

# INHALTSVERZEICHNIS

|  |    |
|--|----|
| A. EINLEITUNG, PROBLEMSTELLUNG UND ÜBERBLICK .....   | 21 |
| B. DEFINITION DER WISSENSCHAFTLICHEN FRAGESTELLUNG .....                                     | 31 |
| II. Forschungshypothesen .....   | 35 |
| 1. Prämisse.....   | 35 |
| 2. Hypothesen .....  | 37 |
| III. Stand der Rechtsprechung und Literatur .....  | 44 |
| IV. Zur Struktur der vorliegenden Darstellung.....   | 50 |
| C. DAS INSTITUT DER HAFTUNG UND<br>HAFTUNGSBESCHRÄNKUNG .....                                | 55 |
| I. Haftung im Außenverhältnis .....  | 55 |
| 1. Gesetzgeberisches Anliegen und Zielsetzung .....  | 55 |
| 2. Haftungsgegenstand .....  | 58 |
| 3. Haftungsvoraussetzungen.....  | 60 |
| II. Haftung im Innenverhältnis.....  | 60 |
| 1. Gesetzgeberisches Anliegen und Zielsetzung .....  | 60 |
| a. Stärkung des Investorvertrauens .....   | 60 |
| b. Disziplinierung der Geschäftsführung .....  | 61 |
| c. Kapitalallokative Anreize.....  | 62 |
| d. Optimierung unternehmensbezogener Entscheidungsfindung und<br>Entscheidungsqualität ..... | 63 |
| e. Effektive Eindämmung systemischer Risiken .....   | 64 |
| f. Weitere Zielsetzung der gesellschaftlichen Innenhaftung .....                             | 64 |

|   |    |
|---|----|
| 2. Praktische Bedeutung der gesellschaftlichen Innenhaftung.....                  | 65 |
| 3. Haftungsvoraussetzungen.....   | 66 |
| III. Schutzrichtung der Haftung.....  | 68 |
| IV. Adressaten der Haftung .....  | 69 |
| V. Grundsätzliche Organisationsprinzipien der Unternehmensleitung                 | 71 |
| 1. Ausgewählte Organisationsprinzipien.....                                       | 71 |
| a. Monistische Gesellschaftsverfassung .....                                      | 71 |
| b. Dualistische Gesellschaftsverfassung .....                                     | 72 |
| c. Corporate-Governance-Systeme .....   | 73 |
| 2. Grenzen der organschaftlichen Verfassung .....                                 | 76 |
| D. DIE AUSGESTALTUNG DES HAFTUNGSREGIMES BEI DER<br>AKTIENGESELLSCHAFT (AG) ..... | 79 |
| I. Haftung im Außenverhältnis.....  | 79 |
| 1. Rechtsgrundlagen der Haftung .....   | 79 |
| a. Vertragliche Haftung .....   | 79 |
| b. Deliktische Haftung nach § 823 Abs. 1 BGB .....                                | 79 |
| c. Deliktische Haftung nach § 826 BGB.....  | 80 |
| 2. Gesetzgeberisches Anliegen und Zielsetzung .....                               | 80 |
| 3. Haftungsgegenstand.....  | 81 |
| 4. Haftungsvoraussetzungen .....  | 81 |
| II. Haftung im Innenverhältnis .....  | 82 |
| 1. Rechtsgrundlagen der Haftung .....   | 82 |
| 2. Gesetzgeberisches Anliegen und Zielsetzung .....                               | 84 |

|  |     |
|--|-----|
| 3. Haftungsgegenstand.....   | 86  |
| 4. Haftungsvoraussetzungen.....  | 86  |
| a. Vorliegen einer Pflicht .....   | 86  |
| a.1) Pflichten im Überblick .....  | 86  |
| a.2) Darstellung ausgewählter Pflichten .....  | 87  |
| aa. Legalitätspflicht.....   | 87  |
| bb. Compliance-Pflicht .....   | 89  |
| cc. Sorgfaltspflicht.....  | 92  |
| (1.) Maßstab eines ordentlichen und gewissenhaften<br>Geschäftsleiters .....                 | 92  |
| (2.) Geltung des Fremdvergleichsgrundsatzes (Dealing-at-<br>arms-length-Grundsatz) .....     | 95  |
| dd. Loyalitätspflicht .....  | 97  |
| ee. Rechenschaftspflicht .....   | 100 |
| ff. Business Judgment Rule .....   | 102 |
| (1.) Unternehmerische Entscheidung.....  | 102 |
| (2.) Geschäftsleiterermessen .....   | 103 |
| (3.) Kontrolle des Geschäftsleiterermessens.....   | 104 |
| gg. Verschwiegenheitspflicht.....  | 105 |
| a.3) Die Thesaurierungspflicht insbesondere.....   | 111 |
| b. Haftungsgrund .....   | 111 |
| b.1) Vorliegen einer Pflichtverletzung .....   | 111 |
| b.2) Überschreitung der organschaftlichen Gewaltenteilung (Ultra-<br>vires-Handlungen) ..... | 113 |

|  |     |
|--|-----|
| c. Rechtsfolgen einer Pflichtverletzung .....                        | 114 |
| d. Durchsetzung von Haftungsansprüchen .....                         | 116 |
| E. DIE AUSGESTALTUNG DES HAFTUNGSREGIMES BEI<br>DER GMBH .....       | 117 |
| I. Haftung im Außenverhältnis .....                                  | 117 |
| 1. Ausnahmecharakter der Außenhaftung .....                          | 117 |
| 2. Haftungstatbestände .....   | 118 |
| a. Inanspruchnahme besonderen persönlichen Vertrauens .....          | 118 |
| b. Rechtsscheinhaftung des GmbH-Geschäftsführers .....               | 119 |
| c. Deliktische Haftung .....   | 122 |
| d. Verantwortlichkeit für Verkehrspflichtverletzungen .....          | 123 |
| d.1) Ausgangspunkt .....   | 123 |
| d.2) Meinungsstand .....   | 124 |
| aa) (hier sog.) Extensive Theorie .....                              | 124 |
| bb. (hier sog.) Restriktive Theorie .....                            | 125 |
| d.3) Stellungnahme .....   | 125 |
| II. Haftung im Innenverhältnis .....                                 | 126 |
| 1. Rechtsgrundlagen der Haftung .....                                | 126 |
| a. § 43 Abs. 2 GmbHG als zentrale Haftungsgrundlage .....            | 126 |
| b. Sonstige Haftungsgrundlagen: Ausfallhaftung nach § 9a GmbHG ..... | 128 |
| 2. Gesetzgeberisches Anliegen und Zielsetzung .....                  | 129 |
| a. Volkswirtschaftliche Bedeutung der GmbH .....                     | 129 |
| b. Bedeutung des Haftungsregimes .....                               | 131 |

|  |     |
|--|-----|
| c. Funktion der organschaftlichen Binnenhaftung .....  | 133 |
| 3. Haftungsgegenstand .....                            | 135 |
| 4. Haftungsvoraussetzungen .....                       | 135 |
| a. Vorliegen einer Pflicht .....                       | 135 |
| a.1) Pflichten im Überblick .....                      | 135 |
| a.2) Darstellung ausgewählter Pflichten .....          | 136 |
| aa. Legalitätspflicht (§ 43 Abs. 1 GmbHG) .....        | 136 |
| (1.) Ausgangspunkt .....                               | 136 |
| (2.) Haftung für "nützliche" Pflichtverletzungen ..... | 137 |
| (3.) Geltung der Business Judgment Rule .....          | 139 |
| bb. Sorgfaltspflicht (§ 43 Abs. 1 GmbHG) .....         | 140 |
| cc. Loyalitätspflicht .....                            | 143 |
| dd. Rechenschaftspflicht .....                         | 145 |
| ee. Kapitalerhaltungspflicht .....                     | 146 |
| ff. Sonstige Pflichten .....                           | 147 |
| a.3) Die Thesaurierungspflicht insbesondere .....      | 148 |
| aa. Rechtsgrundlagen .....                             | 148 |
| bb. Gesetzgeberisches Anliegen und Zielsetzung .....   | 149 |
| cc. Adressat der Thesaurierungspflicht .....           | 149 |
| dd. Gegenstand der Thesaurierungspflicht .....         | 150 |
| ee. Grenzen der Thesaurierungspflicht .....            | 151 |
| b. Verletzung der Pflicht .....                        | 151 |

|  |     |
|--|-----|
| F. DIE AUSGESTALTUNG DES HAFTUNGSREGIMES BEI DER<br>UNTERNEHMERGESELLSCHAFT (HAFTUNGSBESCHRÄNKT) ..... | 153 |
| I. Die Unternehmergeellschaft (haftungsb.) als Rechtsformvariante der<br>GmbH.....                     | 153 |
| 1. Internationaler Wettbewerb der unternehmerischen Rechts- und<br>Organisationsformen .....           | 153 |
| 2. Die EuGH-Rechtsprechung als juristischer Ausgangspunkt der UG..                                     | 154 |
| a. Entscheidungen des EuGH .....   | 154 |
| a.1) Die Rechtssache Centros.....  | 154 |
| a.2) Die Rechtssache Überseering.....  | 154 |
| a.3) Die Rechtssache Inspire-Art .....   | 155 |
| b. Bedeutung für das deutsche GmbH-Recht .....   | 156 |
| 3. Änderung des GmbH-Rechts durch das MoMiG .....  | 159 |
| II. Gesellschaftsverfassung der UG.....  | 160 |
| 1. Rechnerisches Mindeststammkapital .....   | 160 |
| 2. Firmierung als UG (haftungsbeschränkt) .....  | 163 |
| 3. Möglichkeit der 1-Personen-Gesellschaft .....   | 167 |
| 4. Ausschluss von Sacheinlagen .....   | 167 |
| 5. Volleinzahlung als Eintragungsvoraussetzung.....  | 173 |
| 6. Thesaurierungsgebot (§ 5a Abs. 3 S. 1 GmbHG).....   | 174 |
| a. Die Rücklage als Gegenstand der Thesaurierungspflicht .....   | 174 |
| b. Gesetzliche Rücklage versus Stammkapital.....   | 175 |
| c. Gesetzlich vorgeschriebene Rücklagenbildung .....   | 176 |
| d. Wesensverschiedenheit von Stammkapital und Rücklage.....  | 177 |

|  |     |
|--|-----|
| e. Eingeschränkte Verwendbarkeit der Rücklage .....  | 178 |
| f. Gläubigerschützende Funktion der gesetzlichen<br>Verwendungsbestimmung i.S.d. § 5a Abs. 3 S. 2 GmbHG..... | 179 |
| III. Die Haftung des UG-Geschäftsführers.....  | 180 |
| 1. Haftung im Außenverhältnis .....  | 180 |
| a. Ausnahmecharakter der persönlichen Haftung .....  | 180 |
| a.1) Das Trennungsprinzip als Ausgangspunkt.....   | 180 |
| a.2) Grenzen des Trennungsprinzips.....  | 183 |
| aa. (hier sog.) Normzwecktheorie.....  | 183 |
| bb. Stellungnahme.....   | 184 |
| b. Rechtsgrundlagen und Haftungstatbestände .....  | 185 |
| b.1) Rechtsscheinhaftung aus § 5a Abs. 1 HS. 3 GmbHG i.V.m.<br>§ 179 BGB .....                               | 185 |
| aa. Verletzung qualifizierter Informationspflichten .....  | 185 |
| bb. Stellungnahme und Zwischenergebnis .....   | 190 |
| cc. Haftung aus besonderem persönlichem Vertrauen und<br>wirtschaftlichem Eigeninteresse.....                | 192 |
| b.2) Haftung wegen fehlerhafter Bemessung des Haftungsfonds.....   | 193 |
| aa. Vorliegen einer drittgerichteten Pflicht .....   | 193 |
| bb. Haftung wegen materieller Unterkapitalisierung.....  | 195 |
| (1.) Prämisse.....   | 195 |
| (2.) Erwägungen gegen einer Haftung wegen materieller<br>Unterkapitalisierung .....                          | 196 |

|  |     |
|--|-----|
| (3.) Zwischenergebnis zur Haftung wegen materieller<br>Unterkapitalisierung .....  | 198 |
| b.3) Einstandspflicht bei nicht unverzüglicher Einberufung der<br>Gesellschafterversammlung .....                                | 198 |
| b.4) Persönliche Einstandspflicht aus § 823 Abs. 2 BGB i.V.m.<br>Art. 2 EGBGB .....  | 199 |
| aa.    Prämisse .....  | 199 |
| bb.    Mögliche Anknüpfungspunkte der Haftung .....  | 199 |
| (1.) Zahlungen nach Zahlungsunfähigkeit oder Überschuldung<br>(§ 64 GmbHG) .....   | 199 |
| (2.) Verspätete Insolvenzantragstellung (§ 15a Abs. 1 InsO) .....  | 201 |
| (3.) Weitere Haftungsgrundlagen, Überblick .....   | 202 |
| b.5) Persönliche Einstandspflicht aus § 823 Abs. 1 BGB .....   | 203 |
| b.6) Haftung wegen vorsätzlicher sittenwidriger Schädigung<br>(§ 826 BGB) .....  | 203 |
| b.7) Missbrauch rechtlicher Gestaltungsmöglichkeiten und<br>Überschreitung des organschaftlichen Mandats .....                   | 204 |
| c.    Umfang der persönlichen Einstandspflicht bei Rechtsscheins-<br>haftung aus § 5a Abs. 1 Alt. 3 GmbHG i.V.m. § 179 BGB ..... | 205 |
| c.1) Parameter der Schadensersatzbemessung .....   | 205 |
| c.2) Definition der unfreiwilligen Vermögenseinbuße/Frage nach<br>der ersatzfähigen Schadensposition .....                       | 207 |
| c.3) Konkretisierung/mögliche Ansatzpunkte des ersatzfähigen<br>Schadens .....   | 208 |
| aa.    Prämisse .....  | 208 |



|      |  |     |
|------|--|-----|
| bb.  | Meinungsspektrum.....  | 209 |
| (1.) | (hier sog.) Modell der Differenzhaftung .....  | 209 |
| (2.) | (hier sog.) Theorie der uneingeschränkten Haftung.....   | 210 |
| (3.) | Begrenzung auf Höhe des GmbH-Mindeststammkapitals...   | 211 |
| cc.  | Stellungnahme und Zwischenergebnis .....   | 211 |
| 2.   | Haftung im Innenverhältnis .....   | 212 |
| a.   | Gesetzgeberisches Anliegen und Zielsetzung der Haftung.....  | 212 |
| b.   | Rechtsgrundlagen der Haftung .....   | 213 |
| c.   | Gegenstand der Haftung .....   | 213 |
| d.   | Haftungsvoraussetzungen.....   | 214 |
| d.1) | Pflichten im Überblick .....   | 214 |
| d.2) | Die Thesaurierungspflicht insbesondere.....  | 214 |
| aa.  | Rechtsgrundlage der Thesaurierungspflicht.....   | 214 |
| bb.  | Gesetzgeberisches Anliegen und Zielsetzung der<br>Thesaurierungspflicht.....                             | 215 |
| (1.) | Die UG als Rechtsformvariante und Einstieg in die<br>Haftungsbeschränkung (transitorische Funktion)..... | 215 |
| (2.) | Eigenkapitalverstärkende und Gläubigerschutzfunktion<br>(Pufferfunktion).....                            | 217 |
| cc.  | Gesetzliche Rücklage als Gegenstand der<br>Thesaurierungspflicht.....                                    | 219 |
| (1.) | Handelsbilanzielle Qualifizierung.....   | 219 |
| (2.) | Umfang der Rücklage .....  | 220 |
| (3.) | Zweckbindung der Rücklage.....   | 220 |

|   |     |
|---|-----|
| (4.) Gestaltungsmöglichkeiten des UG-Geschäftsführers .....   | 225 |
| (5.) Gestaltungsschranke verdeckte Gewinnausschüttung .....   | 226 |
| (6.) Gestaltungsschranke Fremdvergleich .....   | 230 |
| dd. Voraussetzungen der Thesaurierungspflicht .....   | 232 |
| (1.) Vorliegen eines Jahresüberschusses.....  | 232 |
| (2.) Keine Verpflichtung zur Erzielung eines<br>Jahresüberschusses .....  | 233 |
| ee. Grenzen der Thesaurierungspflicht .....   | 234 |
| ff. Anwendbarkeit der Business Judgment Rule bei der<br>Geschäftsführerentscheidung über den Gewinnausweis..... | 234 |
| gg. Rechtsfolgen einer Thesaurierungspflichtverletzung.....   | 235 |
| (1.) Korrekturbedürftigkeit gesellschaftsveranlasster<br>Gewinnvermeidung .....                                 | 235 |
| (2.) Nichtigkeit von Beschlüssen analog<br>§ 256 Abs. 1 Nr. 1 AktG .....  | 236 |
| (3.) Rückgewähransprüche der Gesellschaft .....   | 237 |
| (4.) Schadensersatzansprüche der Gesellschaft.....  | 241 |
| (4.1.) Schadensersatzansprüche aus § 43 Abs. 3 GmbHG.....   | 241 |
| (4.2.) Schadensersatzansprüche aus § 43 Abs. 2 GmbHG.....   | 242 |
| (4.3.) Schadensersatz nach § 823 Abs. 2 BGB i.V.m. § 5a<br>Abs. 3 S. 1 GmbHG .....                              | 243 |
| hh. Gestaltungsmittel des UG-Geschäftsführers .....   | 244 |
| ii. Kritische Betrachtung der Thesaurierungspflicht .....   | 244 |
| jj. Anspruchsdurchsetzung.....  | 246 |

|      |   |     |
|------|---|-----|
| e.   | Die Haftung des UG-Geschäftsführers im Rahmen einer UG<br>(haftungsbeschränkt) & Co. KG ..... | 246 |
| e.1) | Prämisse: Grundsatz der Formenstrenge .....   | 246 |
| aa.  | Meinungsspektrum.....   | 248 |
| (1.) | (hier sog.) Ablehnungstheorie .....   | 248 |
| (2.) | (hier sog.) Zulassungstheorie .....   | 249 |
| (3.) | (hier sog.) Vermittelnde Theorie .....  | 250 |
| bb.  | Diskussion und Stellungnahme.....   | 251 |
| f.   | Die Haftung des UG-Geschäftsführers im Rahmen eines Konzerns .....                            | 252 |
| G.   | THESENFÖRMIGE ZUSAMMENFASSUNG.....  | 255 |
| H.   | ERGEBNIS, SCHLUSSBETRACHTUNG UND AUSBLICK .....   | 261 |
|      | LITERATURVERZEICHNIS .....  | 267 |
|      | RECHTSPRECHUNGSVERZEICHNIS.....   | 283 |