 Fakultative Satzungsbestandteile .....	71
I. Allgemein .....	72
II. Zeitliche Befristung .....	72
III. Nebenleistungen .....	73
IV. Kapitalmaßnahmen .....	73
1. Nachschusspflicht .....	73
2. Kapitalerhöhung .....	74
3. Genehmigtes Kapital .....	76
V. Bestellung und Abberufung von Geschäftsführern .....	77
1. Bestellungs- oder Benennungsrecht .....	78
2. Grundsatz der freien Abberufbarkeit .....	79
3. Kompensation von Pflichtwidrigkeiten .....	80
4. Wirksamkeit der Abberufung .....	80
5. Wechselseitige Abberufung .....	81
6. Regelungsvorschlag .....	81
VI. Zwangsweise Beendigung der Mitgliedschaft .....	82
1. Ausschließungsklage und Ausschließungsbeschluss .....	83
2. Wichtiger Grund .....	83
3. Gleichgewichtiges kooperationswidriges Verhalten .....	84
4. Hinauskündigung .....	85
5. Einziehung .....	86

6. Rechtsfolgen der Ausschlussklage, des Ausschließungsbeschlusses und der Zwangseinziehung .....	87
7. Wirksamwerden des Zwangsausschlusses oder der Zwangseinziehung .....	89
8. Gestaltungsvorschlag .....	91
VII. Austritt (Kündigung) .....	93
1. Ausgangslage .....	93
2. Satzungsregelung .....	94
VIII. Abfindung .....	95
1. Einführung .....	95
2. Abfindungsklauseln .....	98
3. Ratenzahlung .....	99
4. Gestaltungsempfehlung .....	100
IX. Jahresabschluss, Ergebnisverwendung .....	102
1. Rechtliche Ausgangslage .....	102
2. Aushungern von Minderheitsgesellschaftern .....	103
3. Satzungsgestaltung .....	105
4. Vorabausschüttungen .....	106
5. Schütt-Aus-Hol-Zurück .....	107
6. Verdeckte Vorteilsgewährung .....	107
X. Vinkulierungsklausel .....	109
1. Allgemeines .....	109
2. Vorkaufsrecht .....	110
3. Formulierungsvorschlag für Vinkulierungsklausel, Mitverkaufsrecht und Mitverkaufsverpflichtung .....	111
XI. Erbfolgeregelungen .....	113
1. Grundsätze .....	113
2. Regelungsvorschlag .....	113
XII. Güterstandsklausel .....	114
XIII. Aufsichtsrat und andere Gesellschaftsorgane .....	117
1. Rechtliche Ausgangslage .....	117
2. Grundfragen der Verfassung des fakultativen Aufsichtsrates .....	118
3. Anwendungsbereich von § 52 GmbHG .....	119
4. Klauselvorschlag .....	120
5. Gesellschafterversammlung .....	121
XIV. Wettbewerbsverbot .....	121
XV. Schiedsverfahren .....	124
1. Zweckmäßigkeit einer Schiedsgerichtsklausel .....	124
2. Klauselvorschlag .....	125
XVI. Mediationsklausel und Klausel zur alternativen Streitbeilegung (Russian Roulette) .....	126
XVII. Gründungs- und Kapitalerhöhungskosten .....	128
§ 10 Schuldrechtliche Nebenvereinbarungen .....	129
I. Grundlagen .....	130
1. Erscheinungsformen, Terminologie, Rechtsnatur .....	130
2. Vor- und Nachteile von Gesellschaftervereinbarungen .....	131
3. Zulässigkeit, Inhalt, Parteien .....	131
4. Form .....	133
5. Umdeutung .....	133
6. Zivilprozessuale Durchsetzung .....	134

**Inhaltsverzeichnis**

---

II. Wirkungen auf die Ebene der Gesellschaft, insbesondere	
Beschlussanfechtung .....	134
1. Trennungsprinzip .....	134
2. Beschlussanfechtungs- und Nichtigkeitsklagen wegen Verstoß gegen Gesellschaftervereinbarungen .....	135
3. Auswirkungen auf die Treuepflicht der Gesellschafter .....	135
4. Berücksichtigung von Gesellschaftervereinbarungen bei der Auslegung des Gesellschaftsvertrags .....	136
III. Gestaltung von Gesellschaftervereinbarungen .....	137
IV. Gestaltungsvorschlag .....	138
<b>4. Kapitel. Die Organstellung des Geschäftsführers .....</b>	<b>143</b>
§ 11 Die Bestellung von Geschäftsführern .....	143
I. Überblick .....	143
II. Befugnis zur Bestellung .....	146
1. Bestellung durch Beschluss der Gesellschafterversammlung .....	147
2. Bestellung in oder aufgrund der Satzung .....	151
3. Bestellungs- und Benennungsrechte .....	152
4. Bestellung durch den Aufsichtsrat .....	154
5. Gerichtliche Bestellung (Notgeschäftsführer) .....	155
6. Auffang- und Rückfallkompetenz der Gesellschafterversammlung ...	159
7. Stellvertretende Geschäftsführer, Vorsitzende oder Sprecher der Geschäftsführung .....	159
8. Notwendigkeit der Annahme des Amtes .....	160
9. Besonderheiten bei der Verwendung des Musterprotokolls .....	161
10. Besonderheiten bei Mehrheitsbeteiligung des Bundes .....	162
III. Persönliche Voraussetzungen .....	163
1. Gesetzliche Bestellungshindernisse .....	163
2. Anforderungen in der Satzung .....	166
IV. Handelsregisteranmeldung der Bestellung .....	167
1. Anmeldung .....	167
2. Prüfung .....	170
3. Eintragung und Bekanntmachung .....	171
V. Faktische Geschäftsführer .....	171
1. Begriff .....	171
2. Rechtsfolgen .....	172
3. Abberufung eines faktischen Geschäftsführers .....	174
§ 12 Das Ende des Geschäftsführeramtes .....	175
I. Automatische Beendigung des Geschäftsführeramtes .....	176
1. Bedingung/Befristung .....	176
2. Sonstige Fälle .....	176
II. Abberufung .....	177
1. Fallgruppen .....	177
2. Abberufung ohne wichtigen Grund .....	179
3. Abberufung aus wichtigem Grund .....	181
4. Wirksamwerden des Abberufungsbeschlusses sowie einstweiliger Rechtsschutz .....	186
III. (Vorübergehender) Widerruf der Bestellung auf Antrag des Geschäftsführers („Mandatspause“) .....	188
IV. Einvernehmliche Beendigung .....	193
V. Amtsniederlegung .....	193
VI. Freistellung bzw. Suspendierung des Geschäftsführers? .....	196
VII. Anmeldung des Ausscheidens .....	196

VIII. Entlastung und Generalbereinigung .....	198
1. Entlastung .....	198
2. Generalbereinigung .....	200
IX. „Nachwirkende Pflichten“ aus der Organstellung .....	201
<b>5. Kapitel. Der Anstellungsvertrag des Geschäftsführers .....</b>	<b>203</b>
§ 13 Das Vertragsverhältnis .....	203
I. Allgemeines .....	205
1. Verhältnis zur Organstellung .....	205
2. Rechtsnatur des Anstellungsvertrags und Anwendbarkeit des Arbeitsrechts .....	207
II. Zustandekommen .....	215
1. Vertragspartner .....	215
2. Form .....	220
3. Fehlerhaftes Anstellungsverhältnis .....	220
III. Beendigung .....	220
1. Allgemeines .....	220
2. Ordentliche Kündigung .....	222
3. Außerordentliche Kündigung .....	225
4. Aufhebungsvertrag .....	230
5. Gekündigtes bzw. auslaufendes Anstellungsverhältnis .....	232
§ 14 Pflichten des Geschäftsführers und der Gesellschaft .....	235
I. Pflichten des Geschäftsführers .....	235
1. Arbeitskraft .....	235
2. Geheimhaltung/Rückgabepflichten .....	238
3. Wettbewerbsverbot .....	239
4. Arbeitsergebnisse, insbesondere Erfindungen .....	245
5. Weitere Pflichten .....	246
II. Pflichten der Gesellschaft .....	246
1. Vergütung .....	246
2. Urlaub .....	250
3. Zeugnis .....	251
4. Aufwendungsersatz .....	251
§ 15 Soziale Absicherung des Geschäftsführers .....	252
I. Sozialversicherung .....	252
1. Allgemeines .....	252
2. Kriterien .....	254
3. Verfahren und vertragliche Absicherung .....	257
4. Rechtsfolgen für die einzelnen Versicherungszweige .....	258
II. Betriebliche Altersversorgung .....	260
1. Allgemeines .....	260
2. Anwendung des BetrAVG .....	261
3. Rechtsfolgen des BetrAVG .....	263
<b>6. Kapitel. Geschäftsführung und Vertretung .....</b>	<b>265</b>
§ 16 Geschäftsführung .....	265
I. Inhalt der Geschäftsführungsbefugnis .....	265
II. Einzel- oder Gesamtgeschäftsführung, Widerspruchsrecht .....	271
III. Geschäftsverteilung und Zusammenarbeit in der Geschäftsführung ....	273
1. Geschäftsverteilung (auch Ressortaufteilung) .....	273
2. Gesamtverantwortung, Überwachungspflichten und Informationsrechte .....	274

## Inhaltsverzeichnis

---

IV. Weisungsrecht der Gesellschafterversammlung und Folgepflicht .....	284
1. Weisungsunterworfenheit der Geschäftsführer .....	284
2. Grenzen des Weisungsrechts und Folgepflicht .....	286
§ 17 Vertretung der Gesellschaft .....	291
I. Überblick .....	291
II. Grundsatz der Gesamtvertretung und Modifikationen .....	293
1. Formen der Vertretung .....	293
2. Beendigung der Vertretung, Mandatspause .....	298
III. Grenzen der grundsätzlich unbeschränkten Vertretungsmacht .....	300
1. Verbot des Selbstkontrahierens und der Mehrfachvertretung .....	300
2. Gesetzliche und immanente Beschränkungen der Vertretungsmacht ..	304
3. Missbrauch der Vertretungsmacht .....	306
IV. Vertretung der GmbH in Sonderfällen .....	307
1. Vertretung gegenüber Geschäftsführern .....	307
2. Die Vertretung der GmbH im Prozess, besondere Vertreter .....	308
3. Vertretung gegenüber dem Handelsregister .....	310
V. Vertretung der GmbH in Liquidation und Insolvenz .....	311
1. Liquidationsphase .....	311
2. Insolvenz .....	313
3. Restrukturierung .....	313
VI. Passivvertretung und Zustellungserleichterungen .....	314
VII. Führungslosigkeit .....	314
VIII. Wissenszurechnung .....	315
IX. Vertretung der GmbH durch Prokuristen und sonstige Bevollmächtigte	316
1. Prokuristen .....	316
2. Vertretung durch sonstige Bevollmächtigte .....	319
3. Vorsorgevollmachten .....	320
§ 18 Die Organpflichten des GmbH-Geschäftsführers .....	321
I. Überblick .....	323
1. Organpflichten .....	323
2. Sorgfaltsmaßstab .....	324
II. Die Pflicht zur Geschäftsleitung .....	326
1. Leitungspflicht .....	326
2. Unternehmerisches Ermessen und Business Judgement Rule .....	328
3. Legalitätspflicht .....	332
4. Compliance .....	336
5. Risikomanagement und Organisationspflichten .....	343
6. Environment Social Governance .....	345
7. Digitalisierung, Einsatz von KI-Systemen und IT-Sicherheit .....	347
III. Buchführung und Bilanzierung .....	350
1. Buchführungspflicht (§ 41 GmbHG) .....	350
2. Erstellung und Vorlage des Jahresabschlusses .....	351
3. Prüfung und Feststellung des Jahresabschlusses .....	352
4. Offenlegung des Jahresabschlusses .....	353
IV. Pflichten im Zusammenhang mit der Finanzierung der Gesellschaft ....	354
1. Kapitalaufbringung .....	354
2. Kapitalerhaltung .....	363
3. Pflichten bei der Kreditaufnahme und Kreditabsicherung .....	368
V. Pflichten gegenüber den Gesellschaftern bzw. der	
Gesellschafterversammlung, Geschäftsbrieфе .....	369
1. Berichts- und Vorlagepflichten .....	369
2. Informationspflichten (§ 51a GmbHG) .....	371

3. Organisation der Gesellschafterversammlung und Vollzug von Gesellschafterbeschlüssen .....	374
4. Anmelde- und Registerpflichten, Gesellschafterliste .....	376
5. Geschäftsbriefe, Geschäftsanschrift .....	379
VI. Pflichten der Geschäftsführer in der Krise der GmbH .....	379
VII. Sonstige Pflichten gegenüber der Gesellschaft, insbesondere Treupflicht und Wettbewerbsverbot .....	387
1. Treupflicht .....	387
2. Wettbewerbsverbot .....	390
3. Geheimhaltungspflicht und Geheimnismanagement .....	392
<b>7. Kapitel. Die anderen Geschäftsorgane und ihre Beziehungen zu den Geschäftsführern .....</b>	<b>396</b>
§ 19 Die Gesellschafter .....	396
I. Das Kompetenzgefüge in der GmbH .....	397
1. Überblick .....	397
2. Die Zuständigkeiten der Gesellschafterversammlung .....	398
3. Führungslosigkeit der Gesellschaft .....	408
II. Gesellschafterbeschlüsse .....	408
1. Willensbildung der Gesellschafter: Gesellschafterversammlung und andere Beschlussverfahren .....	408
2. Einberufung der Gesellschafterversammlung .....	409
3. Die Durchführung der Gesellschafterversammlung .....	420
4. Virtuelle und hybride Gesellschafterversammlung .....	447
5. Beschlussfassung im schriftlichen Verfahren und sonstige Beschlussfassung ohne Gesellschafterversammlung .....	448
6. Beschlussfassung durch den Einmanngesellschafter .....	452
III. Fehlerhafte Gesellschafterbeschlüsse .....	453
1. Nichtigte Gesellschafterbeschlüsse .....	454
2. Anfechtbare Gesellschafterbeschlüsse .....	459
3. Ergebnisfeststellungsklage .....	476
4. Einstweiliger Rechtsschutz .....	477
5. Checkliste: Geschäftsführer und fehlerhafte Beschlüsse .....	478
IV. Information der Gesellschafter .....	479
1. Das Auskunfts- und Einsichtsrecht gemäß § 51a GmbHG .....	479
2. Andere Informationsrechte .....	488
§ 20 Die Aufsichts- und Beratungsgremien .....	488
I. Überblick: Die verschiedenen Gremien .....	489
II. Der Aufsichtsrat .....	491
1. Bildung und Zusammensetzung; Bestellung, Amtszeit, Abberufung .	491
2. Aufgaben und Kompetenzen des Aufsichtsrats .....	503
3. Innere Ordnung des Aufsichtsrats .....	511
4. Rechte und Pflichten des Aufsichtsratsmitglieds .....	522
5. Checkliste: Häufige Berührungspunkte von Geschäftsführung und Aufsichtsrat .....	530
III. Beirat .....	530
1. Wesen und Erscheinungsformen .....	530
2. Bildung .....	531
3. Aufgaben .....	532
4. Innere Ordnung .....	533
5. Rechte, Pflichten und Verantwortlichkeit der Beiratsmitglieder ....	534

**Inhaltsverzeichnis**

---

<b>8. Kapitel. Haftung der Geschäftsführer</b>	536
Vorbemerkung zu §§ 21–30	536
§ 21 Haftungsgrundsätze	537
I. Adressat der Haftung	537
II. Verschuldenshaftung	539
1. Überblick	539
2. Verschulden	539
III. Schaden	542
IV. Beweislastverteilung	542
V. Berücksichtigung des Verhaltens anderer	544
1. Zurechnung	544
2. Haftung mehrerer Geschäftsführer	544
3. Haftung der Mitglieder eines Aufsichtsrats	545
VI. Besonderheiten für den Alleingesellschaftergeschäftsführer	545
VII. Haftung vor Gründung der Gesellschaft	546
1. Vorgründungsgesellschaft	546
2. Vorgesellschaft	546
VIII. Geschäftsführerhaftung in der Vorrats- und Mantelgesellschaft	548
§ 22 Haftung gegenüber der Gesellschaft	549
I. Einleitung	550
II. Pflicht zur ordnungsgemäßen Geschäftsführung	551
1. Pflicht zur sorgfältigen Unternehmensleitung	551
2. Gewährleistung rechtmäßigen Verhaltens der Gesellschaft	559
3. Umsetzung von Entscheidungen der Gesellschafter und Beachtung sonstiger Beschränkungen der Geschäftsführungsbefugnis	561
4. Leitlinien der Geschäftsführertätigkeit	564
III. Geschäftsführerpflichten aus organschaftlicher Treupflicht	571
1. Vorrang des Gesellschaftsinteresses bei Interessenkollision	572
2. Verbot, Geschäftschancen der Gesellschaft an sich zu ziehen	572
3. Wettbewerbsverbot	573
4. Pflicht zur Verschwiegenheit über Gesellschaftsinterna	574
5. Pflicht zu loyaler Zusammenarbeit	576
IV. GmbH-gesetzliche Anspruchsgrundlagen	578
1. § 43 Abs. 2 GmbHG	578
2. § 43 Abs. 3 GmbHG	578
3. § 9a GmbHG	580
4. § 57 Abs. 4 GmbHG	581
V. Geltendmachung von Ansprüchen gegen die Geschäftsführer	581
1. Erfordernis eines Beschlusses der Gesellschafterversammlung	581
2. Stimmverbot und treuwidrige Stimmabgabe	582
3. Vertretung der Gesellschaft	583
4. Actio pro socio	584
VI. Konkurrenzen	585
§ 23 Haftung gegenüber den Gesellschaftern	586
I. Einleitung	586
II. Anstellungsvertrag	586
III. Organschaftliche Treupflicht	587
IV. Deliktische Ansprüche	587
1. § 823 Abs. 1 BGB	587
2. 823 Abs. 2 BGB iVm Schutzgesetz	588
3. § 826 BGB	589
V. § 31 Abs. 6 GmbHG	589



§ 24 Haftung gegenüber den Gesellschaftsgläubigern .....	589
I. Haftung aus culpa in contrahendo (cic) .....	590
1. Einleitung .....	590
2. Haftung wegen wirtschaftlichen Eigeninteresses .....	591
3. Haftung wegen Inanspruchnahme persönlichen Vertrauens .....	592
II. Deliktische Haftung, §§ 823 ff. BGB .....	593
1. Haftung gem. § 823 Abs. 1 BGB .....	593
2. Haftung gemäß § 823 Abs. 2 BGB iVm Schutzgesetz .....	597
3. Haftung gemäß § 826 BGB .....	600
III. Handeln ohne Vertretungsmacht und Rechtsscheinhaftung .....	601
1. Handeln ohne Vertretungsmacht .....	601
2. Rechtsscheinhaftung .....	602
§ 25 Haftung für fehlerhafte Produkte .....	602
I. Haftung nach allgemeinen Vorschriften .....	603
1. Herstellerpflichten .....	603
2. Pflichten des Geschäftsführers .....	603
3. Haftungsvermeidung .....	604
II. Haftung nach Produkthaftungsgesetz .....	604
III. Haftung nach dem Produktsicherheitsgesetz 2021 .....	605
§ 26 Wettbewerbsrechtliche und immaterialgüterrechtliche Haftung .....	605
I. Wettbewerbsrecht .....	606
II. Kartellrecht .....	606
III. Marken-, Patent- und Urheberrecht .....	607
1. Markenrecht .....	607
2. Patent- und Gebrauchsmusterrecht .....	608
3. Designrecht .....	608
4. Urheberrecht .....	608
§ 27 Haftung wegen Verletzung öffentlich-rechtlicher Pflichten .....	608
I. Überblick .....	609
II. Umweltrecht .....	610
1. Öffentlich-rechtliche Haftung .....	610
2. Zivilrechtliche Haftung .....	612
III. Steuerrecht .....	613
1. Anfang und Ende der Haftung .....	614
2. Verletzung steuerlicher Pflichten .....	615
3. Umfang der Haftung .....	618
4. Verschulden .....	618
5. Delegation und Geschäftsverteilung .....	619
6. Keine Enthftung .....	620
7. Ermessen der Finanzbehörde .....	621
IV. Sozialversicherungsrecht .....	622
1. Haftung gemäß § 823 Abs. 2 BGB iVm § 15a Abs. 1 InsO .....	622
2. § 823 Abs. 2 BGB iVm § 266a StGB .....	623
§ 28 Verantwortlichkeit nach Straf- und Ordnungswidrigkeitenrecht .....	628
I. Allgemeines Straf- und Ordnungswidrigkeitenrecht .....	629
1. Straftaten .....	629
2. Ordnungswidrigkeiten .....	635
II. §§ 82 ff. GmbHG .....	636
1. Falsche Angaben, § 82 GmbHG .....	636
2. Verletzung der Geheimhaltungspflicht, § 85 GmbHG .....	638
III. Insolvenzdelikte .....	639
1. Unterlassene Verlustanzeige, § 84 GmbHG .....	639
2. Insolvenzverschleppung, § 15a Abs. 4 InsO .....	640

## Inhaltsverzeichnis

---

3. Bankrott und Verletzung der Buchführungspflicht, §§ 283, 283b StGB	640
4. Gläubigerbegünstigung § 283c StGB	641
IV. Strafrechtliche Verantwortung für Produktfehler	641
1. Verantwortlichkeit bei mehrköpfiger Geschäftsführung	642
2. Garantenstellung	642
3. Kausalität	643
4. Anforderungen an das Handeln der Geschäftsführer	643
§ 29 Enthftung	644
I. Enthftung durch Anweisungen und Weisungsbeschlüsse	645
1. Weisungsbeschlüsse im Allgemeinen	645
2. Anfechtbare Weisungsbeschlüsse	646
3. Anweisungen	647
4. Billigung	649
II. Haftungsmilderung nach allgemeinen Grundsätzen	649
1. Keine Enthftung nach den arbeitsrechtlichen Grundsätzen	649
2. Keine Herabsetzung bei ideellem Unternehmenszweck, Ehren- oder Nebenamtlichkeit	650
III. Haftungsbeschränkungen in Satzung und Anstellungsvertrag	650
IV. Verzicht und Vergleich – Entlastung	653
1. Verzicht und Vergleich	653
2. Generalvereinbarung	653
3. Entlastung	654
V. Freistellung von Ansprüchen Dritter	655
1. Freistellung von Ersatzansprüchen	655
2. Erstattung von Geldbußen und Geldstrafen	656
VI. Enthftung bei mehrgliedriger Geschäftsführung	657
1. Haftungsauslösendes Ereignis beruht auf Beschluss der Geschäftsführung	657
2. Enthftung bei offizieller Ressortverteilung	658
3. Enthftung bei interner Aufgabenverteilung	658
VII. Einwand des Mitverschuldens	659
1. Mitverschulden der Gesellschafter(versammlung)	659
2. Mitverschulden anderer Organe	660
VIII. Verjährung	660
1. Dauer und Beginn der Verjährungsfrist	660
2. Änderung der Verjährungsfrist	661
§ 30 Haftung in der Insolvenz	663
I. Haftung wegen Insolvenzverschleppung gemäß § 15a Abs. 1 InsO iVm § 823 Abs. 2 BGB	663
1. Insolvenzantragspflicht	664
2. Verschulden	665
3. Umfang der Schadensersatzpflicht	666
4. Beweislast	668
II. Haftung gemäß § 15b Abs. 4 InsO wegen Masseminderung	669
1. Anspruchsvoraussetzungen	669
2. Umfang der Ersatzpflicht	671
3. Bedeutung der Vorschrift	672
III. Haftung gemäß § 15b Abs. 5 InsO wegen Insolvenzverursachung	672
1. Zahlungen an Gesellschafter	673
2. Auslösung der Zahlungsunfähigkeit	675
3. Entlastung des Geschäftsführers	675
4. Verschulden	676
IV. Haftung im Restrukturierungsverfahren	676

§ 31 Die D&O-Versicherung von Geschäftsführern .....	677
I. Einleitung .....	679
II. Konzeption der D&O-Versicherung .....	679
1. Begrifflichkeit .....	679
2. Arten der D&O-Versicherung .....	680
3. Versicherungszweck .....	681
4. Funktionsweise .....	681
III. Rechtsgrundlagen der D&O Versicherung .....	682
1. Versicherungsvertrag .....	682
2. Vorschriften im VVG .....	683
3. Vorschriften im BGB .....	683
4. Weitere Rechtsgrundlagen .....	684
IV. Versicherungsfall .....	684
1. Funktion des Versicherungsfalls .....	685
2. Claims-Made-Prinzip .....	685
3. (Kollusive) Freundliche Inanspruchnahme .....	686
4. Serienschadenklausel .....	687
V. Versicherte .....	687
1. Versicherte Personen .....	687
2. Versicherte Unternehmen .....	689
VI. Zeitlicher Umfang .....	689
1. Rückwärtsdeckung .....	690
2. Nachhaftung und Nachmeldefrist .....	690
3. (Exkurs) Mehrfachversicherung .....	691
VII. Sachlicher Umfang .....	692
1. Versicherte Tätigkeit .....	692
2. Versicherte Ansprüche .....	693
3. Risikoausschlüsse .....	697
VIII. Leistungsumfang .....	699
1. Leistungen .....	699
2. Leistungsbegrenzungen .....	700
3. Zusatzbausteine .....	701
IX. Obliegenheiten .....	705
1. Vorvertragliche Anzeigepflicht .....	706
2. Anzeigeobliegenheit .....	707
3. Auskunftsobliegenheit .....	707
4. Weitere Obliegenheiten .....	709
X. Abtretung des Deckungsanspruchs .....	709
1. Materielles Recht .....	710
2. Prozessuales .....	711
XI. Streitbeilegung .....	714
XII. Regress des Versicherers .....	715
1. Regress aus eigenen Ansprüchen .....	716
2. Regress aus Ansprüchen kraft Gesetzes .....	716
XIII. Abgrenzung zu anderen Versicherungsprodukten .....	718
XIV. Exkurs: Abzuschließende Versicherungen .....	719
1. „Pflichtversicherungen“ ohne gesetzliche Anordnung .....	719
2. Die D&O-Versicherung als Pflichtversicherung .....	719
3. Ermittlung der Notwendigkeit einer Versicherung für GmbH-Geschäftsführer .....	720

**Inhaltsverzeichnis**

---

<b>9. Kapitel. Die Pflichten der Geschäftsführung im Zusammenhang mit der Erstellung, der Prüfung und der Publizität der handelsrechtlichen Berichterstattung</b>	721
Vorbemerkung zu §§ 32–35	721
§ 32 Buchführungspflichten	721
I. Kompetenzzuweisung an die Geschäftsführer	721
II. Einzelheiten zur Buchführungspflicht	722
1. Zweck	722
2. Organisation	722
3. Beginn und Ende der Buchführungspflicht	723
4. Sprache, Währung und Ort der Buchführung	723
5. Buchführungssystem und Bestandteile der Buchführung	724
6. Aufbewahrungspflichten	725
7. Sanktionen bei Verletzung der Buchführungspflichten	725
§ 33 Inventar	726
I. Inhalt des Inventars	726
II. Aufnahme der Vermögensgegenstände	727
III. Inventurvereinfachungen	728
§ 34 Erstellung	729
I. Aufstellungspflicht	729
1. Jahresabschluss und Lagebericht	729
2. Befreiungsvorschriften	732
3. Sanktionsmöglichkeiten	733
4. Konzernabschluss	733
II. Größenklassen	735
1. Einzelabschluss	735
2. Konzernabschluss	736
III. Aufstellungsfrist	736
§ 35 Prüfung und Publizität	737
I. Prüfungspflicht	737
II. Die Bestellung des Abschlussprüfers	738
III. Gegenstand und Umfang der Jahresabschlussprüfung	738
IV. Prüfungsbericht	739
V. Bestätigungsvermerk	740
VI. Feststellung des Jahresabschlusses	741
VII. Publizität	742
<b>10. Kapitel. Die Aufgaben des Geschäftsführers in Unternehmensverkaufssituationen</b>	744
§ 36 Die Pflichten des Geschäftsführers in Unternehmens(ver)kaufssituationen	744
I. Überblick	745
II. Die Haftung des Geschäftsführers beim Unternehmenskauf	745
1. Der Unternehmenskauf als Anknüpfungspunkt der Geschäftsführerhaftung	745
2. Grundlagen der Geschäftsführerhaftung bei Unternehmens(ver-)käufen	746
3. Pflichten der Geschäftsführung beim Unternehmenskauf	746
4. Besondere Pflichten der Geschäftsführung beim Kauf börsennotierter Unternehmen	753
III. Die Haftung des Geschäftsführers beim Unternehmens- bzw. Anteilsverkauf	756
1. Ausgangspunkt: Die Verschwiegenheitspflicht der Geschäftsführung und Datenschutz	756

2. Informationsweitergabe an Gesellschafter zum Verkauf seines Geschäftsanteils .....	757
3. Haftungsfolgen bei fehlerhafter Auskunft .....	759
4. Informationsweitergabe zum Verkauf von Unternehmensteilen ....	760
<b>11. Kapitel. Die Aufgaben des Geschäftsführers in der Krise und Insolvenz der Gesellschaft .....</b>	<b>761</b>
§ 37 Die Unternehmenskrise .....	761
I. Krisenfrüherkennung und Krisenmanagement .....	763
1. Definition der Krise .....	763
2. Krisenursachen und Krisenverlauf .....	764
3. Frühwarnsysteme .....	767
4. Ausgestaltung eines Krisenfrüherkennungs- und -managementsystems nach § 1 StaRUG .....	771
II. Krisenbewältigung im fortgeschrittenen Stadium .....	777
1. Der Geschäftsführer als geborener Krisenmanager .....	777
2. Erstellung eines Restrukturierungs-/Sanierungskonzepts .....	778
3. Insolvenzvermeidende Sanierung durch das StaRUG .....	794
III. Rechtliche Pflichten des Geschäftsführers in der Krise .....	799
1. Sanierungspflicht .....	799
2. Einberufung der Gesellschafterversammlung .....	800
3. Beachtung des Auszahlungsverbots .....	801
4. Verpflichtung zur Abführung von Steuern und Sozialversicherungsbeiträgen .....	804
5. Nachbesicherung von Krediten .....	807
6. Aufklärungspflicht bei Vertragsverhandlungen .....	808
§ 38 Die Insolvenz als Endstadium der Krise .....	809
I. Insolvenzantragsrecht und -pflicht .....	810
1. Verantwortung der Geschäftsführer als gesetzliche Vertreter zur Beurteilung des Vorliegens von Insolvenzeröffnungsgründen .....	810
2. Grundlagen für die Beurteilung von Insolvenzeröffnungsgründen ..	811
3. Beurteilung eingetretener Zahlungsunfähigkeit (§ 17 InsO) Grundlagen zur Beurteilung der Zahlungsunfähigkeit .....	812
4. Beurteilung einer Überschuldung (§ 19 InsO) .....	821
5. Beurteilung drohender Zahlungsunfähigkeit (§ 18 InsO) .....	826
6. Antragsfrist .....	827
II. Pflichten und Stellung des Geschäftsführers .....	828
1. Vor Insolvenzeröffnung .....	828
2. Nach Insolvenzeröffnung .....	829
III. Die Sanierung in der Insolvenz .....	832
1. Ziele des Insolvenzverfahrens .....	832
2. Ausproduktion und Liquidation .....	832
3. Übertragende Sanierung .....	832
4. Die Eigenverwaltung mit dem Insolvenzplan als Sanierungsinstrument .....	833
5. Eigenverwaltung mit Schutzschirmverfahren .....	838
<b>12. Kapitel. Steuern .....</b>	<b>840</b>
Vorbemerkung zu §§ 39, 40 .....	840
§ 39 Überblick über die Besteuerung der GmbH und ihrer Gesellschafter .....	840
I. Die steuerlichen Pflichten der GmbH und ihre Erfüllung durch den Geschäftsführer .....	841
II. Entstehung und Beendigung der Steuerpflicht der GmbH .....	842
1. Beginn der Steuerpflicht der GmbH .....	842

**Inhaltsverzeichnis**

---

2. Entstehung der Steuerpflicht nach den einzelnen Steuergesetzen . . . .	842
3. Steuerliche Besonderheiten bei einzelnen Gründungsvorgängen . . . .	843
4. Beendigung der Steuerpflicht . . . . .	844
III. Die Körperschaftsteuer der GmbH . . . . .	845
1. Unbeschränkte und beschränkte Steuerpflicht . . . . .	845
2. Bemessungsgrundlage für die Körperschaftsteuer . . . . .	846
3. Körperschaftsteuer der GmbH und die Besteuerung ihrer Gesellschafter . . . . .	849
4. Verdeckte Gewinnausschüttungen . . . . .	854
IV. Verfahrensfragen . . . . .	861
V. Die Gewerbesteuer der GmbH . . . . .	862
§ 40 Besteuerung des Geschäftsführers . . . . .	863
I. Einführung . . . . .	865
II. Erfassung des Geschäftsführergehalts als Einkünfte aus nichtselbständiger Tätigkeit . . . . .	866
1. Arbeitnehmereigenschaft des Geschäftsführers – Abgrenzung zur selbständigen und gewerblichen Tätigkeit . . . . .	866
2. Besonderheiten für Geschäftsführer einer GmbH & Co. KG . . . . .	868
III. Erfassung der Bezüge des Gesellschafter-Geschäftsführers als verdeckte Gewinnausschüttung . . . . .	869
1. Angemessenheit einzelner Bestandteile und der Gesamtbezüge des Gesellschafter-Geschäftsführers . . . . .	869
2. Mangelnde Ernsthaftigkeit/Unüblichkeit . . . . .	878
IV. Steuerliche Beurteilung einzelner Elemente der Festvergütung des Geschäftsführers . . . . .	878
1. Laufendes Gehalt . . . . .	878
2. Urlaubsgeld, Urlaubsabgeltung, Weihnachtsgeld . . . . .	879
3. Beitragszuschüsse zur Sozialversicherung . . . . .	879
4. Lohnsteuerliche Behandlung der D & O-Versicherung . . . . .	880
5. Dienst-Pkw . . . . .	880
6. Vorteile aus der Nutzung von betrieblichen PCs und Telekommunikationsgeräten . . . . .	882
7. Überstundenzuschläge sowie Zuschläge für Sonntags-, Feiertags- und Nachtarbeit . . . . .	882
8. Lohnfortzahlung im Krankheitsfall . . . . .	883
V. Tantiemen des Geschäftsführers . . . . .	883
1. Bemessungsgrundlage . . . . .	883
2. Angemessenheit der Tantieme . . . . .	885
3. Nur-Tantieme . . . . .	887
4. Umsatztantiemen . . . . .	887
5. Rohgewinntantiemen . . . . .	887
6. Zur Berücksichtigung von Verlustvorträgen bei der Bemessungsgrundlage einer Gewinntantieme . . . . .	888
VI. Altersvorsorge des Geschäftsführers . . . . .	888
1. Gesetzliche Rentenversicherung und Förderung nach dem Altersvermögensgesetz . . . . .	889
2. Pensionszusage . . . . .	890
3. Direktversicherung . . . . .	900
VII. Wettbewerbsverbot des Geschäftsführers und Geschäftschancenlehre . . .	901
1. Einführung . . . . .	901
2. Verstoß gegen ein gesetzliches oder vertragliches Wettbewerbsverbot	902
3. Entzug einer konkreten Geschäftschance . . . . .	903

4. Auswirkungen einer verdeckten Gewinnausschüttung wegen Ausnutzung einer Geschäftschance durch den Gesellschafter-Geschäftsführer .....	904
VIII. Sonderfälle .....	904
1. Gehaltsstundung und Gehaltsverzicht .....	904
2. Darlehensgewährung und Übernahme von Bürgschaften .....	906
3. Abfindung bei Beendigung des Dienstverhältnisses .....	908
IX. Umsatzsteuer .....	908
<b>13. Kapitel. Die GmbH-Geschäftsführung im Konzern .....</b>	<b>910</b>
§ 41 Einleitung und Grundlagen .....	910
I. Einleitung .....	912
II. Gesetzliche Regelung des GmbH-Konzernrechts .....	914
1. Begriff des GmbH-Konzernrechts .....	914
2. Regelung .....	915
3. Grundbegriffe des GmbH-Konzernrechts .....	916
§ 42 Geschäftsführung im faktischen GmbH-Konzern .....	921
I. Geschäftsführung in der abhängigen Gesellschaft .....	922
1. Ausgangslage .....	922
2. Rechtsgeschäftliche Ausgestaltungen der Geschäftsführungsbefugnis .....	924
3. Konzernrechtlicher Präventivschutz .....	925
4. Nachteiligkeit der Weisung .....	927
5. Absolute Einflussgrenzen, insbesondere bei 100 %-Beteiligung .....	932
6. Bedeutung der Minderheiteninteressen .....	943
II. Geschäftsführung in der herrschenden Gesellschaft .....	946
1. Pflichten bei der Konzerngründung .....	946
2. Verlängerung von Rechten und Pflichten in den Konzern hinein ...	947
3. Konzernorganisation im faktischen Konzern .....	948
III. Die wettbewerbsrechtliche Verantwortlichkeit von Konzerngesellschaften .....	957
1. Bußgeldrechtliche Verantwortlichkeit von Unternehmen .....	957
2. Kartellzivilrechtliche Verantwortlichkeit in Unternehmensgruppen .	958
§ 43 Konzerngeschäftsführung im Vertragskonzern .....	959
I. Allgemeines .....	960
II. Abschluss des Beherrschungs- und/oder Gewinnabführungsvertrages ..	962
1. Wirksamkeitsvoraussetzungen .....	962
2. Beschlussvorbereitung .....	965
3. Muster Beherrschungsvertrag und Zustimmungsbeschlüsse .....	966
III. Auswirkungen des Beherrschungs- oder Gewinnabführungsvertrages auf das abhängige Unternehmen .....	968
1. Rechtsfolgen des isolierten Gewinnabführungsvertrages .....	968
2. Das Weisungsrecht im Beherrschungsvertrag nach § 308 AktG .....	968
3. Prüfungspflicht des Tochter-Geschäftsführers .....	975
4. Empfangsbefugnis .....	976
5. Haftung des Geschäftsführers der Tochtergesellschaft .....	977
IV. Auswirkungen des Beherrschungsvertrags auf das herrschende Unternehmen .....	978
1. Allgemeines .....	978
2. Delegation des Weisungsrechts .....	978
3. Haftung des Geschäftsführers der Muttergesellschaft .....	979
V. Beendigung des Beherrschungs- oder Gewinnabführungsvertrages .....	982
1. Allgemeines .....	982

**Inhaltsverzeichnis**

2. Aufhebung des Beherrschungs- und Gewinnabführungsvertrages . . .	983
3. Kündigung des Beherrschungs und Gewinnabführungsvertrags . . . . .	984
VI. Compliance im Vertragskonzern . . . . .	986
1. Compliance in der beherrschten Gesellschaft . . . . .	986
2. Compliance in der herrschen Gesellschaft . . . . .	987
VII. Die Umsetzung des LkSG im Vertragskonzern . . . . .	988
1. Anwendungsbereich LkSG im Vertragskonzern . . . . .	988
2. Geschäftsbereich nach dem LkSG . . . . .	989
VIII. Die perspektivische Umsetzung der CSDDD im Konzern . . . . .	991
1. Grundsätzlicher Anwendungsbereich . . . . .	992
2. Reichweite und Erfüllung der Anforderungen der CSDDD im Konzern . . . . .	992
3. Haftung und Sanktionen mit Blick auf den Konzern . . . . .	993
§ 44 Geschäftsführung im mehrstufigen Konzern . . . . .	994
I. Faktische Konzernbeziehung . . . . .	994
II. Mehrstufige Vertragskonzerne . . . . .	994
§ 45 GmbH & Co KG . . . . .	995
<b>14. Kapitel. Die Geschäftsführung der GmbH in öffentlicher Hand . . . . .</b>	<b>997</b>
§ 46 Rahmenbedingungen für die Beteiligung der öffentlichen Hand an einer GmbH . . . . .	997
I. Die öffentliche Hand als GmbH-Gesellschafterin . . . . .	998
II. Rechtliche Vorgaben für die Beteiligung der öffentlichen Hand an einer GmbH . . . . .	1001
1. Vorgaben aus dem Unions- und Verfassungsrecht . . . . .	1001
2. Haushaltsrecht des Bundes und der Länder . . . . .	1004
3. Kommunalrechtliche Vorgaben . . . . .	1005
4. Voraussetzungen für die Beteiligung an Unternehmen in Privatrechtsform (kommunales Unternehmensrecht) . . . . .	1014
5. Verankerung des öffentlichen Zwecks des Unternehmens im Gesellschaftsvertrag . . . . .	1015
III. Abwehransprüche privater Wettbewerber . . . . .	1018
1. Verwaltungsgerichtlicher Rechtsschutz . . . . .	1018
2. Rechtsschutz vor den ordentlichen Gerichten . . . . .	1020
IV. Beteiligungsmanagement und Public Corporate Governance . . . . .	1021
1. Beteiligungsmanagement und Beteiligungsbericht . . . . .	1021
2. Public Corporate Governance . . . . .	1023
§ 47 Die GmbH als Unternehmen der öffentlichen Hand – Umsetzung der recht- lichen Vorgaben . . . . .	1030
I. Folgen für die Beteiligung der öffentlichen Hand an einer GmbH . . . . .	1030
1. Gesellschafterversammlung . . . . .	1031
2. Zuständigkeit und Kompetenzen der Gesellschafterversammlung . . .	1031
3. Vertretung der öffentlichen Hand in der Gesellschafterversammlung	1033
4. Geschäftsführung . . . . .	1036
5. Aufsichtsrat . . . . .	1040
II. Konzernrechtliche Besonderheiten . . . . .	1048
1. Öffentlich-rechtliche Körperschaften als herrschende Unternehmen .	1048
2. Faktischer Konzern . . . . .	1049
3. Vertragskonzern . . . . .	1049
4. Haftung im Konzern . . . . .	1050
<b>15. Kapitel. Kartellrecht . . . . .</b>	<b>1052</b>
§ 48 Kartellrechtliche Verbotstatbestände . . . . .	1052
I. Überblick . . . . .	1053



II. Kartellrechtlicher Unternehmensbegriff .....	1053
III. Kartellverbot .....	1054
1. Vereinbarungen, abgestimmte Verhaltensweisen, Beschlüsse von Unternehmensvereinigungen .....	1054
2. Bezweckte oder bewirkte Wettbewerbsbeschränkung .....	1055
3. Spürbarkeit .....	1056
4. Freistellung vom Kartellverbot .....	1057
5. Konzernprivileg .....	1057
6. Bußgeldrisiken .....	1058
IV. Verbot missbräuchlicher Verhaltensweisen .....	1059
1. Verbot des Missbrauchs einer marktbeherrschenden Stellung .....	1059
2. Behinderungs- und Diskriminierungsverbots für Unternehmen mit relativer Marktmacht gegenüber Nachfragern oder Abnehmern ....	1060
3. Anzapfverbot für Unternehmen mit relativer Marktmacht .....	1061
4. Behinderungsverbot für Unternehmen mit überlegener Marktmacht gegenüber Wettbewerbern .....	1061
5. Boykottverbot .....	1062
6. Verbot sonstiger einseitiger wettbewerbsbeschränkender Verhaltensweisen .....	1062
7. Zusammenfassung der Adressatenkreise .....	1063
V. Vollzugsverbot (Fusionskontrolle) .....	1064
§ 49 Haftung bei Verstößen gegen kartellrechtliche Verbotstatbestände .....	1065
I. Bußgeldhaftung .....	1065
1. Deutsches Kartellrecht .....	1065
2. Europäisches Kartellrecht .....	1068
II. Strafrechtliche Sanktionen .....	1069
III. Zivilrechtliche Haftung gegenüber Kartellgeschädigten .....	1070
IV. Regressansprüche der Gesellschaft gegenüber Geschäftsführern .....	1071
1. Regressansprüche wegen verhängter Kartellbußgelder .....	1071
2. Regressansprüche wegen Anwaltskosten .....	1073
Sachverzeichnis .....	1075