

Inhaltsverzeichnis

Rz. Seite

Vorwort..... V

Literaturverzeichnis..... XXIII

A. Errichtung der GmbH 1 1

I. Gesellschaftsvertrag..... 1 1

1. Beurkundungserfordernis (§ 2 GmbHG)..... 1 1

a) Gesellschaftsvertrag und Änderung im
Gesellschafterbestand..... 1 1

b) Gründungsvorvertrag..... 6 2

c) Vereinbarung von Sonderrechten 7 3

2. Allgemeine Fragen zu Inhalt und Auslegung des
Gesellschaftsvertrags..... 10 3

a) Trennung zwischen Regelungen mit körperschafts-
rechtlichem und individualrechtlichem Inhalt 10 3

aa) Korporative Regelungen..... 11 3

bb) Individualrechtliche Regelungen..... 13 5

b) Auslegung des Gesellschaftsvertrags..... 15 6

3. Gesellschaftervereinbarungen 22 8

a) Allgemeines..... 22 8

b) Gesellschaftervereinbarung und Anfechtung 27 10

4. Mindestinhalt des Gesellschaftsvertrags
(§ 3 Abs. 1 GmbHG)..... 29 11

a) Firma der GmbH (§ 3 Abs. 1 Nr. 1 Alt. 1 GmbHG).... 30..... 11

aa) Rechtsentwicklung..... 30 11

bb) Führung des Zusatzes „mit beschränkter
Haftung“ 31 11

b) Sitz der Gesellschaft (§ 3 Abs. 1 Nr. 1 Alt. 2
GmbHG) 33 12

c) Umschreibung des Tätigkeitsbereichs der
Gesellschaft (§ 3 Abs. 1 Nr. 2 GmbHG) 34 12

5. Sonstiger Inhalt des Gesellschaftsvertrags 35 13

a) Festsetzung von Gründungsaufwand..... 35 13

b) Aufnahme von Nebenleistungspflichten in den
Vertrag (§ 3 Abs. 2 GmbHG)..... 37 13

II. Anmeldungen zum Handelsregister..... 44 15

1. Zur Anmeldung berechnete und verpflichtete Personen ... 44 15

a) Entscheidung zum Recht der GmbH..... 45 15

b) Entscheidung im Aktienrecht..... 46 15

VII

	Rz.	Seite
c) Bestätigung der Rechtsprechung unter der Geltung des FamFG	47	16
2. Inhalt der Anmeldung (§ 8 GmbHG)	48	16
a) Genehmigungsurkunde (§ 8 Abs. 1 Nr. 6 GmbHG)	48	16
b) Versicherung i. S. d. § 8 Abs. 2 Satz 1 GmbHG	50	16
c) Versicherung i. S. d. § 37 Abs. 1 Satz 2 und 3 AktG durch ein Kreditinstitut	60	19
d) Keine Bestellungshindernisse (§ 8 Abs. 3 Satz 1 GmbHG)	67	20
e) Art und Umfang der Vertretungsbefugnis der Geschäftsführer	75	23
III. Gründung im vereinfachten Verfahren	82	25
IV. Die Vor-GmbH und die Vorgründungsgesellschaft – Haftungsfragen	83	25
1. Die Vorgesellschaft (Vor-GmbH)	83	25
a) Entstehung der Vor-GmbH	84	26
b) Fehlerhafte Vorgesellschaft	85	26
c) Innenverhältnis	86	27
d) Außenverhältnis	95	29
aa) Die Vor-GmbH als Beteiligte in staatlichen Verfahren	95	29
bb) Die Vor-GmbH als Trägerin von Rechten und Pflichten	99	29
cc) Die Vertretung der Vor-GmbH	106	31
e) Auflösung und Liquidation der Vor-GmbH	112	33
aa) Kündigung der Vor-GmbH	112	33
bb) Aufgabe der Eintragsabsicht	115	33
cc) Liquidation der Vor-GmbH	118	34
2. Die Vorgründungsgesellschaft	122	35
a) Entstehung und Rechtsform	122	35
b) Handeln und Haftung	125	36
3. Die Haftung der Handelnden i. S. d. § 11 Abs. 2 GmbHG	128	37
a) Sinn und Zweck der Vorschrift	129	37
b) Einzelheiten zur Haftung	137	39
aa) Beginn der Handelndenhaftung	138	39
bb) Ende der Handelndenhaftung	140	40
cc) Beschränkung auf Rechtsgeschäfte mit Dritten	145	42
dd) Ausschluss der Handelndenhaftung	146	42
ee) Handelndenhaftung bei im Ausland gegründeter Gesellschaft	147	42
c) Die Geschäftsführer als „Handelnde“ i. S. d. § 11 Abs. 2 GmbHG	149	43

d)	Die Gründergesellschaft als „Handelnde“ i. S. d. § 11 Abs. 2 GmbHG	158	44
e)	Ausgleichsanspruch des Geschäftsführers gegen die Vorgesellschaft.....	162	46
4.	Die Haftung der Gesellschafter der Vorgesellschaft	163	46
a)	Vorbelastungshaftung (Unterbilanzhaftung) nach Eintragung der GmbH	164	47
aa)	Rechtsnatur und Herleitung	164	47
bb)	Umfang der Unterbilanzhaftung.....	170	48
cc)	Nachträgliche Erfüllung.....	176	50
dd)	Darlegungs- und Beweislast	179	50
ee)	Verjährung des Unterbilanzausgleichs- anspruchs.....	180	51
ff)	Eigenkapitalersatz	181	51
b)	Haftung der Gründergesellschaft bei Liquidation der Vorgesellschaft	182	51
aa)	Frühere Rechtsprechung	182	51
bb)	Neues Haftungskonzept des Bundesgerichtshofs.....	184	52
	(1) Unbeschränkte Haftung	186	52
	(2) Reine Innenhaftung.....	195	55
c)	Bilanzierungsfragen	199	56
d)	Haftung bei Aufrechterhaltung des Geschäfts- betriebs ohne Eintragung.....	207	58
V.	Vorratsgründung, leergewordener Mantel und Mantel- verwendung	211	59
1.	Zulässigkeit der Vorratsgründung und Umgehungsschutz	213	60
a)	Zulässigkeit der „offenen“ Vorratsgründung.....	213	60
b)	Umgehungs- und Gläubigerschutz	216	62
2.	Registerrechtlicher Präventivschutz bei wirtschaftlicher Neugründung	221	63
3.	Haftung bei der wirtschaftlichen Neugründung.....	230	68
a)	Unterbilanzhaftung	230	68
b)	Handelndenhaftung.....	233	69
c)	Haftung bei unterbliebener Offenlegung	237	70
d)	Erwerberhaftung.....	239	71
4.	Abgrenzungen	240	71
B.	Die Unternehmungsgesellschaft (haftungsbeschränkt).....	245	75
I.	Allgemeines.....	245	75
II.	Firma der Unternehmungsgesellschaft.....	247a	75
1.	„Unternehmungsgesellschaft (haftungsbeschränkt)“ oder „UG (haftungsbeschränkt)“	247a	75
2.	Rechtsscheinhaftung.....	250d	76

	Rz.	Seite
III. Kapitalaufbringung	253	77
1. Sacheinlagenverbot bei Erhöhung des Stammkapitals	256	78
2. Sacheinlagenverbot und Abspaltung	260	79
C. Kapitalaufbringung bei Gründung und Kapitalerhöhung	265	81
I. Gesetzliche Ausgangslage zur Leistung von Geld- und Sacheinlagen	267	81
II. Grundsatz der Unversehrtheit des Stammkapitals	270	82
1. Gründung	271	82
2. Erhöhung des Stammkapitals	273	83
III. Einzelheiten zur Leistung von Bareinlagen	277	84
1. Fälligkeit der Stammeinlage	277	84
2. Verwendungsabsprachen	286	85
3. Zahlung des Einlagebetrags auf ein Bankkonto	290	87
4. Direkte Zahlung an den Gesellschaftsgläubiger	295	88
a) Mindesteinlage	295	88
b) Resteindeinlage	297	88
5. Darlegungs- und Beweislast	298	89
6. Abtretung und Pfändung der Einlageforderung	300	89
7. Aufrechnungsverbot	303	90
a) Aufrechnungsverbot für den Gesellschafter	305	91
b) Aufrechnungsverbot bei Liquidation und Insolvenz	309	92
c) Aufrechnungsverbot und Pfändung	312	92
d) Aufrechnung durch die Gesellschaft	314	92
e) Ausnahme bei Sachübernahmen (§ 19 Abs. 2 Satz 2 GmbHG)	321	94
8. Vergleich über die Einlageforderung	328	96
9. Schiedsfähigkeit des Kapitalaufbringungsanspruchs	330	97
IV. Einzelheiten zur Leistung von Sacheinlagen	332	98
1. Gegenstand der Sacheinlage	334	98
2. Differenzhaftung bei Überbewertung	337	100
3. Leistung an Erfüllung statt	346	102
V. Verdeckte Sacheinlagen (§ 19 Abs. 4 GmbHG)	348	102
1. Tatbestand der verdeckten Sacheinlage bei Gründung und Kapitalerhöhung	349	103
a) Einlagegegenstand	351	104
b) Verdeckte gemischte Sacheinlage	355	105
c) Verwendungsabsprache	357	106
d) Keine Umgehungsabsicht	365	108
e) Gewöhnliche Umsatzgeschäfte	366	109
f) Keine personelle oder gegenständliche Identität erforderlich	369	109
g) Beratungsrisiko	375	112

	Rz.	Seite
2. Rechtsfolgen der verdeckten Sacheinlage bei Gründung und Kapitalerhöhung	378	112
a) Anrechnungslösung.....	379	113
b) Anrechnung bei verdeckter gemischter Sacheinlage „ADCOCOM“	383	114
3. Heilung des verdeckten Sacheinlagegeschäfts	391	117
VI. Hin- und Herzahlen (§ 19 Abs. 5 GmbHG)	403	119
1. Tatbestand	405	120
2. Neuregelung durch das MoMiG	411	121
3. Keine personelle Identität	413	122
4. Vor-Absprache	415	123
5. Befreiung von der Einlageschuld.....	416	123
6. Nachträgliche Erfüllung	420	125
VII. Cash-Pool	427	127
1. Verdeckte Sacheinlage	430	127
2. Hin- und Herzahlen	432	128
3. Teilweise verdeckte Sacheinlage	434	129
4. Rechtsfolgen.....	435	129
a) Unmittelbare Rechtsfolgen.....	437	130
b) Einlageleistung durch spätere Zahlungen mit Mitteln aus dem Cash-Pool.....	441	131
aa) Verdeckte Sacheinlage	441	131
bb) Hin- und Herzahlen	442	131
VIII. Besonderheiten bei der Kapitalerhöhung.....	443	132
1. Der Übernahmevertrag.....	443	132
2. Voreinzahlung auf eine Kapitalerhöhung	449	133
a) Barkapitalerhöhung	450	133
b) Sanierungsfall.....	457	136
c) Sachkapitalerhöhung	460	139
IX. Ausfallhaftung nach § 24 GmbHG	463	140
X. Verjährung des Einlagenanspruchs.....	465	140
D. Kapitalerhaltung §§ 30, 31 GmbHG.....	469	143
I. Eigenkapitalersatzrecht	471	143
II. Anwendungsbereich des Auszahlungsverbots.....	474	144
1. Herbeiführung oder Vertiefung einer Unterbilanz.....	477	145
2. Herbeiführung oder Erhöhung einer Überschuldung.....	483	146
3. Leistungen aufgrund von Austauschverträgen.....	485	147
4. Aufgabe der November-Rechtsprechung.....	486	148
III. Empfänger der Leistung.....	489	148
1. Leistung an den Gesellschafter.....	489	148

	Rz.	Seite
2. Leistung an Dritte	491	149
a) Leistung an Dritte, die indirekt dem Gesellschafter zugutekommen	492	149
b) „Dritte“ als Leistungsempfänger	496	150
aa) Treuhänder	497	150
bb) Stiller Gesellschafter	501	151
cc) Pfandgläubiger und Nießbraucher	505	153
dd) Nahe Angehörige	507	153
ee) Verbundene Unternehmen	510	154
ff) Sonstiges	523	158
IV. Art der Leistung	525	158
V. Rechtsfolgen bei Verstoß gegen das Kapitalerhaltungs- gebot	537	161
1. Leistungsverweigerungsrecht	540	162
2. Rückerstattungsanspruch	541	162
a) Anspruchsinhalt	541	162
b) Einwendungsausschluss	549	164
c) Entstehung und Fälligkeit des Anspruchs	553	165
d) Erlöschen des Anspruchs	562	167
e) Der gutgläubige Empfänger	566	168
3. Begrenzung der Ausfallhaftung	569	169
4. Schadensersatzanspruch gegen den Geschäftsführer	573	169
5. Schadensersatzanspruch gegen den Prokuristen	584	172
6. Rückgewähranspruch nach § 43a GmbHG	586	173
7. Handlungspflichten	590	174
E. Haftungsdurchgriff auf die Gesellschafter	591	175
I. Grundsatz der Vermögenstrennung	591	175
II. Vermögensvermischung	598	176
1. Tatbestand	598	176
2. Rechtsfolge	609	179
III. Treu und Glauben	611	180
IV. Materielle Unterkapitalisierung	621	182
V. Existenzvernichtungshaftung	623	183
1. Rechtsprechungsentwicklung	623	183
2. Voraussetzungen der Existenzvernichtungshaftung	628	184
3. „Existenzvernichtungshaftung“ in der Liquidations- gesellschaft	641	187
4. Darlegungs- und Beweislast	643	188
5. Schuldanerkenntnis	645	189
6. Rechtsfolgen der Existenzvernichtungshaftung	646a	189
7. Verjährung	649a	190

	Rz.	Seite
VI. Sonstige Ansprüche aus § 826 BGB	650	190
1. Insbesondere Vermögensverlagerung	650	190
2. Verjährung des Anspruchs aus § 826 BGB	654	192
F. Der Geschäftsanteil	655	193
I. Übertragung von Geschäftsanteilen	655	193
1. Erfordernis der notariellen Form	657	193
a) Geltungsbereich	658	193
b) Heilung des Formmangels	672	197
2. Auslegung der Verpflichtungsvereinbarung	679	198
3. Nichtigkeit der Anteilsübertragung aus sonstigen Gründen	681	199
4. Veräußerung aller Geschäftsanteile	686	200
5. Einschränkung der Übertragung eines Geschäftsanteils – Vinkulierung	691	201
a) Genehmigungserfordernis im Gesellschaftsvertrag nach § 15 Abs. 5 GmbHG	692	201
b) Erteilung der Genehmigung	697	203
c) Abtretung im Treuhandverhältnis	705	204
d) Pfändung des vinkulierten Geschäftsanteils	707	204
6. Vorausabtretung des Anspruchs auf Abfindung oder auf das Auseinandersetzungsguthaben und Abtretung des Geschäftsanteils	708	205
7. Gutgläubiger Erwerb von Geschäftsanteilen	714	206
II. Rechtsstellung von Veräußerer und Erwerber gegenüber der Gesellschaft	720	209
1. Gesellschafterliste	721	209
a) Überprüfungscompetenz des Registergerichts	723	209
b) Unzulässige Ankündigung von Veränderungen	727	210
c) Umnummerierung der Geschäftsanteile	731	212
d) Einreichung durch den Notar (§ 40 Abs. 2 GmbHG)	734	213
2. Legitimation gegenüber der Gesellschaft	736	214
3. Haftung für rückständige Einlageverpflichtungen	739	214
4. Gewinnauszahlungsanspruch	745	215
5. Sonstige Folgen des Erwerbs	751	217
III. Mitberechtigung am Geschäftsanteil (§ 18 GmbHG)	752	217
IV. Treuhandverhältnis	761	218
1. Inhalt des Treuhandvertrags	761	218
2. Form der Treuhandabrede	763	219
3. Treuhandvertrag und Zustimmungserfordernis	766	220
4. Rechtsstellung von Treuhänder und Treugeber	768	220

	Rz.	Seite
5. Aufbringung und Erhaltung des Stammkapitals	773	221
6. Übertragung der Rechtsstellung von Treugeber und Treuhänder.....	777	222
V. Zusammenlegung von Geschäftsanteilen.....	781	223
VI. Rechtsfolgen des Erwerbs eigener Geschäftsanteile durch die GmbH.....	786	224
1. Maßgeblicher Zeitpunkt i. S. d. § 33 Abs. 2	787	224
2. Eigener Geschäftsanteil und Gewinnanspruch.....	788	224
3. Eigener Geschäftsanteil und Alleingesellschafter	791	225
G. Einziehung des Geschäftsanteils; Ausschluss und Austritt des Gesellschafters.....	793	227
I. Einziehung des Geschäftsanteils.....	795	227
1. Voraussetzungen der Zwangseinziehung	795	227
a) Einziehungsgründe	795	227
b) Nachträgliche Zulassung oder Verschärfung.....	805	229
c) Einziehungsbeschluss.....	807	229
d) Klagegegner.....	809	230
2. Kapitalschutz und Gläubigerschutz	810	230
a) Schutz der Kapitalaufbringung	810	230
b) Erhaltung des Stammkapitals.....	811	230
c) Verbot der Gläubigerdiskriminierung.....	815	231
3. Wirkung der Einziehung.....	817	232
a) Wirkung auf den Geschäftsanteil	817	232
b) Rechtswahrung	820	233
c) Zeitpunkt des Wirksamwerdens	824	233
d) Anpassung an das Stammkapital.....	827	234
II. Ausschluss des Gesellschafters	829	235
1. Zulässigkeit	829	235
2. Der wichtige Grund	836	236
a) Allgemeine Abwägungskriterien	837	236
b) Ausschlussklauseln in der Satzung.....	845	238
3. Zweistufiges Ausschlussverfahren	855	241
a) Gesellschafterbeschluss.....	856	241
b) Gestaltungsklage.....	860	242
c) Festsetzung der Abfindung.....	867	244
4. Sofortvollzug.....	870	244
5. Kapitalerhaltung.....	874	245
III. Folgen des Ausschlusses	879	246
1. Folgen für den Geschäftsanteil	879	246
2. Folgen für die Gesellschafterstellung	886	247
a) Ausschließung durch Beschluss.....	886	247
b) Ausschließung durch Gestaltungsurteil	888	248

	Rz.	Seite
IV. Austritt des Gesellschafters	889	248
V. Die Abfindung des ausgeschiedenen Gesellschafters	894	249
1. Abfindung in Höhe des Verkehrswerts	894	249
2. Anspruchsgegner	899	250
3. Beschränkung der Abfindung	901	251
a) Grundsätzliche Zulässigkeit der Abfindungs- beschränkung	901	251
b) Grenzen der Abfindungsbeschränkung	905	252
H. Die Treuepflicht in der GmbH	914	255
I. Die Treuepflicht unter den Gesellschaftern	914	255
1. Sondervorteile – insbesondere Geschäftsführergehalt	916	255
2. Mehrheit und Minderheit	926	258
3. Stimmrecht	933	260
a) Zustimmungspflicht	935	260
b) Sanierungsfall	940	261
II. Die Treuepflicht zwischen Gesellschafter und GmbH	943	262
III. Wettbewerbsverbot der Gesellschafter	948	263
1. Abgeleitetes Wettbewerbsverbot	948	263
2. Vertragliches Wettbewerbsverbot	953	264
IV. Die Gesellschafterklage („actio pro socio/societate“)	960	266
I. Die Gesellschafterversammlung	969	269
I. Der Aufgabenkreis der Gesellschafter (§ 46 GmbHG)	970	269
1. Ergebnisverwendung (§ 46 Nr. 1 GmbHG)	970	269
2. Teilung von Geschäftsanteilen (§ 46 Nr. 4 GmbHG)	975	270
3. Rechtsverhältnis zum Geschäftsführer (§ 46 Nr. 5 und 6 GmbHG)	977	270
4. Bestellung von Prokuristen und Handlungsbevoll- mächtigten (§ 46 Nr. 7 GmbHG)	978	270
5. Geltendmachung von Ersatzansprüchen (§ 46 Nr. 8 GmbHG)	979	271
a) Anspruchsverfolgung	980	271
b) Entbehrlichkeit eines Gesellschafterbeschlusses	989	273
c) Vertretung der Gesellschaft in Prozessen gegen Geschäftsführer und Gesellschafter	990	273
d) Vertretung durch den Aufsichtsrat	996	275
II. Einberufung der Gesellschafterversammlung	999	276
1. Die sachlichen Einberufungsvoraussetzungen	1000	276
2. Die förmlichen Einberufungsvoraussetzungen	1001	276
a) Einberufungsfrist	1001	276
b) Inhalt der Einberufung	1004	277
c) Versammlungsort	1006	277

	Rz.	Seite
3. Universalversammlung	1007	277
4. Einberufung und Ankündigung durch eine Gesellschafterminderheit.....	1013	279
5. Beschlussfassung ohne Gesellschafterversammlung.....	1017	280
6. Kombiniertes Verfahren	1024	281
7. Ein-Mann-GmbH	1026	282
8. Einheitsgesellschaft.....	1030	282
III. Stimm- und Teilnahmerecht der Gesellschafter	1032	283
IV. Beschlussfassung der Gesellschafterversammlung	1039	285
1. Versammlungsleitung und Protokollierung	1039	285
2. Grundsatz der Mehrheitsbestimmung.....	1042	285
3. Ausübung des Stimmrechts.....	1044	286
a) Stimmabgabe.....	1044	286
b) Stimmrechtsvollmacht.....	1050	287
c) Abspaltung des Stimmrechts vom Mitglied- schaftsrecht	1052	287
d) Stimmbindungsvereinbarungen	1063	290
e) Insolvenz	1071	292
4. Ausschluss des Stimmrechts.....	1072	292
a) Zweck und Grundlagen des Stimmrechtsaus- schlusses	1074	293
b) Subjektive Reichweite des Stimmrechtsaus- schlusses	1079	294
aa) Grenzbestimmung	1080	294
bb) (Wirtschaftliche) Verbundenheit.....	1085	295
cc) Gemeinschaftliches Fehlverhalten von Gesellschaftern.....	1096	298
c) Objektive Reichweite des Stimmrechtsaus- schlusses – Einzelfälle.....	1101	300
aa) Entlastungsbeschluss	1101	300
bb) Vornahme eines Rechtsgeschäfts gegenüber einem Gesellschafter.....	1111	302
(1) Grundsatz	1112	302
(2) Kein Stimmverbot bei körperschaft- lichen Sozialakten.....	1114	303
cc) Einleitung oder Erledigung eines Rechts- streits gegenüber einem Gesellschafter	1123	308
5. Änderungen des Gesellschaftsvertrags	1130	309
6. Bindungswirkung des Beschlusses	1133	310
V. Beschlussmängelklagen	1134	311
1. Anwendung der aktienrechtlichen Grundsätze zur Nichtigkeits- und Anfechtungsklage.....	1134	311
2. Feststellung des Beschlussergebnisses	1137	312

	Rz.	Seite
a) Festgestelltes Beschlussergebnis – Anfechtungsklage	1137	312
b) Verbindung von Anfechtungs- und Beschluss- feststellungsklage	1141	313
aa) Feststellung eines ablehnenden Beschluss- ergebnisses	1142	313
bb) Feststellung eines stattgebenden Beschluss- ergebnisses	1148	314
c) Fehlende Feststellung des Beschlussergebnisses – Feststellungsklage	1149	315
3. Weitere prozessuale Fragen	1152	315
a) Zuständiges Gericht und Vertretung im Prozess	1152	315
b) Verhältnis von Feststellungs-, Nichtigkeits- und Anfechtungsklage	1154	316
c) Rechtsschutzinteresse	1162	318
aa) Allgemeines Rechtsschutzbedürfnis – Bestätigung und Neuvernahme	1163	318
bb) Anfechtung eines Ausschließungs- beschlusses	1169	320
cc) Besonderes Rechtsschutzinteresse	1171	321
d) Anfechtungsbefugnis	1173	322
e) Fristen	1177	322
aa) Nichtigkeitsklage	1177	322
bb) Anfechtungsklage	1185	324
f) Nebenintervention	1192	326
g) Unterbrechung durch Insolvenzeröffnung	1197	327
h) Streitwert	1198a	328
4. Nichtigkeitsgründe oder Anfechtungsgründe	1203	329
5. Ursächlichkeit des Mangels	1222	333
6. Satzungsauslegende Beschlüsse	1229	334
7. Schiedsfähigkeit von Beschlussmängelstreitigkeiten	1231	335
8. Die Unwirksamkeit von Gesellschafterbeschlüssen	1233	336
VI. Informationsrechte des Gesellschafters	1238	337
J. Der Aufsichtsrat in der GmbH	1246	341
I. Haftung des Aufsichtsrats	1246	341
II. Übertragung von Befugnissen	1255	344
K. Funktion und Stellung des Geschäftsführers	1256	345
I. Allgemeines	1256	345
II. Übergeordnete Kompetenz der Gesellschafterver- sammlung	1263	346

	Rz.	Seite
1. Bestellung und Abberufung, Anstellung und Kündigung	1264	347
2. Vertragsänderung und einverständliche Aufhebung.....	1277	349
3. Entlastung der Geschäftsführer	1281	351
a) Entlastung.....	1281	351
b) Kein Rechtsanspruch auf Entlastung	1288	353
c) Generalbereinigung	1292	354
III. Das Organverhältnis.....	1296	355
1. Bestellung zum Geschäftsführer	1296	355
2. Unübertragbarkeit der Organstellung	1298	355
3. Verhältnis von Organstellung und Anstellungsvertrag.....	1303	357
4. Beendigung der Organstellung, insbesondere durch Widerruf.....	1306	357
a) Widerruf, Wegfall der persönlichen Voraussetzungen und auflösende Bedingung	1306	357
b) Widerruf aus wichtigem Grund	1310	358
aa) Wichtiger Grund	1312	358
bb) Widerruf und Treuepflicht	1316	360
cc) Verwirkung	1319	361
dd) Nachschieben von Gründen.....	1321	361
ee) Wirksamkeit des Widerrufs.....	1324	362
ff) Keine Einschränkung des Widerrufsrechts	1327	363
c) Kein schuldrechtlicher Anspruch auf Weiterbeschäftigung als Geschäftsführer.....	1329	363
5. Beendigung der Organstellung durch Amtsniederlegung	1333	365
a) Erklärung und Wirksamkeit.....	1333	365
b) Niederlegung und Anstellungsverhältnis.....	1341	367
c) Folgen der Amtsniederlegung des Alleingeschäftsführers	1343	367
6. Handelsregister und Rechtsschein.....	1347	368
7. Einzelheiten zur Geschäftsführungsbefugnis.....	1352	369
8. Einzelheiten zur Vertretungsbefugnis	1359	371
a) Gesamt – oder Einzelvertretungsbefugnis	1360	371
b) Wissenszurechnung.....	1368	373
c) Vertretung gegenüber Geschäftsführern.....	1371	373
d) Verbot des Selbstkontrahierens	1374	373
e) Unbeschränkbarkeit der Vertretungsbefugnis im Außenverhältnis	1382	375
IV. Das Anstellungsverhältnis.....	1390	377
1. Rechtliche Einordnung des Anstellungsvertrags	1390	377
a) Grundsätzlich keine Anwendung arbeitsrechtlicher (Schutz)Vorschriften	1391	377
b) Schutzbedürfnis des Geschäftsführers	1393	379

	Rz.	Seite
c) Privatautonome Gestaltungsfreiheit.....	1396	381
d) Diskriminierungsschutz nach dem AGG.....	1398a	381
2. Bezüge des Geschäftsführers.....	1404	383
a) Vergütung der Geschäftsführer.....	1404	383
b) Tantiemevereinbarungen.....	1409	384
c) Auszahlung überhöhter Bezüge und rück- wirkende Erhöhung.....	1414	385
3. Beendigung des Dienstverhältnisses.....	1420	386
a) Ordentliche Kündigung.....	1421	387
aa) Anwendbarkeit des § 622 Abs. 1 und 2 BGB....	1421	387
bb) Kein rechtfertigender Grund erforderlich.....	1422	387
b) Außerordentliche Kündigung.....	1423	388
aa) Kündigungsgrund – Allgemeines.....	1423	388
bb) Kündigungsgrund – Einzelfälle.....	1435	390
cc) Verdachtskündigung.....	1440	392
dd) Keine Abmahnung.....	1444	392
ee) Keine Einschränkung des Kündigungsrechts....	1448	393
ff) Erklärungsfrist.....	1449	393
(1) Maßgeblicher Kenntnisträger.....	1453	394
(2) Kenntnisumfang.....	1460	396
gg) Keine Angabe von Kündigungsgründen.....	1465	397
hh) Nachschieben von Gründen.....	1469	398
ii) Umdeutung und Auslegung von Erklärungen.....	1478	399
jj) Prozessuales.....	1482	401
kk) Schadensersatz nach § 628 Abs. 2 BGB.....	1485	401
c) Annahmeverzug der Gesellschaft.....	1489	402
d) Nachvertragliche Pflichten.....	1498	405
4. Vertragliche Verknüpfung der Beendigung von Organverhältnis und Anstellungsvertrag.....	1499	405
L. Haftung des Geschäftsführers.....	1506	409
I. Innenhaftung (§ 43 Abs. 2 GmbHG).....	1506	409
1. Reichweite der Vorschrift – Drittschutz.....	1507a	409
2. Passivlegitimation.....	1512	410
a) Geschäftsführer.....	1512	410
b) Faktischer Geschäftsführer.....	1516	411
c) Prokurist.....	1520	412
3. Verhältnis der Organhaftung zu anderen Haftungsgrundlagen.....	1522	412
4. Pflichtverletzung des Geschäftsführers.....	1526	413
a) Allgemeines.....	1526	413
b) Selbstbegünstigung.....	1529	413
c) Sonstige Einzelpflichten.....	1532	414

	Rz.	Seite
5. Verschulden.....	1539	416
a) Sorgfaltsmaßstab.....	1539	416
b) Verschuldensreduktion	1540	416
c) Entlastung durch Berater – Rechtsirrtum	1543	417
6. Insbesondere Wettbewerbsverbot und Geschäftschance	1549b	419
a) Wettbewerbsverbot während der Amtszeit	1550	419
aa) Tatbestand.....	1550	419
bb) Rechtsfolge.....	1560	422
b) Wettbewerbsverbot nach der Amtszeit.....	1564	423
aa) Nachvertragliche Treuepflicht	1564	423
bb) Vertragliches Wettbewerbsverbot	1568	424
c) Keine Anwendung der §§ 74 ff. HGB – Karrenzentschädigung.....	1573	425
7. Handeln im Einverständnis mit den Gesellschaftern.....	1579	426
8. Haftungsprivilegierung durch unternehmerisches Ermessen.....	1587	428
9. Verjährung.....	1588	429
a) Verjährung nach § 43 Abs. 4 GmbHG.....	1588	429
b) Verjährung nach allgemeinen Regeln	1597	430
10. Prozessuales, insbesondere Beweislast.....	1599	431
II. Außenhaftung.....	1606a	433
1. Grundsätzlich keine Haftung gegenüber Dritten	1606a	433
2. Verschulden bei Vertragsschluss.....	1607	433
3. Rechtsscheinhaftung des Handelnden.....	1613	435
III. Haftung des Geschäftsführers im Zusammenhang mit der Insolvenz.....	1625	439
1. Insolvenzreife der Gesellschaft	1626	439
a) Zahlungsunfähigkeit nach § 17 InsO	1627	439
aa) Zahlungseinstellung § 17 Abs. 2 Satz 2 InsO.....	1628	439
(1) Voraussetzungen der Zahlungs- einstellung.....	1628	439
(2) Darlegungs- und Beweislast.....	1636	442
(3) Indizien für Zahlungseinstellung bzw. Zahlungsunfähigkeit.....	1638	442
(4) Abgrenzung zur Zahlungsstockung.....	1642	444
(5) Wiederaufnahme von Zahlungen.....	1644	444
bb) Zahlungsunfähigkeit § 17 Abs. 1 Satz 1 InsO.....	1647	445
(1) Abgrenzung zur Zahlungsstockung.....	1648	445
(2) Liquiditätsbilanz	1654	447
(a) Allgemeines.....	1654	447
(b) Forderungen.....	1659	448

	Rz.	Seite
(c) Liquide Mittel	1666	450
(3) Darlegungs- und Beweislast.....	1670	450
b) Überschuldung nach § 19 InsO.....	1672	451
aa) Überschuldungsbegriff.....	1672	451
bb) Feststellung der Überschuldung.....	1679	453
(1) Darlegungs- und Beweislast.....	1679	453
(2) Rechnerische Überschuldung.....	1683	454
(3) Fortbestehensprognose.....	1685	455
(4) Bilanzierung.....	1693	457
2. Haftung für Zahlungen nach Zahlungsunfähigkeit oder Überschuldung	1695	458
a) Normadressat.....	1696	458
b) Zahlungen	1699	459
aa) Begriffsbestimmung.....	1699	459
bb) Beginn des Zahlungsverbots.....	1703	460
cc) Einzelne Zahlungen	1706	461
dd) Veranlassung der Zahlung	1714	464
ee) Darlegungs- und Beweislast	1716	464
c) Verschulden – Sorgfalt des ordentlichen Geschäftsmanns.....	1718	465
aa) Allgemeines	1718	465
bb) Einzelheiten.....	1723	466
(1) Beobachtung der wirtschaftlichen Lage... ..	1723	466
(2) Aufrechterhaltung des Geschäftsbetriebs	1734	469
(3) Pflichtenkollision	1737	470
(a) Steuer.....	1738	470
(b) Arbeitnehmeranteile zur Sozialversicherung	1741	471
(c) Untreue	1745	473
cc) Darlegungs- und Beweislast	1746	473
d) Verjährung	1751	475
e) Ungekürzte Erstattung	1752	475
f) Anfechtbarkeit der Zahlung.....	1754	476
3. Haftung bei Verstoß gegen die Insolvenz- antragspflicht.....	1758	477
a) Alt- oder Neugläubiger und die Rechtsfolgen.....	1759	477
aa) Abgrenzung.....	1759	477
bb) Altgläubigerschaden	1763	478
cc) Neugläubigerschaden – Vertrauensschaden	1768	479
(1) Ersatzfähiger Schaden – Negatives Interesse	1770	480
(2) Die Bank als Neugläubigerin	1782	484
(3) Keine Anspruchskürzung	1784	484
(4) Geltendmachung des Schadens.....	1786	485

	Rz.	Seite
b) Verletzung der Insolvenzantragspflicht	1787	485
c) Patronatserklärung	1795	487
d) Verschulden	1798	488
f) Verjährung	1802	488
4. Unerlaubte Handlung.....	1804	489
a) Sittenwidrige Schädigung nach § 826 BGB	1804	489
b) Nichtabführung von Arbeitnehmerbeiträgen zur Sozialversicherung	1810	491
aa) Keine Pflichtenkollision bei Insolvenzreife	1811	491
bb) Anfang und Ende der Verantwortlichkeit	1816	493
cc) Pflichtenkreis und Verantwortlichkeit	1819	493
dd) Fehlende Möglichkeit normgemäßen Verhaltens.....	1822	494
ee) Kausalität und Säumniszuschlag	1828	496
c) Buchführungspflicht § 41 GmbHG	1831	497
M. Auflösung und Nichtigkeit der Gesellschaft	1834	499
I. Lehre vom Doppeltatbestand	1834	499
II. Auflösung der Gesellschaft.....	1836	499
III. Die Liquidatoren.....	1840	500
1. Anmeldung der Liquidatoren	1840	500
2. Zeichnung der Liquidatoren.....	1843	501
IV. Das Sperrjahr	1846	502
V. Kapitalaufbringung und Kapitalerhaltung in der Liquidation	1847	502
Stichwortverzeichnis		503