

§ 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 Unternehmergesellschaft (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 Geschäftsleiters.....	55
a) GmbH-Recht	55
b) Aktienrecht	56
c) Wirkung der Abberufung auf den Anstellungsvertrag	56
II. Rechte und Pflichten des Geschäftsleiters.....	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 Geschäftsleiters	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 societate.....	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) Auskunftspflicht	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 Gleichbehandlungsgebot, § 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 Herzahlung.....	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. Institutsmissbrauch	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