

Inhaltsverzeichnis

Rn. Seite

| | |
|---|-----------------|
| Vorwort | V |
| Literaturverzeichnis | XXI |
| A. Das Kapital der GmbH | 1 |
| I. Die Fragestellung | 1 |
| II. Vermögen als notwendige Qualität juristischer Personen | 2 |
| III. Die „Unternehmergesellschaft (haftungsbeschränkt)“ – eine vermögenslose juristische Person | 6 |
| IV. Das Vermögen der GmbH | 10 |
| V. Definition des Kapitals im GmbH-Recht | 12 |
| 1. Kapital als betragsmäßiges oder wertmäßiges Korrelat des Vermögens | 13 |
| 2. Kapital – Stammkapital | 15 |
| 3. Stammkapital – Eigenkapital | 16 |
| 4. Eigenkapital der Kreditinstitute, Versicherungen, Kapitalanlagegesellschaften | 18 |
| 5. Auswirkung von Basel II und III auf das Eigenkapital | 21 |
| B. Grundsatz der realen Kapitalaufbringung und Lehre von der verdeckten Sacheinlage | 22 |
| I. Die Entwicklung bis zum Erlass des MoMiG | 22 |
| 1. Allgemeines | 22 |
| 2. Die Definition des Grundsatzes | 26 |
| 3. Die Tatbestandsmerkmale des Grundsatzes und seiner Verletzung | 28 |
| 4. Der Schutzzweck von Grundsatz und Lehre | 33 |
| 5. Die Rechtsfolgen einer Verletzung des Grundsatzes | 38 |
| 6. Die Kritik an Grundsatz und Lehre | 42 |
| 7. Die Erwartungen an den Gesetzgeber des MoMiG | 55 |
| II. Die Einwirkung des MoMiG auf den Grundsatz der realen Kapitalaufbringung und auf die Lehre von der verdeckten Sacheinlage | 59 |
| 1. Allgemeines | 59 |
| 2. Die Entwicklung des Grundsatzes während des Gesetzgebungsverfahrens | 63 |
| 3. Die Ursachen und Beweggründe der Entwicklung | 69 |

| | Rn. | Seite |
|---|-----|-------|
| 4. Die Gesetz gewordene Änderung des Grundsatzes | 72 | 29 |
| 5. Die Anrechnung des „Werts des Vermögensgegenstands“ auf die unerfüllte Einlageverpflichtung | 73 | 30 |
| a) Die Lösungsvorschläge des Schrifttums | 77 | 31 |
| b) Die Verrechnung der Einlageforderung mit dem Bereicherungsanspruch | 84 | 35 |
| 6. Die Behandlung des „Hin- und Herzählens“ vor und nach Erlass des MoMiG | 90 | 37 |
| a) „Zur freien Verfügung der Gesellschaft“ | 91 | 37 |
| b) Fälle des sog. „Hin- und Herzählens“ | 97 | 38 |
| c) Sog. „Her- und Hinzahlen“ | 101 | 40 |
| d) Finanzierung einer KG durch die Komplementär-GmbH | 105 | 40 |
| e) Verdeckte Sacheinlage als Fall des Hin- und Herzählens | 107 | 41 |
| 7. Ausschluss von Beeinträchtigungen der Leistungspflicht | 108 | 41 |
| 8. Die Beweislast | 109 | 42 |
| III. Die Kritik am Grundsatz der realen Kapitalaufbringung in seiner heutigen Ausprägung | 111 | 42 |
| 1. Die Wirkungen des MoMiG auf das System der Kapitalaufbringung | 114 | 43 |
| 2. Die Bedenken gegen das fortbestehende System der Kapitalaufbringung | 117 | 44 |
| 3. Die zukünftig maßgeblichen Rechtstatsachen | 119 | 44 |
| C. Der Grundsatz der Unversehrtheit des Stammkapitals im Eintragungszeitpunkt | 123 | 49 |
| I. Ziel des Grundsatzes | 123 | 49 |
| II. Ursache von Wertveränderungen bzw. Belastungen | 124 | 49 |
| III. Die ursprüngliche Bedeutung des Grundsatzes | 126 | 50 |
| IV. Vorbelastungsverbot/Vorbelastungssperre | 128 | 50 |
| V. Die Änderung der Rechtsprechung | 129 | 51 |
| VI. Unterbilanzhaftung/Vorbelastungshaftung | 130 | 51 |
| VII. Kritische Würdigung des Grundsatzes | 132 | 52 |
| D. Die Aufbringung des Stammkapitals bei Gründung der GmbH | 137 | 55 |
| I. Stammeinlagen/Bareinlagen/Sacheinlagen | 137 | 55 |
| 1. Kapitalaufbringung als Teil des Errichtungsvorgangs | 137 | 55 |
| 2. Die Bestimmung des Stammkapitalbetrags | 141 | 56 |

| | Rn. | Seite |
|---|-----|-------|
| 3. Die Bestimmung des Stammeinlagebetrags | 150 | 58 |
| a) Allgemeines | 150 | 58 |
| b) Die Übereinstimmung der Stammkapitalziffer mit der Summe der Nennbeträge | 159 | 60 |
| 4. Die Bestimmung des auf die Stammeinlage zu erbringenden Vermögensgegenstandes | 168 | 62 |
| a) Einlagefähigkeit | 174 | 64 |
| b) Sacheinlage | 177 | 66 |
| c) Sachübernahme | 184 | 67 |
| d) Gemischte Sacheinlage/Mischeinlage | 186 | 68 |
| 5. Die Einlageleistung | 187 | 68 |
| a) Allgemeines | 188 | 68 |
| b) Leistung von Geldeinlagen | 189 | 69 |
| c) Leistung von Sacheinlagen | 191 | 70 |
| d) Leistung zur freien Verfügung | 194 | 70 |
| 6. Die Registeranmeldung | 199 | 73 |
| a) Erklärungen, Versicherungen, Unterlagen | 199 | 73 |
| b) Haftung für falsche Angaben | 205 | 76 |
| 7. Prüfung der Anmeldung | 208 | 76 |
| a) Allgemeines | 208 | 76 |
| b) Prüfungsgegenstand | 213 | 77 |
| c) Prüfungszeitpunkt bei der Gründung | 217 | 78 |
| d) Der Bewertungszeitpunkt bei der Gründung | 219 | 79 |
| aa) Der Bewertungszeitpunkt bei Sacheinlagen | 220 | 79 |
| bb) Die denkbaren Bewertungszeitpunkte bei dem übrigen Vermögen | 229 | 82 |
| cc) Der Wert bei Anmeldung oder Prüfung | 236 | 85 |
| e) Prüfung und Bewertung in der Insolvenz | 243 | 88 |
| f) Bewertungsmaß | 248 | 89 |
| 8. Eintragung | 253 | 91 |
| II. Die Aufbringung des Stammkapitals bei der Unternehmergesellschaft | 258 | 93 |
| 1. Die Unternehmergesellschaft – Sonderform der GmbH | 261 | 94 |
| 2. Die für die Unternehmergesellschaft geltenden Sonderregeln | 265 | 94 |
| a) Das Mindestkapital | 266 | 94 |
| b) Das Verbot von Sacheinlagen | 268 | 95 |
| c) Die Pflicht zur Rücklagenbildung | 271 | 96 |
| d) Die Firma der Unternehmergesellschaft | 276 | 97 |
| e) Die materielle Unterkapitalisierung der Unternehmergesellschaft | 279 | 97 |
| f) Der Wegfall der Sonderregeln für die Unternehmergesellschaft | 281 | 98 |

| | Rn. | Seite |
|---|------------|------------|
| III. Vorratsgründung/Mantelverwendung | 283 | 99 |
| 1. Allgemeines | 283 | 99 |
| 2. Änderung des Unternehmensgegenstands | 286 | 100 |
| 3. Wirtschaftliche Neugründung der GmbH? | 287 | 100 |
| E. Die GmbH während ihrer Entstehung – Haftung für Verbindlichkeiten, Wertveränderungen und Verluste | 293 | 103 |
| I. Die Haftung für im Namen der Vor-GmbH begründete Verbindlichkeiten | 294 | 103 |
| 1. Die Haftung der Vorgesellschaft | 295 | 103 |
| a) Vorgesellschaft – Vorgründungsgesellschaft | 295 | 103 |
| b) Die Rechtsnatur der Vorgesellschaft | 299 | 104 |
| c) Die Kapital- und Haftungsverfassung | 304 | 106 |
| 2. Die Haftung der Gesellschafter | 312 | 107 |
| II. Die Wahrung des Unversehrtheitsgrundsatzes während der Entstehung | 318 | 108 |
| 1. Die Wirkung des Unversehrtheitsgrundsatzes | 319 | 109 |
| 2. Die Haftung für Wertdifferenzen | 324 | 110 |
| a) Die Wertdifferenz bei Sacheinlagen | 327 | 110 |
| b) Die Wertdifferenz bei sonstigem Vermögen | 329 | 111 |
| c) Der Bewertungszeitpunkt | 333 | 111 |
| 3. Die Haftung für Wertverluste bis zur Eintragung | 336 | 113 |
| a) Der maßgebliche Zeitpunkt | 339 | 113 |
| b) Der Umfang der Haftung | 341 | 114 |
| 4. Der Anwendungsbereich der Haftungen | 342 | 115 |
| F. Die Aufbringung des Stammkapitals bei der Kapitalerhöhung | 346 | 117 |
| I. Allgemeines | 346 | 117 |
| II. Die effektive Kapitalerhöhung | 348 | 117 |
| 1. Der Kapitalerhöhungsbeschluss | 349 | 118 |
| 2. Zustimmungspflicht der Gesellschafter | 354 | 119 |
| 3. Der Zulassungsbeschluss | 357 | 119 |
| 4. Das Bezugsrecht | 361 | 121 |
| 5. Ausschluss des Bezugsrechts | 365 | 122 |
| 6. Übernahmeverträge | 369 | 123 |
| 7. Leistung zur freien Verfügung | 371 | 123 |
| 8. Registeranmeldung | 376 | 126 |
| 9. Prüfung durch das Registergericht | 381 | 127 |
| 10. Kapitalerhöhung mit Sacheinlagen | 383 | 127 |
| 11. Ausschüttungs-Rückhol-Verfahren | 389 | 128 |
| III. Genehmigtes Kapital | 393 | 130 |
| 1. Genehmigtes Kapital/Stammkapital | 396 | 130 |

| | Rn. | Seite |
|---|-----|-------|
| 2. Grenzen der Ermächtigung | 405 | 132 |
| 3. Genehmigtes Kapital bei der Unternehmergeellschaft | 409 | 132 |
| IV. Die nominelle Kapitalerhöhung | 410 | 133 |
| 1. Allgemeines | 410 | 133 |
| 2. Kapitalerhöhungsbeschluss | 412 | 133 |
| 3. Anmeldung, Prüfung und Eintragung | 414 | 134 |
| G. Die Aufbringung der Resteinlage | 417 | 137 |
| I. Zahlungszeitpunkt/Verzinsung | 418 | 137 |
| 1. Rechtzeitigkeit der Zahlung | 418 | 137 |
| 2. Bestimmung des Zahlungszeitpunkts | 419 | 137 |
| 3. Fälligkeit in der Insolvenz | 422 | 138 |
| 4. Verzugszinsen/Fälligkeitszinsen | 423 | 138 |
| II. Die Anforderungen für die Resteinlage nach dem „Grundsatz der realen Kapitalaufbringung“ | 424 | 138 |
| 1. Allgemeines | 424 | 138 |
| 2. Befreiungen, Erfüllungsalternativen, Zurückbehaltungsrechte | 426 | 139 |
| III. Durchsetzung der Einlageforderung, Sicherung der Kapitalaufbringung | 435 | 141 |
| 1. Allgemeines | 435 | 141 |
| 2. Das Kaduzierungsverfahren | 440 | 142 |
| 3. Ersatzhaftung | 443 | 143 |
| 4. Ausfallhaftung | 448 | 144 |
| IV. Verjährung | 451 | 145 |
| 1. Die Rechtsentwicklung | 451 | 145 |
| 2. Die Verjährung nach altem Recht | 452 | 145 |
| 3. Die Unverjährbarkeit der Einlageforderungen | 453 | 145 |
| 4. Rechtspolitische Überlegungen | 460 | 147 |
| H. Über das Stammkapital hinausgehende Leistungen | 469 | 149 |
| I. Freiwillige Zahlungen über die Mindeststammeinlage hinaus | 469 | 149 |
| 1. Anlass freiwilliger Leistungen | 469 | 149 |
| 2. Haftung der Gesellschafter | 472 | 150 |
| II. Nebenleistungen | 475 | 150 |
| 1. Anlass und Art von Nebenleistungen | 475 | 150 |
| 2. Aufgeld für Neuaufnahme von Gesellschaftern | 477 | 151 |
| 3. Schuldrechtliche Verpflichtungen | 479 | 151 |
| III. Nachschussleistungen | 482 | 152 |
| 1. Variables Zusatzkapital | 482 | 152 |

| | Rn. | Seite |
|---|------------|------------|
| 2. Nachschuss-/Nebenleistungen | 483 | 152 |
| 3. Beschränkte/unbeschränkte Nachschusspflicht | 485 | 152 |
| IV. Gesellschafterdarlehen/vorzeitige und unbenannte | | |
| Kapitalzuwendungen (stille Einlagen) | 486 | 153 |
| 1. Gesellschafterdarlehen | 486 | 153 |
| 2. Vorzeitige Leistungen auf eine zukünftige Kapitalerhöhung | 491 | 154 |
| 3. Unbenannte Liquiditätszuwendungen/stille Einlagen | 496 | 155 |
| I. Missglückte Geldeinlagen/verdeckte Sacheinlagen/ Zahlungen an Dritte | 500 | 157 |
| I. Die Geldleistung auf Bankkonten | 503 | 157 |
| 1. Allgemeines | 503 | 157 |
| 2. Mängel der Leistungshandlung | 512 | 159 |
| 3. Fehlen der Erfüllungswirkung | 516 | 160 |
| a) Verwendungsabsprachen | 516 | 160 |
| b) Zahlung auf debitorisches Bankkonto | 522 | 162 |
| II. Die verdeckte Sacheinlage | 526 | 163 |
| 1. Allgemeines | 526 | 163 |
| a) Anlass und Folgen | 526 | 163 |
| b) Die Korrekturen durch das MoMiG | 529 | 163 |
| c) Der verbliebene Anwendungsbereich | 532 | 164 |
| 2. Der Umgehungsvorwurf | 535 | 165 |
| 3. Der Umgehungstatbestand | 539 | 166 |
| a) Erwerbsgeschäfte und Darlehensgewährungen | 539 | 166 |
| b) Die Tatbestandsmerkmale | 543 | 167 |
| aa) Der sachliche und zeitliche Zusammenhang ... | 544 | 167 |
| bb) Das Bestehen einer Abrede | 547 | 168 |
| cc) Die Umgehungsabsicht | 549 | 168 |
| dd) Verkehrsgeschäfte/Umsatzgeschäfte | 550 | 168 |
| 4. Die Folgen der Umgehung | 553 | 169 |
| a) Rechtslage für vor Inkrafttreten des MoMiG bewirkte Einlageleistungen | 553 | 169 |
| b) Rechtslage nach Inkrafttreten des MoMiG | 557 | 170 |
| aa) Die Folgen für einfache verdeckte Sacheinlagen | 558 | 170 |
| bb) Die Folgen für verdeckte Mischeinlagen, für verdeckte gemischte Sacheinlagen und für Resteinlagen | 563 | 171 |
| cc) Die vom MoMiG nicht gelösten Fragen | 569 | 174 |
| dd) Die Folgen für das „Hin- und Herzahlen“ | 571 | 175 |
| c) Die Probleme des Cash-Poolings | 580 | 177 |
| 5. Übergangsrecht | 587 | 178 |
| 6. Die Heilung verdeckter Sacheinlagen | 591 | 178 |

| | Rn. | Seite |
|--|-----|-------|
| a) Allgemeines | 591 | 178 |
| b) Die Rechtsprechung des Bundesgerichtshofes | 593 | 179 |
| c) Die Schwächen der Rechtsprechung | 596 | 180 |
| d) Der Berichtigungsbeschluss/ Feststellungsbeschluss | 597 | 181 |
| e) Das bleibende Bedürfnis nach Heilungsmöglichkeiten | 602 | 182 |
| f) Die Zulässigkeit eines feststellenden Heilungsbeschlusses | 610 | 184 |
| III. Missglückte Einlageleistungen | 615 | 185 |
| 1. Abtretung, Verpfändung, Pfändung der Einlageforderung | 616 | 185 |
| 2. Anweisung zur Zahlung an Dritte | 625 | 187 |
| 3. Rechtsfolgen | 626 | 187 |
| J. Nominelle und materielle Unterkapitalisierung | 628 | 189 |
| I. Allgemeines | 628 | 189 |
| II. Nominelle Unterkapitalisierung | 631 | 189 |
| III. Materielle Unterkapitalisierung | 633 | 190 |
| 1. Der Tatbestand | 633 | 190 |
| 2. Durchbrechung des Trennungsprinzips | 637 | 191 |
| 3. Fälle der Parallelhaftung von GmbH und ihren Gesellschaftern | 639 | 191 |
| a) Die Meinungen im Schrifttum | 640 | 192 |
| b) Die Auffassung des Bundesgerichtshofs | 645 | 193 |
| K. Die Grenze zwischen Kapitalaufbringung und Kapitalerhaltung | 649 | 195 |
| I. Rückgabe von Gesellschaftsleistungen | 650 | 195 |
| II. Andere Fälle der Anspruchskonkurrenz | 653 | 196 |
| III. Ende der Kapitalaufbringung/Beginn der Kapitalerhaltung | 654 | 196 |
| L. Kapitalerhaltung: Grundlagen und Überblick | 680 | 199 |
| I. Problembeschreibung | 680 | 199 |
| II. Höhe der Kapitalbindung – „Bilanzielle Betrachtungsweise“ | 689 | 202 |
| III. Art und Weise der Erhaltung | 694 | 203 |
| 1. Schutzgut: Stammkapitalziffer, nicht Zusammensetzung des Stammkapitals | 694 | 203 |
| 2. Schutz des Stammkapitals nur gegen Abzug durch Gesellschafter | 695 | 204 |

| | Rn. | Seite |
|---|------------|------------|
| 3. Zusammenführung von Haftung und Verantwortung – Adressaten des Kapitalerhaltsrechts | 698 | 205 |
| 4. Exkurs: Unterschiede zum System der Kapitalerhaltung in der Aktiengesellschaft | 700 | 205 |
| IV. Rechtsquellen | 702 | 206 |
| V. Kritik am bestehenden System der Kapitalerhaltung | 706 | 207 |
| M. Der Grundfall: Auszahlungssperre nach § 30 Abs. 1 Satz 1 GmbHG | 711 | 211 |
| I. Überblick | 711 | 211 |
| II. Die Tatbestandsvoraussetzungen | 715 | 212 |
| 1. Überblick | 715 | 212 |
| 2. Empfängereigenschaft | 718 | 212 |
| a) Leistung an den Gesellschafter | 718 | 212 |
| b) Leistung an den Gesellschafter durch Leistung an einen Dritten | 720 | 213 |
| 3. Gesellschaftereigenschaft des Empfängers | 729 | 217 |
| a) „Formaler“ Gesellschafter | 730 | 217 |
| b) Geltung von § 30 Abs. 1 Satz 1 GmbHG bei unrichtiger Gesellschafterliste | 731 | 217 |
| c) Gesellschaftern gleichgestellte Dritte | 734 | 219 |
| d) Maßgebender Zeitpunkt für die Prüfung der Gesellschaftereigenschaft des Empfängers | 744 | 225 |
| 4. Auszahlung aus dem Gesellschaftsvermögen | 753 | 228 |
| a) Mögliche Formen einer „Auszahlung“ | 753 | 228 |
| b) Annahme einer Auszahlung bei bilanzneutralen Leistungen – „wirtschaftliche Betrachtungsweise“ | 757 | 230 |
| c) Drittvergleich – „Auszahlung“ nur bei Leistung mit Rücksicht auf das Gesellschaftsverhältnis | 766 | 233 |
| d) Beispiele | 770 | 234 |
| N. Aufhebung des „Auszahlungsverbots“ | 777 | 239 |
| I. Überblick | 777 | 239 |
| II. Grundfall: Vollwertiger und deckender Gegenleistungs- oder Rückgewähranspruch (§ 30 Abs. 1 Satz 2 Alt. 2 GmbHG) ... | 779 | 239 |
| 1. Allgemeines | 779 | 239 |
| 2. Deckungsgebot | 785 | 241 |
| 3. Vollwertigkeitsgebot | 795 | 245 |
| 4. Insbesondere: Darlehensgewährung an Gesellschafter, Cash-Pooling-Systeme | 803 | 247 |
| a) Überblick | 803 | 247 |
| b) Bestehen eines vollwertigen Rückgewähranspruchs ... | 807 | 248 |

| | Rn. | Seite |
|---|-----|-------|
| aa) Anfängliche Solvenz des Gesellschafters oder Besicherung | 807 | 248 |
| bb) Nachträgliche Änderungen | 816 | 251 |
| cc) Erforderlichkeit angemessener Verzinsung | 819 | 251 |
| c) Konsequenzen fehlender Vollwertigkeit des Rückgewähranspruches | 828 | 255 |
| d) Exkurs: Sonstige Anforderungen bei der Gewährung von Darlehen | 830 | 255 |
| e) Insbesondere: Cash-Pooling-Systeme außerhalb eines Vertragskonzerns | 833 | 256 |
| 5. Stellung von Sicherheiten durch die Gesellschaft | 837 | 258 |
| a) Übersicht | 837 | 258 |
| b) Besicherung von Forderungen eines Dritten gegen einen Gesellschafter (<i>upstream securities</i>) | 839 | 259 |
| aa) Maßgeblicher Zeitpunkt | 839 | 259 |
| bb) Fall 1: Zum Zeitpunkt der Verpflichtung bzw. Bestellung ist keine spätere Inanspruchnahme zu erwarten | 841 | 259 |
| cc) Fall 2: Bereits bei Bestellung ist eine spätere Inanspruchnahme zu erwarten | 845 | 261 |
| dd) Weitergehende Beschränkungen für die Sicherheitenbestellung? | 848 | 262 |
| ee) Exkurs: <i>Limitation Language</i> | 855 | 264 |
| c) Besicherung von Forderungen eines Gesellschafters gegen einen Dritten | 858 | 265 |
| d) Notwendigkeit eines Avalzinses? | 862 | 267 |
| 6. Vollwertigkeit und Deckung des Rückgewähranspruchs bei Überlassung von Gegenständen | 863 | 267 |
| III. Auszahlungen bei Bestehen eines Gewinnabführungs- oder Beherrschungsvertrages (§ 30 Abs. 1 Satz 2 Alt. 1 GmbHG) ... | 864 | 267 |
| 1. Überblick | 864 | 267 |
| 2. Bestehen eines Beherrschungs- oder Gewinnabführungsvertrages | 865 | 268 |
| 3. Rechtmäßigkeit etwaiger Weisungen? | 868 | 269 |
| 4. Vollwertigkeit des Anspruchs auf Verlustausgleich | 870 | 270 |
| IV. Rückzahlung von Gesellschafterdarlehen und gleichgestellten Gesellschafterfinanzierungen (§ 30 Abs. 1 Satz 3 GmbHG) | 876 | 271 |
| O. Herbeiführung, Vertiefung oder Verfestigung einer Unterbilanz | 883 | 275 |
| I. Einführung | 883 | 275 |
| II. Ermittlung der Unterbilanz: Vergleich von Gesellschaftsvermögen und Stammkapital | 888 | 276 |

| | Rn. | Seite |
|---|---------|---------|
| 1. Die Ermittlung des Gesellschaftsvermögens | 889 | 276 |
| 2. Berechnung und Bewertung | 890 | 277 |
| 3. Einzelne Aspekte | 893 | 278 |
| a) Aktivseite | 893 | 278 |
| b) Passivseite | 900 | 280 |
| 4. Das Stammkapital | 906 | 281 |
| 5. Das Stammkapital bei der Unternehmergesellschaft | 908 | 282 |
| 6. Vergleich des Nettovermögens mit der Stammkapitalziffer | 913 | 283 |
| a) Unterdeckung | 913 | 283 |
| b) Doppelter Bewertungsmaßstab | 917 | 284 |
| 7. Zusammenfassung | 920 | 285 |
| P. Rechtsfolgen eines Verstoßes gegen § 30 Abs. 1 Satz 1 GmbHG | 929 | 287 |
| I. Auswirkungen eines Verstoßes gegen das Auszahlungsverbot auf das schuldrechtliche bzw. dingliche Rechtsgeschäft | 929 | 287 |
| II. Auswirkungen eines Verstoßes gegen das Auszahlungsverbot auf Gesellschafterbeschlüsse | 932 | 288 |
| III. Folgen für den/die Gesellschafter | 934 | 289 |
| 1. Erstattungsanspruch (§ 31 Abs. 1 GmbHG) | 935 | 289 |
| a) Überblick | 935 | 289 |
| b) Einzelheiten | 940 | 291 |
| aa) Schuldner des Anspruchs | 940 | 291 |
| bb) Gläubiger des Anspruchs | 944 | 293 |
| cc) Inhalt des Anspruchs | 948 | 294 |
| dd) Aufrechnung und Vergleich | 953 | 296 |
| ee) Höhe des Anspruchs | 955 | 298 |
| ff) Einreden und Einwendungen | 958 | 298 |
| gg) Prozessuale Aspekte | 977 | 304 |
| 2. Schicksal des Auszahlungsanspruchs (Gegenanspruchs) des Gesellschafters | 988 | 307 |
| 3. Ausfallhaftung der anderen Gesellschafter (§ 31 Abs. 3 GmbHG) | 996 | 309 |
| a) Die von der Ausfallhaftung Betroffenen | 997 | 309 |
| b) Haftungsvoraussetzungen | 1002 | 311 |
| c) Art und Umfang der Haftung | 1003 | 311 |
| d) Verjährung | 1007 | 312 |
| 4. Schadensersatzhaftung der Gesellschafter | 1008 | 312 |
| IV. Folgen für den Geschäftsführer | 1015 | 314 |
| 1. Überblick | 1015 | 314 |
| 2. Prüfungspflicht | 1017 | 315 |
| 3. Abwendungspflicht/Leistungsverweigerungsrecht | 1018 | 315 |

| | Rn. | Seite |
|---|-------------|------------|
| a) Rechtsnatur und Inhalt des Leistungsverweigerungsrechts | 1021 | 316 |
| b) Gegner des Leistungsverweigerungsrechts | 1022 | 316 |
| c) Dauer des Leistungsverweigerungsrechts | 1024 | 316 |
| 4. Pflicht zur Rückgängigmachung oder zum Ausgleich | 1025 | 317 |
| 5. Haftung gegenüber der Gesellschaft (§ 43 Abs. 3 GmbHG) | 1026 | 317 |
| a) Tatbestandsvoraussetzungen | 1027 | 317 |
| b) Einreden/Einwendungen | 1035 | 323 |
| c) Abtretung/Pfändbarkeit | 1038 | 324 |
| d) Prozessuale Aspekte | 1040 | 324 |
| e) Darlegungs- und Beweislast | 1043 | 326 |
| 6. Haftung gegenüber den Gesellschaftern (§ 31 Abs. 6 GmbHG) | 1049 | 328 |
| 7. Haftung gegenüber den Gesellschaftsgläubigern | 1052 | 329 |
| V. Sonderfall: Haftung des geschäftsführenden Alleingesellschafters | 1055 | 330 |
| VI. Folgen für (leitende) Angestellte der Gesellschaft | 1059 | 332 |
| VII. Folgen für Dritte | 1065 | 333 |
| 1. Der Grundsatz | 1065 | 333 |
| 2. Ausnahmen | 1067 | 334 |
| Q. Kapitalerhaltung bei „Typenvermischung“ (GmbH & Co. KG) | 1077 | 337 |
| I. Der Grundsatz | 1078 | 337 |
| II. Die Ausnahme | 1079 | 337 |
| III. Beispiele | 1080 | 338 |
| R. Besondere Formen der gesetzlichen Kapitalerhaltung | 1087 | 341 |
| I. Auszahlungssperre für einbezahlte Nachschüsse (§ 30 Abs. 2 GmbHG) | 1087 | 341 |
| 1. Überblick | 1087 | 341 |
| 2. Die Tatbestandsvoraussetzungen | 1089 | 341 |
| a) Eingezahlte Nachschüsse | 1089 | 341 |
| b) Art und Weise der Kapitalbindung | 1091 | 342 |
| c) Zeitlicher Anwendungsbereich | 1095 | 343 |
| d) Folgen des § 30 Abs. 2 GmbHG | 1097 | 343 |
| II. Änderung der Gesellschafterstruktur und Kapitalerhaltung | 1099 | 344 |
| 1. Kapitalerhaltung und Erwerb eigener Anteile (§ 33 Abs. 2 GmbHG) | 1100 | 344 |

| | Rn. | Seite |
|--|------|-------|
| a) Überblick | 1100 | 344 |
| b) Verhältnis des § 33 Abs. 2 GmbHG zu § 30 Abs. 1 Satz 1 GmbHG | 1102 | 345 |
| c) Eröffnet § 33 Abs. 2 GmbHG die Möglichkeit einer vereinfachten Kapitalherabsetzung? | 1107 | 346 |
| d) Tatbestandsmerkmale des § 33 Abs. 2 GmbHG ... | 1110 | 348 |
| aa) Anteilserwerb | 1110 | 348 |
| bb) Erwerb eigener Anteile durch Gesellschaft ... | 1112 | 349 |
| cc) Voll einbezahlte Anteile | 1115 | 350 |
| e) Freies, jenseits der Stammkapitalziffer vorhandenes Vermögen | 1116 | 350 |
| aa) Ermittlung des freien Vermögens | 1117 | 350 |
| bb) Maßgebender Zeitpunkt | 1121 | 351 |
| cc) Mehrere Gesellschaftsanteile | 1125 | 352 |
| f) Anlass des Erwerbes | 1127 | 352 |
| aa) Grundsatz | 1127 | 352 |
| bb) Ausnahme für Umwandlungsvorgänge | 1128 | 353 |
| g) Höhe des Entgeltes | 1129 | 353 |
| h) Entsprechende Anwendung auf Inpfandnahme voll eingezahlter Gesellschaftsanteile | 1130 | 353 |
| i) Rechtsfolgen bei Verstoß gegen § 33 Abs. 2 GmbHG | 1131 | 353 |
| aa) Auswirkungen auf das Rechtsgeschäft | 1131 | 353 |
| bb) Folgen für den Geschäftsführer | 1136 | 354 |
| cc) Folgen für den Gesellschafter | 1137 | 354 |
| dd) Ausfallhaftung | 1139 | 355 |
| 2. Kapitalerhaltung bei Einziehung des Gesellschaftsanteils durch Gesellschafterbeschluss | 1140 | 355 |
| a) Überblick | 1140 | 355 |
| b) Tatbestandsvoraussetzungen | 1142 | 356 |
| c) Rechtsfolgen in Bezug auf die Auszahlung | 1143 | 356 |
| d) Rechtsfolgen in Bezug auf den Gesellschafterbeschluss | 1146 | 357 |
| e) Kapitalerhaltung bei klageweiser Ausschließung eines Gesellschafters | 1149 | 360 |
| III. Kredite an der Gesellschaft nahestehende Nichtgesellschafter (§ 43a GmbHG) | 1151 | 361 |
| 1. Normzweck | 1151 | 361 |
| 2. Verhältnis zu anderen Vorschriften | 1154 | 361 |
| 3. Tatbestandsvoraussetzungen | 1157 | 363 |
| a) Der persönliche Anwendungsbereich | 1157 | 363 |
| aa) Der Adressatenkreis | 1158 | 363 |
| bb) Empfängereigenschaft | 1161 | 365 |
| b) Der sachliche Anwendungsbereich | 1162 | 365 |
| c) Der zeitliche Anwendungsbereich/Unterbilanz | 1170 | 367 |

| | Rn. | Seite |
|--|-------------|------------|
| 4. Rechtsfolgen | 1175 | 369 |
| a) Folgen für das Rechtsgeschäft | 1175 | 369 |
| b) Folgen für den Geschäftsführer | 1177 | 369 |
| c) Folgen für den Kreditnehmer | 1179 | 370 |
| d) Analoge Anwendung auf die GmbH & Co. KG ... | 1186 | 372 |
| S. „Kapitalerhaltungsregeln“ außerhalb der §§ 30, 31, 33 und 34 GmbHG | 1187 | 373 |
| I. Überblick | 1187 | 373 |
| II. Fortbestehende Anwendung des „Eigenkapitalersatzrechts“ auf kapitalersetzende Gesellschafterleistungen – Übergangsrecht | 1189 | 374 |
| III. Exkurs: „Eigenkapitalschutz“ kraft Parteivereinbarung – Sanierungsdarlehen, Rangrücktritt und Finanzplankredite | 1195 | 376 |
| 1. Übersicht | 1195 | 376 |
| 2. Einlageähnlicher Charakter der Darlehen – Finanzplankredit | 1200 | 377 |
| 3. Rechtsfolgen | 1202 | 378 |
| 4. Die Ermittlung des Parteiwillens im konkreten Fall | 1211 | 380 |
| IV. Rückführung und Besicherung von Gesellschafterdarlehen und gleichgestellten Forderungen in der Insolvenz | 1217 | 383 |
| 1. Überblick | 1217 | 383 |
| 2. Gesellschafter als Begünstigter | 1225 | 385 |
| 3. Gegenstand: Gesellschafterdarlehen oder gleichgestellte Forderung | 1231 | 387 |
| 4. Rückführung des Darlehens | 1236 | 388 |
| 5. Besicherung | 1241 | 389 |
| 6. Zwerganteilsprivileg | 1242 | 390 |
| 7. Sanierungsprivileg | 1245 | 390 |
| 8. Sonderfall: Befriedigung eines Drittdarlehensgebers | 1250 | 391 |
| 9. Örtliche und internationale Zuständigkeit | 1252 | 391 |
| V. Existenzvernichtungshaftung | 1254 | 392 |
| 1. Überblick | 1254 | 392 |
| 2. Notwendigkeit und Adressaten der Haftung | 1258 | 393 |
| 3. Voraussetzungen der Haftung | 1265 | 395 |
| 4. Existenzvernichtung der Liquidationsgesellschaft | 1275 | 398 |
| 5. Rechtsfolgen | 1276 | 398 |
| 6. Haftung der Geschäftsführer | 1280 | 399 |
| VI. Haftung der Geschäftsführer nach § 64 Satz 3 GmbHG bei Herbeiführung der Zahlungsunfähigkeit | 1282 | 399 |
| 1. Überblick | 1282 | 399 |

| | Rn. | Seite |
|---|------|------------|
| 2. Generelle Anwendungsvoraussetzungen | 1286 | 400 |
| 3. Tatbestandsvoraussetzungen | 1291 | 401 |
| a) Zahlungen | 1291 | 401 |
| b) Gesellschaftereigenschaft des Empfängers | 1293 | 402 |
| c) Herbeiführung der Zahlungsunfähigkeit | 1295 | 403 |
| d) Anwendungsbereich | 1296 | 403 |
| 4. Rechtsfolgen | 1307 | 406 |
| Stichwortverzeichnis | | 409 |