

Inhaltsverzeichnis

	Seite
Vorwort	V
Literaturverzeichnis	XIX
Abkürzungsverzeichnis	XXI

A. Einleitung	Rz.	Seite
I. Grundfragen des Gesellschafterstreits	1	1
II. Grundstruktur der GmbH	11	3
III. Grundstruktur der KG	23	6
1. Gründung	24	6
2. Komplementär	26	7
3. Kommanditist	27	7
B. Gestaltung des Gesellschaftsvertrags: Gestaltung zur Vermeidung des Gesellschafterstreits		
I. Grundregeln	43	12
II. Vertragsklauseln	45	14
1. Stimmverbote und Stimmenmehrheiten	45	14
a) Stimmverbote	46	14
aa) Stimmverbote in der GmbH-Satzung	46	14
bb) Stimmverbote in der KG	51	15
b) Stimmenmehrheiten	54	17
aa) Stimmenmehrheiten in der GmbH-Satzung	55	17
bb) Stimmenmehrheiten im KG-Vertrag	57	17
cc) Gestaltungshinweise	65	20
2. Vermeidung der Pattsituation	71	21
a) Regelungen zur Geschäftsführung	72	21
b) Pattauflösung durch andere Gesellschafts-		
organe	75	22
c) Pattauflösung durch Stichentscheidsrecht	79	23
d) Pattauflösung durch Schiedsgericht	80	24
e) Pattauflösung durch gesellschaftsexterne Dritte?	81	24
f) Pattauflösung durch Stimmbindungsverein-		
barung	82	25

Inhaltsverzeichnis

	Rz.	Seite
g) Pattauflösung durch Aufnahme weiterer Gesellschafter durch genehmigtes Kapital	84	27
h) Pattauflösung durch Russian-Roulette-Klauseln	90	29
3. Verfahrensregeln zur Beschlussfassung	93	31
4. Entnahme und Ausschüttung	94	33
a) GmbH	94	33
b) Vorabauausschüttungen	95	33
c) Zustimmungsfreie Ausschüttungs-/Einlagenrück- gewähransprüche?	96	34
d) GmbH & Co. KG	105	36
e) Komplementär	106	36
f) Kommanditist	108	36
g) Gesellschaftsvertragliche Regelungen	109	37
5. Informationsrechte	112	37
6. Verfahrensregelungen für das freiwillige Aus- scheiden	114	38
a) Vinkulierung	115	39
aa) GmbH	116	39
bb) GmbH & Co. KG	119	40
b) Kündigung	120	40
aa) GmbH	121	40
bb) GmbH & Co. KG	125	41
7. Regelungen zu Ausschluss und Einziehung	131	43
a) GmbH	131	43
aa) Regelung zum Ausscheidenszeitpunkt	132	43
bb) Regelung zum dinglichen Vollzug der Zwangsaftretung	136	44
cc) Wichtige Gründe und Verfahren	137	44
dd) Ausgestaltung der Anfechtungs-/Ausschluss- frist	138	45
ee) Satzungsmäßige Öffnungsklausel für Still- haltevereinbarung?	139	45
b) GmbH & Co. KG	140	46
aa) Ausschlussklage und Ausschlussbeschluss	140	46
bb) Passivlegitimation	141	46
8. Abfindungsklausel	144	48
a) Anfängliche Sittenwidrigkeit	146	48
b) Heilungswirkung	150	50
c) Nachträglicher Eintritt einer Unangemessenheit	151	50
d) Ausnahmen	152	51

Inhaltsverzeichnis

	Rz.	Seite
9. Wettbewerbsklauseln	153	53
a) Laufende Wettbewerbsklausel	153	53
b) Nachträgliches Wettbewerbsverbot	156	53
c) Zeitliche Reichweite	160	54
d) Räumliche Reichweite	161	55
e) Sachliche Reichweite	162	55
f) Geschäfte in demselben Handelszweig	163	55
g) Verbotene Beteiligung als persönlich haftender Gesellschafter	166	56
h) Entschädigung für Tätigkeitsverbot	169	56
i) Folgefragen	174	58
10. Schiedsklausel	176	58
11. Geschäftsführeranstellungsvertrag	183	60
a) Haftungsprävention aus Sicht des (Gesellschaf- ter-)Geschäftsführers	183	60
b) Haftungsbeschränkung im Geschäftsführer- anstellungsvertrag	184	61
c) Nachvertragliches Wettbewerbsverbot	185	61
d) Abschluss einer D & O Versicherung	186	61
e) Entlastung und Generalbereinigung	187	61
f) Gestaltungsüberlegungen im Geschäftsführer- anstellungsverhältnis aus Sicht der Gesellschaft .	188	62

C. Steuerliche Risiken des Gesellschafterstreits

I. GmbH/Gesellschafter	200	65
1. Einkommensteuer und Körperschaftsteuer	200	65
a) Besteuerungsgrundsätze auf Ebene der Gesell- schaft	200	65
aa) Steuerlich neutrale Einlagenrückgewähr	200	65
bb) Gefahr der Verlustvernichtung	205	66
cc) Betriebsausgabenabzug bei Überabfindung eines „lästigen“ Gesellschafters	207	67
b) Besteuerungsgrundsätze auf Ebene des Gesell- schafters	209	68
aa) Teileinkünfteverfahren oder Abgeltung- steuer?	209	68
bb) Steuerliche Rückwirkung	221	72
cc) Verzinsung des Abfindungsguthabens	228	73

Inhaltsverzeichnis

	Rz.	Seite
c) Abfindung bei Beendigung des Geschäftsführeranstellungsverhältnisses	231	74
d) Taktische Überlegungen	233	75
e) Steuerliche Abzugsfähigkeit der Rechtsverfolgungskosten des Gesellschafterstreits	236	75
aa) Rechtsverfolgungskosten für RA	238	76
bb) Rechtsverfolgungskosten für RB	242	76
cc) Rechtsverfolgungskosten für RX	245	77
dd) Abwandlung: Übernahme von Veräußerungskosten der Anteile durch die X-GmbH ..	246	77
f) Ausschüttung während des schwebenden Anfechtungsprozesses	250	79
g) Abfindungszahlung durch die verbleibenden Gesellschafter	261	81
h) Haftungsfalle: Partielle Freistellung von stillen Reserven nach BVerfG-Entscheidung vom 7.7.2010	265	82
2. Gewerbesteuer	267	84
3. Grunderwerbsteuer	268	84
4. Erbschaft-/Schenkungsteuer	270	84
II. GmbH & Co. KG	279	86
1. Einkommensteuer	279	86
a) Besteuerungsgrundsätze auf Ebene der Gesellschaft	280	87
aa) Abfindungszahlung als Anschaffungskosten ..	280	87
bb) Betriebsausgabenabzug bei Überabfindung eines „lästigen“ Gesellschafters	284	88
b) Besteuerungsgrundsätze auf Ebene des Gesellschafters	286	88
c) Besteuerungszeitpunkt	288	89
d) Sonderproblem: Negatives Kapitalkonto	290	90
aa) Negatives Kapitalkonto des Komplementärs ..	290	90
bb) Negatives Kapitalkonto des Kommanditisten ..	294	91
cc) Steuerliche Folgen der Fehlbetragshaftung ..	299	92
e) Rechtsverfolgungskosten	301	93
2. Gewerbesteuer	302	93
3. Grunderwerbsteuer	304	94
4. Erbschaft-/Schenkungsteuer	309	95
5. Umsatzsteuer	313	96

Inhaltsverzeichnis

	Rz.	Seite
III. Abschlussbeispiel	316	97
1. Körperschaftsteuer	317	97
2. Einkommensteuer	318	97
3. Schenkungs- und Erbschaftsteuer	320	98
a) Tod des Vaters: Steuerprivilegierung nach §§ 13a, 13b ErbStG	320	98
b) Möglicher Verstoß gegen die Behaltensfrist durch Einziehung in 2013?	322	98
c) Abfindung unter Verkehrswert löst Schenkungs- steuer aus	325	99
4. Grunderwerbsteuer	326	99
5. Umsatzsteuer	327	99

D. Auskunfts- und Kontrollrechte

I. GmbH	329	100
1. Informations- und Einsichtsrechte des Geschäftsführers	329	100
2. §§ 51a, 51b GmbHG	330	100
3. Sonderprüfung	352	106
II. GmbH & Co. KG	359	107
1. Komplementärin	359	107
2. Kommanditist	361	108
3. Besonderheiten bei der GmbH & Co. KG	367	109

E. Streit um die Gesellschafterstellung

I. Einziehung von GmbH-Geschäftsanteilen	376	112
1. Einberufung und Tagesordnung der Gesellschafterversammlung	377	112
a) Einberufungsberechtigung der Geschäftsleitung .	377	112
b) Einberufungsverlangen der Minderheitsgesellschafter	382	113
c) Sonstige Einberufungsberechtigte	391	115
d) Legitimationswirkung der Gesellschafterliste .	394	116
e) Einberufungsfrist	398	117
f) Mindestinhalt des Einberufungsschreibens	400	118
g) Ladungszustellung	401	119
h) Tagesordnungsergänzungsanspruch	406	120

Inhaltsverzeichnis

	Rz.	Seite
i) Universalversammlung und Rügeverzicht	409	121
j) Unterbrechungen und Vertagungen	412	122
2. Durchführung der Gesellschafterversammlung	417	124
a) Bestellung eines Protokollführers	417	124
b) Versammlungsleiter	419	124
c) Beschlussfeststellungskompetenz des Versamm- lungsleiters	420	125
d) Beschlussfähigkeit	423	126
e) Teilnahmerecht	428	127
aa) Beistände	431	128
bb) Weitere Teilnehmer	432	129
cc) Ausschluss vom Teilnahmerecht	433	129
f) Stimmverbot bei Einziehung aus wichtigem Grund	434	129
g) Beschlussfassung in der 2-Personen-GmbH	440	130
3. Nichtigkeits- und Anfechtungsgründe	442	131
a) Nichtigkeit	442	131
aa) Verstoß gegen Kapitalerhaltungsgrundsätze .	443	131
bb) Unvollständige Einzahlung der Stammein- lage	444	132
cc) Unterbleibende Kapitalanpassungsmaßnah- men nach § 5 Abs. 3 S. 2 GmbHG	446	132
b) Wichtige Ausschlussgründe	455	135
aa) Ultima Ratio-Regel	456	135
bb) „Verwirkung“ von Einziehungsgründen . .	457	135
cc) Beispiele für wichtige Ausschlussgründe . .	458	136
dd) Gesellschaftsvertragliche Ausschlussgründe .	462	137
4. Inhalt und Bekanntgabe des Einziehungs- beschlusses	463	139
5. Beschlussfassung über die Einziehung	466	140
6. Folge der Einziehung und Zwangsabtretung	467	140
a) Einziehung	467	140
b) Rechtsfolgen einer Zwangsabtretung	472	142
c) Sonderproblem: Verhinderung der Beschlussfas- sung durch „Nichtbefassungsanspruch“?	476	143
7. Sonderproblem: Folge-Beschlussfassungen wäh- rend eines anhängigen Anfechtungsprozesses	479	144
8. Checkliste „Einziehungsbeschluss GmbH“	487	146
a) Einberufung	488	147

Inhaltsverzeichnis

	Rz.	Seite
b) Einstweiliger Rechtsschutz vor der Gesellschafterversammlung	489	147
c) Durchführung der Gesellschafterversammlung	490	147
d) Anfechtbarkeit/Nichtigkeit	491	148
e) Einstweiliger Rechtsschutz nach der Gesellschafterversammlung	493	149
II. Ausschluss eines Kommanditisten	494	149
1. Ausschluss durch Beschluss oder Ausschlussklage?	495	149
2. Einberufung und Tagesordnung der Gesellschafterversammlung	498	150
3. Durchführung der Gesellschafterversammlung	506	151
4. Ausschluss und Ausschlussgründe	512	153
III. Taktische Überlegungen zur Gesellschafterversammlung	518	154
 F. Streit um die Geschäftsführung		
I. Entlastung der Geschäftsführung	522	158
II. Abberufung und Kündigung	528	159
1. Abberufung	529	160
a) Begrenzung der grundlosen Abberufbarkeit durch Treuepflicht	534	161
b) Wichtiger Grund zur Abberufung	536	162
c) Kein wichtiger Grund	540	164
d) Stimmverbote bei der Abberufung	541	165
e) Versammlungsleitung durch abzuberufenden Geschäftsführer?	546	166
2. Bekanntgabe der Abberufung	547	167
3. Schwebezustand – Vorläufige Verbindlichkeit	550	167
4. Anmeldung zum Handelsregister	553	168
5. Notgeschäftsführerbestellung bei eintretender Führungslosigkeit	554	169
6. Kündigung des Anstellungsverhältnisses	555	169
7. Weiterbeschäftigtesanspruch und/oder -pflicht	565	172
a) Weiterbeschäftigteanspruch des Geschäftsführers?	566	172
b) Absicherung der Geschäftsführertätigkeit durch einstweiligen Rechtsschutz?	572	174

Inhaltsverzeichnis

	Rz. Seite
c) „Nicht-Beschäftigungs-Beschluss“ sachdienlich?	575 175
d) Tätigkeitspflicht des Geschäftsführers?	576 176
III. Niederlegung des Geschäftsführeramts	582 178
1. Grundsätze	582 178
2. Niederlegung durch den alleinigen Geschäftsführer .	584 178
3. Eintragung im Handelsregister	589 179
IV. Entziehung der Geschäftsführungs- und Vertretungsbefugnisse der Komplementärin	590 180
 G. Die Bilanz im Gesellschafterstreit	
I. Der Jahresabschluss und seine Veröffentlichung	595 182
II. Aufstellung des Jahresabschlusses	599 183
III. Prüfungspflicht	607 184
IV. Vorlage des Jahresabschlusses	611 185
V. Feststellung des Jahresabschlusses	616 186
1. Kompetenz der Gesellschafterversammlung	616 186
2. Funktion der Feststellung	619 187
3. Rechtsfolge der Feststellung	622 188
4. Beschlussfassung	635 190
5. Mängel des Feststellungsbeschlusses	641 192
 H. Klageverfahren	
I. GmbH	651 195
1. Anfechtungs- und Nichtigkeitsklage	652 196
a) Allgemeines	652 196
b) Anfechtungsgründe	656 196
c) Nichtigkeitsklage	657 197
d) Verstöße gegen Ordnungsvorschriften	660 198
e) Parteien	663 199
f) Streitgenössische Nebenintervention	671 201
g) Besonderheiten der Prozessvertretung	672 201
aa) „Doppelvertretung“ auf Kläger- wie Beklagtenseite	672 201
bb) Prozessvertretung bei wechselseitigen Zwangsmaßnahmen	673 202

Inhaltsverzeichnis

	Rz.	Seite
cc) Prozessvertretung der führungslosen GmbH	674	202
h) Rechtsschutzbedürfnis	675	203
i) Anfechtungsfrist	680	204
j) Verwirkung	690	206
k) Nachschieben von Gründen	691	207
l) Zuständigkeit	693	207
m) Schiedsfähigkeit	694	207
n) Antrag	695	208
o) Urteilswirkung	699	209
p) Streitwert	701	210
2. Feststellungsklage und positive Beschlussfeststellungsklage	702	210
a) Leistungsklage gegen zustimmungsverweigenden Gesellschafter erforderlich?	704	211
b) Aktivlegitimation	706	212
c) Passivlegitimation	708	212
d) Rechtsschutzbedürfnis	709	212
e) Fristen	710	212
f) Verwirkung	712	213
g) Zuständigkeit	713	213
h) Antrag	714	213
3. Abfindungsklage	715	213
4. Schadensersatzklagen der Gesellschaft	719	215
5. Schadensersatzklagen im Wege der actio pro socio	721	216
6. Unterlassungsansprüche	726	217
7. Zahlungsklagen des abberufenen Geschäftsführers	727	217
8. Informations- und Auskunftsrechte	728	218
9. Prozessbeeinflussung durch die übrigen Gesellschafter	733	218
II. GmbH & Co. KG	736	219
1. Feststellungsklagen	736	219
a) Richtiger Kläger	737	219
b) Richtiger Beklagter	739	220
c) Feststellungsinteresse	742	221
d) Ausschlussfristen	743	221
e) Verwirkung	750	223
f) Beschlussfassung über die Prozessführung und Beauftragung des Prozessbevollmächtigten	752	223
aa) Aktivprozess	752	223
bb) Passivprozess	753	224

Inhaltsverzeichnis

	Rz.	Seite
g) Zuständigkeit	755	224
h) Darlegungs- und Beweislast	756	225
i) Nachschieben von Gründen	757	225
j) Urteilswirkung	759	226
k) Schiedsfähigkeit	760	226
l) Antrag	761	226
m) Streitwert	762	226
2. Abfindungsklage	763	227
a) Passivlegitimation	767	227
aa) Abfindungsklage in der Personengesellschaft	767	227
bb) Passivlegitimation: Erstellung der Abschichtungsbilanz	768	228
b) Anspruch auf Versicherung der Richtigkeit an Eides statt?	771	229
3. Informations- und Auskunftsrechte	778	230
4. Schadensersatzklagen der Gesellschaft	788	232
5. Unterlassungsansprüche	790	232
6. Schadensersatzklagen im Wege der actio pro socio ..	791	233
7. Prozessbeeinflussung durch die übrigen Gesellschafter	792	233

I. Einstweiliger Rechtsschutz

I. Allgemeines	799	235
1. Verfügungsanspruch und Verfügungsgrund	799	235
2. Verfahren	803	235
3. Antragsgegner	808	236
4. Schutzschriften	813	237
II. GmbH	816	238
1. Einstweiliger Rechtsschutz bei falscher Gesellschafterliste	818	238
a) Unterlassungsverfügung gegen Einreichung der neuen Liste	819	238
b) Einstweilige Verfügung auf Wahrung der Gesellschafterstellung	831	243
c) Kombinierter Gesamtantrag	833	243
d) Antragsschrift beim Handelsregister	834	244
2. Einflussnahme auf die Beschlussfassung durch einstweilige Verfügung	838	245

Inhaltsverzeichnis

	Rz.	Seite
3. Einstweiliger Rechtsschutz bei Geschäftsführungsmaßnahmen	841	246
4. Einstweiliger Rechtsschutz zur Absicherung einer fortbestehenden Geschäftsführerstellung	844	247
5. Einstweiliger Rechtsschutz gegen Konkurrenztätigkeit	845	247
III. GmbH & Co. KG	846	247
 J. Berufsrecht: Verbot der Mehrfachvertretung bei widerstreitenden Interessen		249
 K. Anlage „Musterformulierungen“ Gesellschaftsvertrag GmbH		252
 Stichwortverzeichnis		267