

§ 1 EINFÜHRUNG.....	1
A) Gesellschaftsrecht in der Ersten Juristischen Staatsprüfung.....	1
B) Begriff der Kapitalgesellschaften.....	1
 § 2 Die Gründung von Kapitalgesellschaften	4
A) Gründungsvoraussetzungen im Überblick	4
B) Gründung der GmbH	5
I. Ablauf des Gründungsvorgangs (Überblick)	5
II. Der Gesellschaftsvertrag	6
1. Gesellschaftsvertrag und Satzung	6
2. Abschluss des Gesellschaftsvertrags	6
a) Mängel bei Abschluss des Gesellschaftsvertrages	7
b) Parteien des Gesellschaftsvertrages	8
III. Inhalt der Satzung.....	10
1. Obligatorischer Satzungsinhalt	10
a) Die Firma der GmbH	10
b) Sitz der GmbH.....	12
c) Gegenstand des Unternehmens	13
d) Stammkapital, Stammeinlagen	13
2. Fakultativer Satzungsinhalt.....	14
3. Nebenordnungen	14
IV. Bestellung der Gründungsgeschäftsführer	15
V. Leistung der Einlagen.....	15
1. Bargründung, §§ 7 II, 8 II GmbHG	16
a) Leistung.....	16
b) Endgültige freie Verfügbarkeit.....	17
aa) Grundsätzliches	17
bb) Problemfelder	18
2. Sachgründung.....	21
VI. Anmeldung und Eintragung der GmbH	22
C) Die Unternehmergeellschaft (haftungsbeschränkt).....	23
D) Besonderheiten bei der Gründung der AG	26
E) Gründungsmängel	27
I. Mängel des Gesellschaftsvertrages	27
1. Nach Vertragsschluss	27
2. Nach Invollzugsetzung	28
3. Nach Eintragung	29
II. Mängel der Beitrittserklärung.....	29
F) Gründungshaftung	31
G) Rechtsverhältnisse der Vorgesellschaft	32
I. Die Gründungsphasen im Überblick.....	32
1. Die Vorgesellschaft	32
2. Abgrenzung zur Vorgründungsgesellschaft.....	32
3. Die maßgeblichen Fragestellungen	33

II. Rechtsnatur der Vorgesellschaft	33
III. Der Übergang von Rechten und Pflichten zwischen den Gründungsphasen.....	34
1. Übergang von Rechten und Pflichten von der Vorgründungsgesellschaft auf die Vorgesellschaft?	34
2. Übergang der Rechte und Pflichten der Vor-GmbH auf die entstandene GmbH	35
a) Das Vorbelastungsverbot.....	35
b) Identitätswahrende Umwandlung und Vorbelastungshaftung	36
aa) Das Wesen der identitätswahrenden Umwandlung	36
bb) Die Vorbelastungshaftung	36
IV. Anwendbares Recht.....	38
1. Innenrecht der Vor-GmbH.....	38
2. Außenrecht der Vor-GmbH	38
a) Handlungsverfassung	38
b) Haftungsverfassung	39
aa) Haftung der Vor-GmbH	39
bb) Haftung der Gesellschafter.....	40
cc) Handelndenhaftung	43
V. Klausurbeispiel zur Vor-GmbH.....	44
H) Vorratsgründung und Mantelkauf	46
§ 3 Die Organisationsverfassung der Kapitalgesellschaften.....	50
A) Überblick	50
B) Geschäftsleitung: Geschäftsführer und Vorstand	52
I. Bestellung und Abberufung der Geschäftsleitung	52
1. Grundsätzliches	52
2. Bestellungsverfahren	53
a) Bestellungsakt.....	53
b) Anstellungsvertrag	54
c) Verhältnis von Bestellung zu Anstellung	54
3. Abberufung des Geschäftsführers.....	55
a) GmbH-Recht	55
b) Aktienrecht	56
c) Wirkung der Abberufung auf den Anstellungsvertrag	56
II. Rechte und Pflichten des Geschäftsführers	57
1. Vertretung der Gesellschaft	57
2. Geschäftsführung	60
a) Aktienrecht	60
b) GmbH-Recht	61
3. Weitere Pflichten des Geschäftsführers / Vorstandes	61
III. Haftung des Geschäftsführers	62
1. Haftung gegenüber der Gesellschaft	62
a) GmbH-Recht	62
aa) Organschaftlicher Schadensersatzanspruch, § 43 II GmbHG	62
bb) Weitere organschaftliche Haftungsgrundlagen	69
cc) Nichtorganschaftliche Haftungsgrundlagen.....	69
b) Ansprüche der Aktiengesellschaft.....	70
c) Übersicht über die Ansprüche der Gesellschaft.....	73
2. Haftung gegenüber den Gesellschaftern	74
3. Haftung gegenüber Dritten	75
a) Deliktische Eigenhaftung, § 823 I BGB	75
b) Deliktische Eigenhaftung, § 823 II BGB i.V.m. Schutzgesetzen.....	76
aa) Der Fall „Infomatec“	76
bb) Der Verstoß gegen die Insolvenzantragspflicht	78
c) Eigenhaftung aus §§ 311 II Nr. 1 - 3, III, 280 I BGB	81

C) Hauptversammlung und Gesellschafterversammlung	82
I. Kompetenzen.....	82
1. Grundsätzliches	82
2. Die Zuständigkeit der Hauptversammlung der AG	83
a) Grundlagenzuständigkeit	83
b) Wahl und Abberufung der Aktionärsvertreter im Aufsichtsrat.....	86
c) Entlastung der Mitglieder von Vorstand und Aufsichtsrat	86
d) Weitere Rechte	86
3. Zuständigkeit der Gesellschafterversammlung der GmbH.....	87
a) Grundsätzliches	87
b) Kompetenzen im Einzelnen	87
II. Ablauf der Hauptversammlung / Gesellschafterversammlung	88
1. Die Hauptversammlung der AG	88
a) Die Einberufung der Hauptversammlung.....	88
b) Ablauf der Hauptversammlung	88
2. Ablauf der Gesellschafterversammlung der GmbH	90
III. Beschlussfassung und Stimmrecht	91
1. Beschlussfassung	91
2. Stimmrecht.....	92
3. Stimmrechtsverbote	93
4. Stimmbindungsverträge	94
IV. Beschlussmängel	96
1. Grundsätzliches	96
2. Einteilung fehlerhafter Beschlüsse	96
3. Rechtsschutz gegen fehlerhafte Beschlüsse.....	97
a) Zulässigkeit und prozessuale Besonderheiten	98
aa) statthafte Klageart	98
bb) Weitere prozessuale Besonderheiten	100
b) Begründetheit.....	100
aa) Passivlegitimation.....	100
bb) Anfechtungsbefugnis	100
cc) Anfechtungsfrist	101
dd) Nichtigkeitsgründe	102
ee) Anfechtungsgründe	104
4. Missbräuchliche Anfechtungsklagen	108
a) Die Problematik.....	108
b) Früherer Lösungsansatz	108
c) Das Freigabeverfahren gem. § 246a AktG n.F.....	109
V. Actio pro sociate	109
D) Aufsichtsrat	110
I. Funktion	110
II. Bestellung und Abberufung	110
1. Zusammensetzung des Aufsichtsrats.....	110
2. Bestellung des Aufsichtsrats.....	111
3. Abberufung des Aufsichtsrats	111
III. Innere Organisation des Aufsichtsrats.....	112
IV. Rechte und Pflichten des Aufsichtsrats.....	112
V. Haftung der Aufsichtsratsmitglieder	113

§ 4 Rechtsstellung der Gesellschafter (Mitgliedschaft)	114
A) Erwerb der Mitgliedschaft	114
I. Aktienrecht	114
II. GmbH-Recht	114
1. Originärer und derivativer Erwerb	115
2. Die Formvorschriften des § 15 III, IV GmbHG	115
3. Vinkulierung, § 15 V GmbHG	117
4. Rechtstellung des Erwerbers des GmbH-Anteils	117
5. Gutgläubiger Erwerb von Geschäftsanteilen, § 16 III GmbHG	118
B) Verlust der Mitgliedschaft	120
I. GmbH-Recht	120
1. Einziehung	120
2. Ausschließung eines Gesellschafters	123
3. Kaduzierung, §§ 21 ff. GmbHG	123
4. Austritt	123
II. Aktienrecht	124
1. Verlust der Mitgliedschaft grundsätzlich nur durch Veräußerung der Aktie	124
2. Der „Squeeze Out“	124
a) Allgemeines	124
b) Die Voraussetzungen des Ausschlusses	125
c) Rechtsschutzmöglichkeiten gegen den Squeeze-Out Beschluss	126
C) Mitgliedschaftsrechte und -pflichten	126
I. Mitgliedschaftsrechte	126
1. Vermögensrechte	126
a) Gewinnbezugsrecht	127
aa) GmbH-Recht	127
bb) Aktienrecht	128
b) Anspruch auf den Liquidationsgewinn	128
c) Bezugsrechte	128
2. Mitverwaltungsrechte	128
a) Mitwirkungsrechte	129
b) Informationsrechte	129
aa) Einsichtsrecht	130
bb) Auskunftsrecht	130
3. Sonderrechte	135
4. Minderheitsrechte (Überblick)	135
II. Mitgliedschaftspflichten	136
1. Einlagepflicht	136
2. Nebenleistungspflichten	136
a) Nachschusspflicht	137
b) Sonderproblem: Der Finanzplankredit	137
3. Treuepflicht	139
a) Treuepflichten bei der GmbH	140
b) Treuepflichten bei der AG	141
aa) Das Gleichbehandlungsgesetz, § 53a AktG	141
bb) Allgemeine Treuepflichten bei der AG	141
§ 5 Finanzordnung der Kapitalgesellschaften	145
A) Grundsystem	145
B) Aufbringung des Stammkapitals	145
I. Gestaltungsformen	146

II. Bareinlagen	147
1. Einlageanspruch der Gesellschaft	147
2. Ordnungsgemäße Erfüllung der Einlageforderung	148
a) Reale Mittelzuführung	148
b) Problem: Aufrechnung	148
3. Rechtsfolgen nicht ordnungsgemäßer Erfüllung	151
4. Kaduzierungsverfahren	152
III. Sacheinlagen	153
1. Begriff der Sacheinlage	154
a) Die Sacheinlage nach GmbH-Recht	154
b) Die Sacheinlage nach Aktienrecht	155
2. Rechtsfolgen	156
a) Erlöschen der Einlageverpflichtung	156
b) Differenzhaftung	156
3. Verschleierte Sachgründung (verdeckte Sacheinlagen)	157
a) Problematik	157
b) Definition	158
c) Fallgruppen verdeckter Sacheinlagen	158
aa) Verrechnungsfälle	158
bb) Hin- und Herzählung	159
cc) Drittgeschäfte	159
d) Voraussetzungen der verdeckten Sacheinlage	160
e) Rechtsfolgen	161
aa) keine Erfüllungswirkung	161
bb) Anrechnung des Wertes des geleisteten Gegenstandes (sog. Anrechnungslösung)	162
f) Heilung der verdeckten Sacheinlage	163
C) Kapitalerhaltung	164
I. Grundsätzliches	164
II. Verbot der Einlagenrückgewähr	165
1. Voraussetzungen	165
a) Unterbilanz	165
b) Auszahlung	166
c) Verdeckte Vorteilsgewährung	166
2. Rechtsfolgen	169
a) Recht zur Erfüllungsverweigerung	170
b) Rückgewähranspruch gem. § 31 I GmbHG	170
aa) Schuldner des Rückgewähranspruchs	170
bb) Anspruchsinhalt und Anspruchshöhe	171
cc) Ausschluss bei nachhaltiger Behebung der Unterbilanz?	171
dd) Weitere Ansprüche	172
ee) Ausfallhaftung der Mitgesellschafter	173
ff) Aufrechnung gegen Rückforderungsansprüche	174
III. (Eigenkapitalersetzende) Gesellschafterdarlehen	175
1. Grundgedanken	175
a) Der Unterschied zwischen Eigenkapital und Fremdkapital	175
b) Das „magische Dreieck“	175
c) Entwicklung des Rechts der Gesellschafterdarlehen (Eigenkapitalersatzrechts)	176
2. Anwendungsbereich und Voraussetzungen der Regelungen über Gesellschafterdarlehen	178
a) Einbezogene Gesellschaftsformen	178
b) Der persönliche Anwendungsbereich (Darlehensgeber)	179
aa) Gesellschafter	179
bb) Ausnahmetatbestände, §§ 39 IV, V InsO	180
c) Die Finanzierungsformen	181
aa) Gesellschafterdarlehen	181
bb) Bestellen von Sicherheiten, § 44a InsO	182
cc) Wirtschaftlich gleichgestellte Leistungen (das Problem der Nutzungsüberlassung)	182
d) Wegfall des Erfordernisses der „Krise der Gesellschaft“	185

3. Rechtsfolgen der Gesellschafterdarlehen.....	185
a) Überblick	185
b) Die Rechtsfolgen für Gesellschafterdarlehen nach neuem Recht	188
aa) In der Insolvenz	188
bb) Außerhalb des Insolvenzverfahrens.....	190
c) Rechtsfolgen von Kreditsicherheiten von Gesellschaftern	191
IV. Erwerb eigener Geschäftsanteile	192
1. Erwerb eigener Anteile bei der Aktiengesellschaft	192
2. Erwerb eigener Anteile bei der GmbH	193
V. Darlehen an Geschäftsleiter.....	193
D) Erhöhung und Herabsetzung des Stammkapitals.....	194
I. Grundgedanken	194
II. Kapitalmaßnahmen als spezielle Satzungsänderungen	195
III. Kapitalerhöhung.....	196
1. Effektive Kapitalerhöhung	197
2. Nominelle Kapitalerhöhung.....	202
IV. Kapitalherabsetzung.....	203
§ 6 Die Kapitalgesellschaft im Rechtsverkehr.....	205
A) Gesellschaftsschulden und Haftung	205
I. Vertragliche Ansprüche	205
1. Primäransprüche.....	205
2. Sekundäransprüche/Ansprüche wegen Leistungsstörungen	205
II. Quasivertragliche Schuldverhältnisse	205
III. Gesetzliche Schuldverhältnisse.....	206
1. Ansprüche aus Eigentum	206
2. GoA (§§ 677 ff. BGB)	206
3. Bereicherungsrecht.....	206
4. Delikt	206
5. Gefährdungshaftung	206
IV. Haftung der GmbH/AG	206
B) Durchgriff durch die Kapitalgesellschaft	206
I. Haftungsdurchgriff	207
1. Vermögensvermischung	208
2. Sphärenvermischung	208
3. Institutmissbrauch	209
4. Materielle Unterkapitalisierung.....	209
5. Konzernhaftung (Haftung im qualifiziert faktischen Konzern)	210
II. Zurechnungsdurchgriff.....	210
III. Zurechnungsdurchgriff zugunsten des Gesellschafters	211
§ 7 Beendigung der Kapitalgesellschaft	212
A) Auflösung und Vollbeendigung.....	212
B) Auflösungsgründe	212

C) Liquidation	212
D) Vollbeendigung	213
§ 8 Besonderheiten der Einmann-Kapitalgesellschaften.....	214
§ 9 Konzernrecht	215
A) Grundgedanken.....	215
I. Konzentrationsvorgänge.....	215
II. Gesellschaftsrechtlicher Regelungsbedarf.....	215
B) Das Recht der verbundenen Unternehmen.....	216
I. Rechtquellen des Konzernrechts.....	216
II. Arten der Konzernbildung	217
C) Der Konzern i.S.d. § 18 AktG	217
I. Unternehmen	218
II. Rechtlich selbstständig	218
III. Abhängigkeitsverhältnis	219
IV. Konzernierung (unter einheitlicher Leitungsmacht)	219
D) Der Aktienkonzern	220
I. Vertragskonzern durch Beherrschungsvertrag.....	220
1. Voraussetzungen	221
2. Rechtsfolgen	221
II. Vertragskonzern durch Gewinnabführungsvertrag	222
1. Voraussetzungen	222
2. Rechtsfolgen	222
III. Der faktische Aktienkonzern	222
E) Der GmbH-Konzern	223
I. Vertragskonzern	223
II. Der qualifiziert faktische GmbH Konzern (die frühere Rechtsprechung)	223
1. Abgrenzung zum einfach faktischen Konzern	224
2. Der Konzernhaftungstatbestand (frühere Rechtsprechung).....	225
3. Die Rechtsfolgen.....	226
III. Die Abkehr des BGH vom qualifiziert faktischen GmbH-Konzern	226
1. Die „Bremer Vulkan“- Entscheidung	226
2. Die Reichweite der Entscheidung	226
3. Gründe der Abkehr vom qualifiziert faktischen GmbH-Konzern.....	227
IV. Das neue Haftungskonzept.....	228
1 Der Haftungsstrang der Kapitalerhaltung	228
2. Der Haftungsstrang des Bestandsschutzes	228
3. Das Verhältnis von Kapitalerhaltung und Bestandsschutz	230
4. Bedeutung des Bestandsschutzes	232

§ 10 Sonderformen der Kapitalgesellschaften	233
A) Die KGaA (§§ 278 ff. AktG)	233
B) Die Kapitalgesellschaft & Co KG.....	233
I. Problematik.....	233
II. Erscheinungsformen.....	234
1. Nicht personengleiche GmbH & Co KG.....	234
2. Personengleiche oder echte GmbH & Co KG	234
3. Doppelstöckige GmbH & Co KG.....	235
4. Sternförmige GmbH & Co KG.....	235
III. Rechtliche Behandlung.....	235
1. Grundsätzliches	235
2. Sondervorschriften für die GmbH & Co KG	236
3. Haftung des Geschäftsführers der Komplementär-GmbH gegenüber der KG?	237
4. Besonderheiten der GmbH & Co KG Publikumsgesellschaft.....	237