

Inhaltsverzeichnis

1. Kapitel: Einleitung	1
Gang der Untersuchung.....	1
2. Kapitel: Vorstellung der zu untersuchenden Rechtsformen.....	3
I. Die Unternehmergesellschaft nach § 5a GmbHG.....	3
1. Die Rechtsprechungsentwicklung vor dem MoMiG.....	4
2. Reaktionen der Literatur	5
a) Gründungstheorie.....	6
aa) Die Niederlassungsfreiheit als Kollisionsregel.....	6
bb) Die Gegenauffassung	7
cc) Die These von der Sonderanknüpfung	7
b) Die Argumentation der Vertreter der Sitztheorie	8
c) Stellungnahme	9
d) Die Reaktion des Gesetzgebers auf die Rechtsprechung des EuGH	11
3. Rechtshistorischer Hintergrund der UG	12
a) Das Mindestkapitalgesetz.....	12
b) Das Gesetz zur Modernisierung des GmbH-Rechts und zur Bekämpfung von Missbräuchen (MoMiG).....	14
aa) Die Begründung zur Einführung der UG (haftungsbeschränkt)	16
bb) Kritik am Konzept der Unternehmergesellschaft.....	16
4. Die UG in Zahlen	31
II. Die Limited Company nach dem Companies Act 2006	31
1. Wesen und Definition der Limited Company By Shares.....	31
2. Rechtsquelle(n) der Limited	32
3. Wirtschaftliche Relevanz der Limited	33
3. Kapitel: Die sachliche Rechtfertigung der Haftungsbeschränkung mit Hilfe der ökonomischen Analyse.....	35
4. Kapitel: Die Organhaftung im System des Gläubigerschutzes.....	39
I. Die Organe der Unternehmergesellschaft.....	39
1. Gesellschafter	39
a) Haftung der Gesellschafter wegen existenzvernichtendem Eingriffs	40
b) Haftung der Gesellschafter wegen materieller Unterkapitalisierung.....	41
c) Ergebnis	43

2. Die Gesellschafterversammlung	44
3. Geschäftsführung	44
a) Pflichten des Geschäftsführers	44
aa) Die Sorgfaltspflichten des Geschäftsführers	44
bb) Die Treuepflichten des Geschäftsführers	45
cc) Die Sorgfaltspflicht im engeren Sinne	46
dd) Das Geschäftsleiterermessen im Rahmen der Einpersonen-Gesellschaft	48
b) Haftung des Geschäftsführers	49
aa) Die Haftung des Geschäftsführers gegenüber der Gesellschaft	49
bb) Die Haftung des Geschäftsführers gegenüber Dritten	50
cc) Reichweite der Haftungsbeschränkung des Geschäftsführers gegenüber der UG	54
dd) Geschäftsführerhaftung nach § 64 GmbHG	55
ee) Ergebnis	58
c) Geschäftsführerdisqualifikation nach § 35 GewO	59
II. Die Organe der Limited by shares	60
1. General Meeting	61
a) Gesellschafterhaftung und die Salomon doctrine	63
b) Ausnahmen der Salomon doctrine	64
aa) Die Ausgangslage	65
bb) Rechtsmethodik des Durchgriffs	66
c) Durchgriffshaftung wegen Unterkapitalisierung	67
d) Ergebnis	67
2. Director	68
a) Die Stellung des directors	68
b) Director's duties	68
aa) Fiduciary duties	70
(1) Duty to promote the success of the company in good faith	70
(2) Avoid conflicts of interest	75
(3) Rechtsfolgen der Verletzung von fiduciary duties	76
(4) Zusammenfassung	78
bb) Duty to be competent	79
(1) Einleitung	79
(2) Inhalt der Pflicht	79
cc) Abgrenzung zu den fiduciary duties	80
dd) Zusammenfassung	82
c) Die Haftung wegen fraudulent trading und wrongful trading	83

aa) Die prozessuale Ausgangssituation	83
bb) Fraudulent trading	84
cc) Wrongful trading	85
(1) Allgemeines	85
(2) s. 214 IA in der Rechtspraxis	87
(3) Zweifel an der Effizienz des s. 214 IA 1986	88
d) Möglichkeiten der Haftungseinschränkungen des directors	91
e) Die Stellung des directors in der Einpersonengesellschaft.....	92
f) Die Disqualifikation des directors	93
aa) Die einzelnen Untauglichkeitsgründe.....	93
bb) Das Disqualifikationsverfahren.....	96
cc) Rechtsfolgen der Disqualifikation.....	97
g) Folgerungen	97
3. Der Secretary	98
III. Rechtsvergleich	98
1. Vergleich der Stellung der Gesellschafter	98
2. Vergleich der Position der Geschäftsleiter	99
5. Kapitel: Die Finanzverfassung der einzelnen Gesellschaften	103
I. Die internationale Diskussion über eine effiziente Finanzverfassung.....	103
1. Mindestkapital.....	104
2. Ausschüttungssperre.....	109
3. Ergebnis.....	111
II. Die Finanzverfassung der Unternehmergeesellschaft nach § 5a GmbHG.....	112
1. Einleitung	112
2. Grundzüge der GmbH-Finanzverfassung	113
3. Die Spezifika der UG-Finanzverfassung	114
a) Das Volleinzahlungsgebot des § 5a Abs. 2 S. 1 GmbHG.....	114
b) Das Sacheinlageverbot aus § 5a Abs. 2 S. 1 GmbHG.....	114
aa) Anwendbarkeit der § 19 Abs. 4 und 5 GmbHG bei Verstoß gegen das Sacheinlageverbot	115
(a) Keine Anwendung der § 19 Abs. 4 und 5 GmbHG auf die UG.....	115
(b) Die Gegenauffassung	115
(c) Stellungnahme und Ergebnis.....	115
bb) Sacheinlageverbot bei Kapitalerhöhung auf oder über 25.000 €.....	119
(a) Der Begriff der „Kapitalerhöhung“ im Sinne des § 5a Abs. 5 GmbHG	119

(b) Verhältnis der UG zur GmbH	120
(c) Schutz bzw. Sicht des Rechtsverkehrs	121
(d) Ergebnis	122
c) Thesaurierungsgebot aus § 5a Abs. 3 GmbHG	123
aa) Anwendbarkeit der §§ 30, 31 GmbHG auf § 5a Abs. 3 GmbHG	123
(a) Direkte Anwendung der §§ 30, 31 GmbHG	123
(b) Analoge Anwendung der §§ 30, 31 GmbHG	124
(c) Keine Anwendbarkeit der Kapitalerhaltungsregeln auf § 5 Abs. 3 GmbHG	124
(d) Ergebnis und Stellungnahme	124
bb) Besonderheiten der verdeckten Gewinnausschüttung im Rahmen der UG	125
cc) Ergebnis	127
4. Gesamtergebnis	128
III. Die Finanzverfassung der Limited nach dem Companies Act 2006.....	128
1. Kapitalaufbringung	128
2. Kapitalerhaltung	131
a) Gewinnausschüttung – profit distribution	131
aa) Haftung der Gesellschafter	133
bb) Haftung der Geschäftsleiter	134
cc) Reformvorschläge und Kritik am bestehenden System	135
b) Kapitalherabsetzung	135
aa) Kapitalherabsetzung über ein solvency statement	136
bb) Kapitalherabsetzung mittels court approval	136
c) Beschränkung des Erwerbs eigener Anteile	137
IV. Rechtsvergleich.....	137
6. Kapitel: Das Insolvenzverfahren als Element des Gläubigerschutzes ..	141
I. Die UG im Insolvenzverfahren.....	141
1. Die UG im Regelinsolvenzverfahren	141
2. UG-spezifische Rechtsprobleme im Insolvenzverfahren	142
a) Die Überschuldung als Eröffnungsgrund	142
b) Die masselose Insolvenz bzw. Liquidation in der UG	145
aa) Die Insolvenzkostenpflichtversicherung nach Burgard/Gundlach	147
bb) Das erzwungene Insolvenzverfahren nach Schulz	147
cc) Das Soll-Eigenkapital nach Kallmeyer	147
dd) Das Insolvenzeröffnungskapital nach Thiessen	148
ee) Das Insolvenzeröffnungskapital nach Hollinderbäumer	149

ff) Stellungnahme	149
c) Gesellschafterdarlehen in der Insolvenz der UG.....	152
d) Alternative Insolvenz- und Sanierungsverfahren für die UG.....	153
3. Ergebnis.....	153
II. Die Limited by shares im Insolvenzverfahren.....	154
1. Einleitung	154
2. Verfahrensarten	156
a) Winding-up (liquidation)	156
aa) Voluntary winding-up	157
(1) Members voluntary winding-up	157
(2) Wandlung des members voluntary winding up in ein creditors‘ winding up.....	159
(3) Verfahrensgang des creditors‘ voluntary winding-up	159
(4) Wandlung eines voluntary winding-up in ein compulsory winding-up.....	163
bb) compulsory winding up (Winding-up by court).....	163
b) Sonstige Verfahrensarten.....	168
aa) Administration.....	168
bb) Administrative receivership.....	169
cc) Company voluntary agreement und scheme of arrangement.....	169
3. „Inability to pay debts“ als zentraler Insolvenzgrund im englischen Recht.....	170
a) Cash flow-Test nach s. 123(1)(e) IA 1986.....	171
b) Balance sheet-Test nach s. 123(2) IA 1986.....	171
c) Die legal action-Tests nach s. 123(1)(a)(b) IA 1986	172
4. Die Insolvenzanfechtung	172
a) Insolvenzanfechtung wegen einer Transaktion unter Wert	173
b) Die Insolvenzanfechtung wegen einer Gläubigerbevorzugung.....	174
c) Anfechtungsfrist.....	174
d) Drittschutz vor der Insolvenzanfechtung	175
e) Die allgemeine Gläubigerbevorzugung gemäß ss. 423ff. IA 1986.....	175
5. Zusammenfassung	175
III. Rechtsvergleich	176
7. Kapitel: Abschließender Rechtsvergleich und Thesen zum deutschen Recht	179
I. Abschließender Rechtsvergleich	179
II. Abschließende Thesen zum Gläubigerschutzsystem der UG.....	180
Literaturverzeichnis	185