

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|----|
| § 1 Einleitung | 1 |
| A. Gegenstand der Untersuchung | 1 |
| B. Gang der Untersuchung | 5 |
| | |
| § 2 Varianten und rechtliche Grundlagen des Ausscheidens von GmbH-Gesellschaftern gegen Gewährung einer Abfindung | 7 |
| A. Überblick über die Varianten des Ausscheidens von GmbH-Gesellschaftern | 7 |
| I. Einziehung von Geschäftsanteilen | 7 |
| 1. Voraussetzungen der Einziehung | 8 |
| a) Regelung in der Satzung | 8 |
| b) Gesellschafterbeschluss | 11 |
| c) Mitteilung des Einziehungsbeschlusses an den betroffenen Gesellschafter | 12 |
| d) Schutz des Stammkapitals | 13 |
| aa) Kapitalaufbringung | 14 |
| bb) Kapitalerhaltung | 14 |
| 2. Rechtsfolgen der Einziehung | 15 |
| II. Ausschluss eines Gesellschafters | 17 |
| 1. Ausschluss durch gerichtliches Urteil | 19 |
| 2. Ausschluss durch Gesellschafterbeschluss | 21 |
| III. Austritt eines Gesellschafters | 22 |
| B. Der Abfindungsanspruch des ausgeschiedenen GmbH-Gesellschafters | 25 |
| I. Die dogmatische Begründung des Abfindungsanspruchs | 25 |
| II. Entstehung und Fälligkeit des Abfindungsanspruchs | 26 |
| III. Anspruchshöhe | 27 |
| | |
| § 3 Entwicklung und dogmatische Grundlage der Gesellschafterhaftung für Abfindungsansprüche | 29 |
| A. Hintergrund und Entwicklung des Haftungskonzepts | 29 |
| I. Der Konflikt zwischen Kapitalerhaltung, Abfindung und Einziehung | 29 |
| 1. Kapitalerhaltungsinteresse der Gesellschaftsgläubiger | 29 |
| 2. Abfindungsinteresse des ausscheidenden Gesellschafters | 30 |
| 3. Interesse der verbleibenden Gesellschafter an einer effektiven Einziehung | 31 |

| | |
|---|----|
| II. Lösungsvorschläge zum Durchschlagen des „Gordischen Knotens“ | 32 |
| 1. Bedingungskonstruktionen | 33 |
| a) Aufschiebend bedingte Wirksamkeit des Einziehungsbeschlusses (Bedingungslehre) ... | 33 |
| aa) Das Modell der Bedingungslehre | 33 |
| bb) Schwächen der Bedingungslehre | 35 |
| b) Auflösend bedingte Wirksamkeit des Einziehungsbeschlusses | 38 |
| 2. Liquidationsmodell | 39 |
| 3. Sicherung des Abfindungsinteresses durch Rechtsschutz | 41 |
| 4. Innenhaftung der verbleibenden Gesellschafter | 42 |
| 5. Zwischenergebnis und Gang der weiteren Untersuchung | 43 |
| III. Entwicklungstendenzen im Schrifttum | 44 |
| IV. Tendenzen in der Rechtsprechung bis zu BGHZ 192, 236 | 46 |
| V. Die Haftungslösung des Bundesgerichtshofs | 47 |
| 1. Die Grundsatzentscheidung BGHZ 192, 236 | 47 |
| a) Sachverhalt | 47 |
| b) Entscheidung | 47 |
| c) Resonanz im Schrifttum | 48 |
| 2. Die Fortsetzung der Haftungslösung durch BGHZ 210, 186 | 49 |
| a) Sachverhalt | 49 |
| b) Entscheidung | 50 |
| c) Resonanz im Schrifttum | 51 |
| 3. Bewertung der Judikate und Gang der weiteren Untersuchung | 52 |
| B. Die dogmatische Grundlage der Gesellschafterhaftung für Abfindungsansprüche | 53 |
| I. Analyse der BGH-Judikatur | 54 |
| 1. Billigkeitsgedanke | 54 |
| 2. Treuwidriges Verhalten der verbleibenden Gesellschafter | 54 |
| 3. Wertausgleich für den Vermögenszuwachs | 55 |
| 4. Zwischenergebnis und Gang der weiteren Untersuchung | 56 |
| II. Dogmatische Begründungsansätze | 57 |
| 1. Parteiwille | 57 |
| 2. §§ 24, 31 Abs. 3 GmbHG analog | 57 |
| 3. Ungerechtfertigte Bereicherung | 59 |
| a) Vermögensmehrung bei den verbleibenden Gesellschaftern? | 59 |
| b) Leistungskondiktion | 60 |
| c) Nichtleistungskondiktion | 61 |
| 4. Anwachungsprinzip | 62 |
| a) Die These von <i>Altmeppen</i> | 62 |
| b) Stellungnahme | 65 |
| aa) Ausführungen zum Personengesellschaftsrecht | 65 |
| bb) Übertragung der Ergebnisse auf das GmbH-Recht | 69 |
| 5. Durchgriffshaftung wegen Rechtsformmissbrauchs | 71 |
| a) Die These von <i>Schirrmacher</i> | 71 |

| | |
|--|-----|
| b) Stellungnahme | 72 |
| aa) Durchgriffshaftung im GmbH-Recht | 72 |
| bb) Übertragbarkeit auf die Gesellschafterhaftung für Abfindungsansprüche | 74 |
| 6. Gesellschafterliche Treuepflicht | 76 |
| a) Schadensersatzhaftung wegen Treuepflichtverletzung | 76 |
| aa) Anknüpfungspunkte für eine Treuepflichtverletzung | 77 |
| (1) Fassung des Einziehungsbeschlusses | 77 |
| (2) Unterlassen von Maßnahmen zur Generierung von freiem Vermögen | 78 |
| (2.1) Zeitliche Reichweite der gesellschafterlichen Treuepflicht | 79 |
| (2.2) Unterlassen der Auflösung stiller Reserven | 80 |
| (2.3) Unterlassen der Herabsetzung der Stammkapitalziffer | 82 |
| (2.4) Unterlassen der Auflösung der Gesellschaft | 83 |
| bb) Vertretemüssen und Rechtsfolgenseite | 84 |
| b) Treuepflichtbasierte verschuldensunabhängige Leistungspflicht | 85 |
| aa) Die These von <i>Tröger</i> | 85 |
| bb) Stellungnahme | 86 |
| c) Zwischenergebnis | 90 |
| III. Zwischenergebnis und weiterer Gang der Untersuchung | 90 |
| IV. Die Gesellschafterhaftung für Abfindungsansprüche als richterliche Rechtsfortbildung | 90 |
| 1. Das Schrifttum zur richterlichen Rechtsfortbildung als dogmatische Grundlage | 90 |
| 2. Methodologische Voraussetzungen der rechtsfortbildenden Gesellschafterhaftung | 91 |
| a) Grundlagen der richterlichen Rechtsfortbildung | 92 |
| b) Einhaltung der methodologischen Voraussetzungen und Grenzen der gesetzesübersteigenden Rechtsfortbildung? | 93 |
| aa) Keine Unvereinbarkeit der Gesellschafterhaftung mit dem geltenden Recht (sog. Verbot des <i>contra-legem</i> -Judizierens) | 95 |
| (1) Vereinbarkeit mit § 13 Abs. 2 GmbHG | 95 |
| (2) Vereinbarkeit mit dem fehlenden Abandonrecht | 97 |
| bb) Legitimation durch spezifisch rechtliche Kriterien | 98 |
| (1) Wertungen des GmbH-Rechts zum Schutz des Abfindungsinteresses | 99 |
| (2) Schutz des Abfindungsinteresses im Personengesellschaftsrecht | 101 |
| (3) Schutz des Abfindungsinteresses im Aktienrecht | 102 |
| (3.1) Zwangseinziehung von Aktien | 102 |
| (3.2) Aktienrechtlicher Squeeze-out | 104 |
| (3.3) Gewinnabführungs- und Beherrschungsvertrag | 105 |
| (3.4) Mehrheitseingliederung | 105 |
| (4) Verfassungsrechtlicher Schutz des Abfindungsinteresses | 106 |
| (5) Zusammenfassung | 108 |
| cc) Weitere methodologische Voraussetzungen der gesetzesübersteigenden Rechtsfortbildung | 109 |
| dd) Zwischenergebnis | 111 |
| V. Ergebnis | 111 |

| | |
|---|-----|
| § 4 Voraussetzungen, Adressaten und Rechtsfolgen der Gesellschafterhaftung für Abfindungsansprüche | 113 |
| A. Methodische Vorüberlegungen | 113 |
| B. Haftungsvoraussetzungen | 114 |
| I. Anspruchsvoraussetzungen | 115 |
| 1. Entstehung des Abfindungsanspruchs des ausgeschiedenen Gesellschafter | 115 |
| 2. Eingreifen der Auszahlungssperre nach §§ 34 Abs. 3, 30 Abs. 1 GmbHG | 116 |
| 3. Subsidiarität der Gesellschafterhaftung | 118 |
| 4. Treuwidriges Verhalten der Gesellschafter | 119 |
| a) Treuwidrige Fortsetzung der Gesellschaft unter Verzicht auf Maßnahmen zur Befriedigung des Abfindungsanspruchs | 119 |
| b) Treuwidrige Vereitelung der Erfüllung des Abfindungsanspruchs | 121 |
| c) Treuwidrige Verzögerung der Insolvenzantragstellung | 122 |
| 5. Irrelevanz der Art der Einziehung | 123 |
| II. Optionen zur Abwendung der persönlichen Haftung | 124 |
| 1. Ausgleich der Unterdeckung | 124 |
| a. Auflösung stiller Reserven | 124 |
| b. Kapitalherabsetzung | 125 |
| 2. Auflösung der Gesellschaft | 126 |
| 3. Eröffnung des Insolvenzverfahrens | 127 |
| III. Zwischenergebnis | 128 |
| IV. Vorschlag zur methodengerechten Ausgestaltung der Gesellschafterhaftung | 129 |
| 1. Haftungsvoraussetzungen | 130 |
| a) Bestehen des Primäranspruchs | 130 |
| b) Ausfall des Primärschuldners | 131 |
| c) Maßgeblicher Zeitpunkt für die Gesellschafteigenschaft | 134 |
| d) Maßgeblicher Zeitpunkt für die Bestimmung der Haftungsquote | 135 |
| e) Sonstige Haftungsvoraussetzungen | 135 |
| 2. Rechtsfolgen | 136 |
| a) Haftungsinhalt | 136 |
| b) Pro rata-Haftung | 136 |
| 3. Zwischenergebnis | 136 |
| V. Folgen des Wegfalls der Auszahlungssperre auf den Ausfallhaftungsanspruch | 137 |
| C. Haftungsadressaten | 139 |
| I. Haftung dissentierender Gesellschafter | 139 |
| 1. Andeutungen des Bundesgerichtshofs | 139 |
| 2. Meinungsbild im Schrifttum | 140 |
| a) Haftung nur der für die Einziehung stimmenden Gesellschafter | 140 |
| b) Haftung aller Gesellschafter | 141 |
| 3. Stellungnahme | 142 |
| II. Verhältnis zwischen zustimmenden und dissentierenden Gesellschaftern | 143 |
| 1. Freistellungsansprüche im Innenverhältnis | 143 |

| | |
|---|------------|
| 2. Austrittsrecht des dissentierenden Gesellschafters | 144 |
| 3. Auflösung der Gesellschaft | 146 |
| III. Haftung neu hinzukommender Gesellschafter | 147 |
| 1. Haftungsadressaten bei derivativem Erwerb des Geschäftsanteils | 147 |
| 2. Haftungsadressaten bei originärem Erwerb des Geschäftsanteils | 149 |
| IV. Zwischenergebnis | 149 |
| D. Rechtsfolgen | 150 |
| I. Anspruchsinhalt | 150 |
| II. Regressmöglichkeiten des in Anspruch genommenen Gesellschafters | 151 |
| III. Ausfall des in Anspruch genommenen Gesellschafters | 153 |
| 1. Konsequenzen für die Haftung im Außenverhältnis | 153 |
| 2. Ausgleich zwischen den Gesellschaftern im Innenverhältnis | 154 |
| E. Ergebnis | 155 |
| § 5 Das Nichtigkeitsverdikt des Bundesgerichtshofs | 157 |
| A. Die Nichtigkeitsthese des Bundesgerichtshofs | 157 |
| B. Nichtigkeit des Einziehungsbeschlusses nach § 241 Nr. 3 AktG analog? | 158 |
| I. Dogmatische Schwächen des Nichtigkeitsverdikts | 159 |
| 1. Kein Verstoß gegen gläubigerschützende Vorschriften | 159 |
| 2. Vereinbarkeit mit dem Wesen der GmbH | 163 |
| 3. Keine Nichtigkeit zum Schutz des Abfindungsinteresses | 163 |
| II. Rechtspraktische Bedenken | 164 |
| III. Wertungsschwächen | 165 |
| C. Ergebnis | 166 |
| § 6 Übertragbarkeit des Haftungsmodells auf Ausschluss und Austritt eines Gesellschafters | 167 |
| A. Der Konflikt zwischen Abfindung, Kapitalerhaltung und Vollzug des Ausscheidens | 167 |
| B. Ausschluss eines Gesellschafters aus wichtigem Grund | 168 |
| I. Lösungsvorschläge beim Ausschluss durch gerichtliches Urteil | 168 |
| 1. Bedingungslehre | 168 |
| 2. Auflösende Bedingung | 170 |
| 3. Ruhen der Mitgliedschaftsrechte mit Auflösungsrecht | 170 |
| II. Lösungsvorschläge beim Ausschluss durch Gesellschafterbeschluss | 171 |
| III. Lösung des Interessenkonflikts durch Übertragung des Haftungsmodells | 172 |
| 1. Übertragbarkeit auf den Ausschluss durch gerichtliches Urteil | 172 |
| a) Kritik an der Übertragbarkeit des Haftungsmodells | 172 |
| aa) Andeutungen des Bundesgerichtshofs | 172 |
| bb) Bedenken im Schrifttum gegen die Übertragbarkeit des Haftungsmodells | 174 |
| b) Interessengerechte Lösung durch die Übertragbarkeit des Haftungsmodells | 174 |
| 2. Übertragbarkeit auf den Ausschluss durch Gesellschafterbeschluss | 175 |

| | |
|--|------------|
| C. Austritt eines Gesellschafters aus wichtigem Grund | 176 |
| I. Lösungsvorschlag von Rechtsprechung und herrschender Lehre | 176 |
| II. Übertragbarkeit des Haftungsmodells auf den Austritt | 178 |
| 1. Bedenken gegen die Übertragbarkeit des Haftungsmodells auf den Austritt | 178 |
| a) Verstoß gegen das Belastungsverbot des § 53 Abs. 3 GmbHG? | 178 |
| b) Wertungswidersprüchlichkeit der Übertragung des Haftungsmodells? | 179 |
| 2. Anwendbarkeit des Haftungsmodells | 180 |
| a) Verwertung des Geschäftsanteils durch Einziehung | 181 |
| b) Verwertung des Geschäftsanteils durch Abtretung | 181 |
| D. Ergebnis | 183 |
| § 7 Statutarische und außerstatutarische Gestaltungsmöglichkeiten | 185 |
| A. Zwingendes oder dispositives Haftungsmodell? | 185 |
| B. Statutarische Gestaltungsmöglichkeiten | 187 |
| I. Statutarische Abdingbarkeit der Gesellschafterhaftung | 187 |
| 1. Meinungsbild zur statutarischen Abdingbarkeit der Gesellschafterhaftung | 187 |
| a) Vollständig satzungsdpositive Gesellschafterhaftung | 187 |
| b) Keine vollständige statutarische Abdingbarkeit der Gesellschafterhaftung | 188 |
| 2. Stellungnahme | 189 |
| II. Statutarische Gestaltungsmöglichkeiten zur Vermeidung der Gesellschafterhaftung | 190 |
| 1. Verknüpfung des Wirksamwerdens der Einziehung mit der Abfindung (Bedingungslösung) | 190 |
| 2. Erwerbsrechte von Mitgesellschaftern oder Dritten | 191 |
| III. Gestaltung der Haftungsmodalitäten in der Satzung | 192 |
| 1. Gestaltung der Haftungsvoraussetzungen | 192 |
| 2. Bestimmung der Haftungsadressaten | 193 |
| 3. Modifikation des Haftungsmechanismus | 193 |
| 4. Bestimmungen zum gesellschaftsinternen Ausgleich | 194 |
| C. Außerstatutarische Gestaltungsmöglichkeiten | 194 |
| I. Grundsätzliches zu außerstatutarischen Gesellschafterabreden | 195 |
| II. Disponibilität durch außerstatutarische Gesellschafterabreden | 196 |
| D. Gestaltungsmöglichkeiten zur Vermeidung der Nichtigkeitsfolge | 197 |
| E. Ergebnis | 198 |
| § 8 Zusammenfassung der Ergebnisse | 201 |
| Literaturverzeichnis | 207 |