

§ 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	11
b) Sitz der GmbH.....	12
c) Gegenstand des Unternehmens	13
d) Stammkapital, Stammeinlagen	14
2. Fakultativer Satzungsinhalt.....	14
3. Nebenordnungen	15
IV. Bestellung der Gründungsgeschäftsführer	15
V. Leistung der Einlagen.....	16
1. Bargründung, §§ 7 II, 8 II GmbHG	16
a) Leistung.....	16
b) Endgültige freie Verfügbarkeit.....	17
aa) Grundsätzliches.....	17
bb) Problemfelder	19
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	28
2. Nach In Vollzugsetzung	29
3. Nach Eintragung	29
II. Mängel der Beitrittserklärung.....	30
F) Gründungshaftung	31
G) Rechtsverhältnisse der Vorgesellschaft	32
I. Die Gründungsphasen im Überblick.....	32
1. Die Vorgesellschaft	33
2. Abgrenzung zur Vorgründungsgesellschaft.....	33
3. Die maßgeblichen Fragestellungen	33
II. Rechtsnatur der Vorgesellschaft	34

III. Der Übergang von Rechten und Pflichten zwischen den Gründungsphasen	35
1. Übergang von Rechten und Pflichten von der Vorgründungsgesellschaft auf die Vorgesellschaft?	35
2. Übergang der Rechte und Pflichten der Vor-GmbH auf die entstandene GmbH.....	35
a) Das Vorbelastungsverbot.....	36
b) Identitätswahrende Umwandlung und Vorbelastungshaftung	37
aa) Das Wesen der identitätswahrenden Umwandlung	37
bb) Die Vorbelastungshaftung	37
IV. Anwendbares Recht	39
1. Innenrecht der Vor-GmbH.....	39
2. Außenrecht der Vor-GmbH	39
a) Handlungsverfassung	39
b) Haftungsverfassung	40
aa) Haftung der Vor-GmbH	40
bb) Haftung der Gesellschafter.....	41
cc) Handelndenhaftung.....	43
V. Klausurbeispiel zur Vor-GmbH.....	45
H) Vorratsgründung und Mantelkauf	47

§ 3 DIE ORGANISATIONSVERFASSUNG DER KAPITALGESELLSCHAFTEN 51

A) Überblick.....	51
B) Geschäftsleitung: Geschäftsführer und Vorstand	53
I. Bestellung und Abberufung der Geschäftsleitung	53
1. Grundsätzliches	53
2. Bestellungsverfahren	54
a) Bestellungsakt.....	54
b) Anstellungsvertrag	55
c) Verhältnis von Bestellung zu Anstellung	56
3. Abberufung des Geschäftsleiters.....	56
a) GmbH-Recht	57
b) Aktienrecht	57
c) Wirkung der Abberufung auf den Anstellungsvertrag	57
II. Rechte und Pflichten des Geschäftsleiters.....	58
1. Vertretung der Gesellschaft	58
2. Geschäftsführung.....	61
a) Aktienrecht	61
b) GmbH-Recht	62
3. Weitere Pflichten des Geschäftsführers / Vorstandes	62
III. Haftung des Geschäftsleiters	63
1. Haftung gegenüber der Gesellschaft	63
a) GmbH-Recht	63
aa) Organschaftlicher Schadensersatzanspruch, § 43 II GmbHG	63
bb) Weitere organschaftliche Haftungsgrundlagen	70
cc) Nichtorganschaftliche Haftungsgrundlagen.....	70
b) Ansprüche der Aktiengesellschaft.....	71
c) Übersicht über die Ansprüche der Gesellschaft.....	75
2. Haftung gegenüber den Gesellschaftern	75
3. Haftung gegenüber Dritten.....	77
a) Deliktische Eigenhaftung, § 823 I BGB	77
b) Deliktische Eigenhaftung, § 823 II BGB i.V.m. Schutzgesetzen.....	77
aa) Der Fall „Infomatec“	78
bb) Der Verstoß gegen die Insolvenzantragspflicht	80
c) Eigenhaftung aus §§ 311 II Nr. 1-3, III, 280 I BGB	83

C) Hauptversammlung und Gesellschafterversammlung	84
I. Kompetenzen	84
1. Grundsätzliches	84
2. Die Zuständigkeit der Hauptversammlung der AG	85
a) Grundlagenzuständigkeit	85
b) Wahl und Abberufung der Aktionärsvertreter im Aufsichtsrat.....	88
c) Entlastung der Mitglieder von Vorstand und Aufsichtsrat	88
d) Weitere Rechte	88
3. Zuständigkeit der Gesellschafterversammlung der GmbH.....	89
a) Grundsätzliches	89
b) Kompetenzen im Einzelnen	89
II. Ablauf der Hauptversammlung / Gesellschafterversammlung	90
1. Die Hauptversammlung der AG	90
a) Die Einberufung der Hauptversammlung.....	90
b) Ablauf der Hauptversammlung	90
2. Ablauf der Gesellschafterversammlung der GmbH	92
III. Beschlussfassung und Stimmrecht	93
1. Beschlussfassung	93
2. Stimmrecht	94
3. Stimmrechtsverbote	95
4. Stimmbindungsverträge	96
IV. Beschlussmängel	98
1. Grundsätzliches	98
2. Einteilung fehlerhafter Beschlüsse	98
3. Rechtsschutz gegen fehlerhafte Beschlüsse.....	99
a) Zulässigkeit und prozessuale Besonderheiten	100
aa) statthafte Klageart	100
bb) Weitere prozessuale Besonderheiten	102
b) Begründetheit.....	102
aa) Passivlegitimation	102
bb) Anfechtungsbefugnis	103
cc) Anfechtungsfrist	104
dd) Nichtigkeitsgründe	104
ee) Anfechtungsgründe	106
4. Missbräuchliche Anfechtungsklagen	110
a) Die Problematik.....	110
b) Früherer Lösungsansatz	110
c) Das Freigabeverfahren gem. § 246a AktG n.F.....	111
V. Actio pro societate	111
D) Aufsichtsrat	112
I. Funktion	112
II. Bestellung und Abberufung	112
1. Zusammensetzung des Aufsichtsrats	112
2. Bestellung des Aufsichtsrats	113
3. Abberufung des Aufsichtsrats	113
III. Innere Organisation des Aufsichtsrats.....	114
IV. Rechte und Pflichten des Aufsichtsrats.....	114
V. Haftung der Aufsichtsratsmitglieder	115

§ 4 RECHTSSTELLUNG DER GESELLSCHAFTER (MITGLIEDSCHAFT)	116
A) Erwerb der Mitgliedschaft.....	116
I. Aktienrecht	116
II. GmbH-Recht	116
1. Originärer und derivativer Erwerb	117
2. Die Formvorschriften des § 15 III, IV GmbHG	117
3. Vinkulierung, § 15 V GmbHG.....	119
4. Rechtstellung des Erwerbers des GmbH-Anteils	119
5. Gutgläubiger Erwerb von Geschäftsanteilen, § 16 III GmbHG.....	120
B) Verlust der Mitgliedschaft.....	122
I. GmbH-Recht	122
1. Einziehung	122
2. Ausschließung eines Gesellschafters.....	125
3. Kaduzierung, §§ 21 ff. GmbHG.....	126
4. Austritt	126
II. Aktienrecht	126
1. Verlust der Mitgliedschaft grundsätzlich nur durch Veräußerung der Aktie	126
2. Der „Squeeze Out“	127
a) Allgemeines	127
b) Die Voraussetzungen des Ausschlusses.....	128
c) Rechtsschutzmöglichkeiten gegen den Squeeze-Out Beschluss.....	128
C) Mitgliedschaftsrechte und -pflichten	129
I. Mitgliedschaftsrechte	129
1. Vermögensrechte.....	129
a) Gewinnbezugsrecht	129
aa) GmbH-Recht	129
bb) Aktienrecht.....	130
b) Anspruch auf den Liquidationsgewinn	130
c) Bezugsrechte	131
2. Mitverwaltungsrechte	131
a) Mitwirkungsrechte	131
b) Informationsrechte	132
aa) Einsichtsrecht	132
bb) Auskunftsrecht	132
3. Sonderrechte	138
4. Minderheitsrechte (Überblick)	138
II. Mitgliedschaftspflichten.....	139
1. Einlagepflicht	139
2. Nebenleistungspflichten	139
a) Nachschusspflicht	139
b) Sonderproblem: Der Finanzplankredit	140
3. Treuepflicht	142
a) Treuepflichten bei der GmbH	143
b) Treuepflichten bei der AG	144
aa) Das Gleichbehandlungsgebot, § 53a AktG	144
bb) Allgemeine Treuepflichten bei der AG.....	144
§ 5 FINANZORDNUNG DER KAPITALGESELLSCHAFTEN	148
A) Grundsystem	148
B) Aufbringung des Stammkapitals	148
I. Gestaltungsformen	149

II. Bareinlagen.....	150
1. Einlageanspruch der Gesellschaft.....	150
2. Ordnungsgemäße Erfüllung der Einlageforderung.....	151
a) Reale Mittelzuführung	151
b) Problem: Aufrechnung	151
3. Rechtsfolgen nicht ordnungsgemäßer Erfüllung	154
4. Kaduzierungsverfahren.....	155
III. Sacheinlagen	156
1. Begriff der Sacheinlage.....	157
a) Die Sacheinlage nach GmbH-Recht.....	157
b) Die Sacheinlage nach Aktienrecht	158
2. Rechtsfolgen	159
a) Erlöschen der Einlageverpflichtung	159
b) Differenzhaftung.....	159
3. Verschleierte Sachgründung (verdeckte Sacheinlagen)	160
a) Problematik	160
b) Definition	161
c) Fallgruppen verdeckter Sacheinlagen	161
aa) Verrechnungsfälle.....	161
bb) Hin- und Herzählung	162
cc) Drittgeschäfte	162
d) Voraussetzungen der verdeckten Sacheinlage	163
e) Rechtsfolgen	164
aa) keine Erfüllungswirkung	164
bb) Anrechnung des Wertes des geleisteten Gegenstandes (sog. Anrechnungslösung)	165
f) Heilung der verdeckten Sacheinlage	166
C) Kapitalerhaltung.....	167
I. Grundsätzliches	167
II. Verbot der Einlagenrückgewähr	168
1. Voraussetzungen	168
a) Unterbilanz	168
b) Auszahlung	169
c) Verdeckte Vorteilsgewährung	169
2. Rechtsfolgen	172
a) Recht zur Erfüllungsverweigerung	173
b) Rückgewähranspruch gem. § 31 I GmbHG.....	173
aa) Schuldner des Rückgewähranspruchs.....	173
bb) Anspruchsinhalt und Anspruchshöhe.....	174
cc) Ausschluss bei nachhaltiger Behebung der Unterbilanz?	174
dd) Weitere Ansprüche	175
ee) Ausfallhaftung der Mitgesellschafter	176
ff) Aufrechnung gegen Rückforderungsansprüche	177
III. (Eigenkapitalersetzende) Gesellschafterdarlehen.....	178
1. Grundgedanken	178
a) Der Unterschied zwischen Eigenkapital und Fremdkapital	178
b) Das „magische Dreieck“.....	179
c) Entwicklung des Rechts der Gesellschafterdarlehen (Eigenkapitalersatzrechts)	179
2. Anwendungsbereich und Voraussetzungen der Regelungen über Gesellschafterdarlehen	181
a) Einbezogene Gesellschaftsformen	181
b) Der persönliche Anwendungsbereich (Darlehensgeber).....	182
aa) Gesellschafter.....	182
bb) Ausnahmetatbestände, §§ 39 IV, V InsO	184
c) Die Finanzierungsformen	184
aa) Gesellschafterdarlehen	185
bb) Bestellen von Sicherheiten, § 44a InsO	185
cc) Wirtschaftlich gleichgestellte Leistungen (das Problem der Nutzungsüberlassung)	185

d) Wegfall des Erfordernisses der „Krise der Gesellschaft“	188
3. Rechtsfolgen der Gesellschafterdarlehen.....	189
a) Überblick	189
b) Die Rechtsfolgen für Gesellschafterdarlehen nach neuem Recht.....	191
aa) In der Insolvenz	191
bb) Außerhalb des Insolvenzverfahrens.....	193
c) Rechtsfolgen von Kreditsicherheiten von Gesellschaftern	194
IV. Erwerb eigener Geschäftsanteile	195
1. Erwerb eigener Anteile bei der Aktiengesellschaft	195
2. Erwerb eigener Anteile bei der GmbH	196
V. Darlehen an Geschäftsleiter.....	196
D) Erhöhung und Herabsetzung des Stammkapitals.....	197
I. Grundgedanken	197
II. Kapitalmaßnahmen als spezielle Satzungsänderungen	198
III. Kapitalerhöhung.....	200
1. Effektive Kapitalerhöhung	200
2. Nominelle Kapitalerhöhung	206
IV. Kapitalherabsetzung.....	206
§ 6 DIE KAPITALGESELLSCHAFT IM RECHTSVERKEHR	208
A) Gesellschaftsschulden und Haftung	208
I. Vertragliche Ansprüche	208
1. Primäransprüche.....	208
2. Sekundäransprüche/Ansprüche wegen Leistungsstörungen.....	208
II. Quasivertragliche Schuldverhältnisse	208
III. Gesetzliche Schuldverhältnisse.....	209
1. Ansprüche aus Eigentum.....	209
2. GoA (§§ 677 ff. BGB).....	209
3. Bereicherungsrecht.....	209
4. Delikt	209
5. Gefährdungshaftung	209
IV. Haftung der GmbH/AG	209
B) Durchgriff durch die Kapitalgesellschaft	209
I. Haftungsdurchgriff	210
1. Vermögensvermischung	211
2. Sphärenvermischung	211
3. Institutsmissbrauch	212
4. Materielle Unterkapitalisierung.....	212
5. Konzernhaftung (Haftung im qualifiziert faktischen Konzern)	213
II. Zurechnungsdurchgriff.....	213
III. Zurechnungsdurchgriff zugunsten des Gesellschafters	214
§ 7 BEENDIGUNG DER KAPITALGESELLSCHAFT.....	215
A) Auflösung und Vollbeendigung.....	215
B) Auflösungsgründe	215

C) Liquidation	215
D) Vollbeendigung	216
§ 8 BESONDERHEITEN DER EINMANN-KAPITALGESELLSCHAFTEN	217
§ 9 KONZERNRECHT	218
A) Grundgedanken.....	218
I. Konzentrationsvorgänge.....	218
II. Gesellschaftsrechtlicher Regelungsbedarf.....	218
B) Das Recht der verbundenen Unternehmen.....	219
I. Rechtquellen des Konzernrechts.....	219
II. Arten der Konzernbildung	220
C) Der Konzern i.S.d. § 18 AktG	220
I. Unternehmen	221
II. Rechtlich selbstständig	221
III. Abhängigkeitsverhältnis.....	222
IV. Konzernierung (unter einheitlicher Leitungsmacht)	222
D) Der Aktienkonzern	223
I. Vertragskonzern durch Beherrschungsvertrag.....	223
1. Voraussetzungen	224
2. Rechtsfolgen	224
II. Vertragskonzern durch Gewinnabführungsvertrag	225
1. Voraussetzungen	225
2. Rechtsfolgen	225
III. Der faktische Aktienkonzern	225
E) Der GmbH-Konzern	226
I. Vertragskonzern	226
II. Der qualifiziert faktische GmbH Konzern (die frühere Rechtsprechung)	226
1. Abgrenzung zum einfach faktischen Konzern	227
2. Der Konzernhaftungstatbestand (frühere Rechtsprechung).....	228
3. Die Rechtsfolgen.....	229
III. Die Abkehr des BGH vom qualifiziert faktischen GmbH-Konzern.....	229
1. Die „Bremer Vulkan“- Entscheidung	229
2. Die Reichweite der Entscheidung	229
3. Gründe der Abkehr vom qualifiziert faktischen GmbH-Konzern.....	230
IV. Das neue Haftungskonzept.....	231
1. Der Haftungsstrang der Kapitalerhaltung	231
2. Der Haftungsstrang des Bestandsschutzes	231
3. Das Verhältnis von Kapitalerhaltung und Bestandsschutz	233
4. Bedeutung des Bestandsschutzes	235

§ 10 SONDERFORMEN DER KAPITALGESELLSCHAFTEN	236
A) Die KGaA (§§ 278 ff. AktG)	236
B) Die Kapitalgesellschaft & Co KG	236
I. Problematik	236
II. Erscheinungsformen	237
1. Nicht personengleiche GmbH & Co KG	237
2. Personengleiche oder echte GmbH & Co KG	237
3. Doppelstöckige GmbH & Co KG	238
4. Sternförmige GmbH & Co KG	238
III. Rechtliche Behandlung	238
1. Grundsätzliches	238
2. Sondervorschriften für die GmbH & Co KG	239
3. Haftung des Geschäftsführers der Komplementär-GmbH gegenüber der KG?	240
4. Besonderheiten der GmbH & Co KG Publikumsgesellschaft	240