

## INHALTSÜBERSICHT

|                                                                                     |         |
|-------------------------------------------------------------------------------------|---------|
| Vorwort . . . . .                                                                   | V       |
| Inhaltsverzeichnis . . . . .                                                        | IX      |
| Abkürzungsverzeichnis . . . . .                                                     | XXIII   |
| <br>Kapitel 1: Einführung . . . . .                                                 | <br>1   |
| § 1 Problemaufriss . . . . .                                                        | 1       |
| § 2 Der Plan dieses Buchs . . . . .                                                 | 9       |
| <br>Kapitel 2: Strukturelle Grundlagen des privaten<br>Kooperationsrechts . . . . . | <br>15  |
| § 3 Das gesetzliche Grundmodell . . . . .                                           | 16      |
| § 4 Einflüsse des Unionsrechts . . . . .                                            | 80      |
| <br>Kapitel 3: Transformationsprozesse . . . . .                                    | <br>93  |
| § 5 Vermischungen und Verschiebungen . . . . .                                      | 93      |
| § 6 Ein Seitenblick ins Ausland . . . . .                                           | 260     |
| § 7 Zwischenbewertung und Folgefragen . . . . .                                     | 267     |
| <br>Kapitel 4: Organisation im Spiegel der Sozialwissenschaften . . . . .           | <br>275 |
| § 8 Organisation als Hierarchie . . . . .                                           | 276     |
| § 9 Organisation und Effizienz . . . . .                                            | 297     |
| § 10 Organisation und Innovation . . . . .                                          | 365     |
| § 11 Organisation als System . . . . .                                              | 387     |
| § 12 Zwischenbetrachtung . . . . .                                                  | 415     |
| <br>Kapitel 5: Perspektivwechsel . . . . .                                          | <br>421 |
| § 13 Rechtsquellenkritik . . . . .                                                  | 422     |
| § 14 Modulares Organisationsrecht: Versuch einer Modellierung . . . . .             | 467     |
| § 15 Materielle Pfeiler . . . . .                                                   | 500     |

|                                                               |     |
|---------------------------------------------------------------|-----|
| Kapitel 6: Modulares Organisationsrecht und die DAO . . . . . | 573 |
| § 16 Grundlagen . . . . .                                     | 574 |
| § 17 Probleme und Perspektiven . . . . .                      | 583 |
| Kapitel 7: Schluss . . . . .                                  | 601 |
| § 18 Abschließende Anmerkungen . . . . .                      | 601 |
| § 19 Zusammenfassung in Kernthesen . . . . .                  | 603 |
| Literaturverzeichnis . . . . .                                | 611 |
| Sachverzeichnis . . . . .                                     | 703 |

## INHALTSVERZEICHNIS

|                                                                                 |       |
|---------------------------------------------------------------------------------|-------|
| Vorwort . . . . .                                                               | V     |
| Inhaltsübersicht . . . . .                                                      | VII   |
| Abkürzungsverzeichnis . . . . .                                                 | XXIII |
| <br>                                                                            |       |
| Kapitel 1: Einführung . . . . .                                                 | 1     |
| § 1 Problemaufriss . . . . .                                                    | 1     |
| A. VUKA-Welt . . . . .                                                          | 1     |
| B. Dynamisierung privater Kooperationsstrukturen . . . . .                      | 2     |
| C. Bisherige Reaktionen . . . . .                                               | 4     |
| I. Aufruf zur Wachsamkeit . . . . .                                             | 4     |
| II. Betriebsamkeit im Besonderen, Genügsamkeit im Allgemeinen . . . . .         | 5     |
| III. Aktuelle Gesetzgebung . . . . .                                            | 6     |
| D. Erkenntnisinteresse . . . . .                                                | 7     |
| § 2 Der Plan dieses Buchs . . . . .                                             | 9     |
| A. Themenauswahl und -begrenzung . . . . .                                      | 9     |
| B. Kernanliegen: Perspektivwechsel . . . . .                                    | 9     |
| C. Gang der Darstellung und Methode . . . . .                                   | 11    |
| <br>                                                                            |       |
| Kapitel 2: Strukturelle Grundlagen des privaten<br>Kooperationsrechts . . . . . | 15    |
| § 3 Das gesetzliche Grundmodell . . . . .                                       | 16    |
| A. Grundformen und -begriffe der privaten Kooperation . . . . .                 | 16    |
| I. Gefälligkeitsverhältnisse . . . . .                                          | 16    |
| II. Austausch- und Geschäftsbesorgungsverträge . . . . .                        | 17    |
| III. Rechts- und Interessengemeinschaften . . . . .                             | 18    |
| IV. Zweckgemeinschaften . . . . .                                               | 20    |
| 1. Personengesellschaften . . . . .                                             | 21    |
| 2. Körperschaften . . . . .                                                     | 22    |
| 3. Abgrenzungen . . . . .                                                       | 24    |
| V. Juristische Person und Gesamthand . . . . .                                  | 25    |
| 1. Juristische Personen . . . . .                                               | 25    |

|                                                                   |    |
|-------------------------------------------------------------------|----|
| 2. Die (rechtsfähige) Gesamthand . . . . .                        | 26 |
| 3. Abgrenzungen . . . . .                                         | 28 |
| VI. Verbände . . . . .                                            | 29 |
| VII. Unternehmen . . . . .                                        | 30 |
| VIII. Betriebe . . . . .                                          | 31 |
| IX. Konzerne . . . . .                                            | 32 |
| X. Organisationen . . . . .                                       | 33 |
| B. Trennlinien und Besonderheiten . . . . .                       | 36 |
| I. Gesellschaftsrecht als eigenständige Rechtsdisziplin . . . . . | 36 |
| II. Zersplitterung der Erscheinungsformen . . . . .               | 39 |
| 1. Gesetzliche Fragmentierung . . . . .                           | 39 |
| 2. Historische Gründe . . . . .                                   | 41 |
| 3. Praktische Zwänge . . . . .                                    | 45 |
| III. Mitgliedschaft und Organschaft . . . . .                     | 46 |
| 1. Mitgliedschaft als Teilhabe . . . . .                          | 46 |
| 2. Organschaft zwischen Wille und Zurechnung . . . . .            | 49 |
| IV. Gestaltungsfreiheit und Rechtsformzwang . . . . .             | 52 |
| V. Vertrag, Gesellschaftsvertrag und Satzung . . . . .            | 55 |
| 1. Die Lehre von der fehlerhaften Gesellschaft . . . . .          | 55 |
| 2. Auslegungsregeln . . . . .                                     | 57 |
| 3. Mehrheitliche Willensbildung . . . . .                         | 58 |
| VI. Die Umwandlungsoption . . . . .                               | 61 |
| VII. Kollektivhaftung nach außen . . . . .                        | 62 |
| 1. Austausch- und Geschäftsbesorgungsverträge . . . . .           | 62 |
| 2. Zweckgemeinschaften . . . . .                                  | 63 |
| a) Personengesellschaften . . . . .                               | 63 |
| b) Körperschaften . . . . .                                       | 64 |
| c) Konzernhaftung im Speziellen . . . . .                         | 67 |
| 3. Rechts- und Interessengemeinschaften . . . . .                 | 68 |
| a) Wohnungseigentümergeinschaft . . . . .                         | 69 |
| b) Bruchteilsgemeinschaft . . . . .                               | 70 |
| c) Erbengemeinschaft . . . . .                                    | 72 |
| aa) Reine Nachlassverbindlichkeiten . . . . .                     | 72 |
| bb) Nachlasserbenschulden . . . . .                               | 73 |
| cc) Deliktshaftung . . . . .                                      | 74 |
| d) Eheleiche Gütergemeinschaft . . . . .                          | 75 |
| e) Sonstige . . . . .                                             | 76 |
| aa) Miturheber . . . . .                                          | 76 |
| bb) Anleihegläubiger . . . . .                                    | 77 |
| cc) Insolvenzgläubiger . . . . .                                  | 78 |

|                                                                  |     |
|------------------------------------------------------------------|-----|
| <i>Inhaltsverzeichnis</i>                                        | XI  |
| § 4 Einflüsse des Unionsrechts . . . . .                         | 80  |
| A. Überblick . . . . .                                           | 80  |
| B. Angleichung und Harmonisierung . . . . .                      | 81  |
| C. Unionale Rechtsformen . . . . .                               | 84  |
| D. Der Wettbewerb der Rechtsordnungen . . . . .                  | 87  |
| E. Sondergesellschaftsrechte . . . . .                           | 88  |
| Kapitel 3: Transformationsprozesse . . . . .                     | 93  |
| § 5 Vermischungen und Verschiebungen . . . . .                   | 93  |
| A. Überblick . . . . .                                           | 93  |
| B. Umgestaltung des Gesellschaftsrechts . . . . .                | 94  |
| I. Vom Vertrag zur Organisation . . . . .                        | 94  |
| 1. Die große Reform des Personengesellschaftsrechts . . . . .    | 94  |
| a) Überblick . . . . .                                           | 94  |
| b) Kerninhalte . . . . .                                         | 95  |
| c) Nichtrechtsfähiger Verein und Partnerschaft . . . . .         | 98  |
| 2. Der Schlusspunkt einer Entwicklung . . . . .                  | 98  |
| a) Der steinige Weg zur Rechtsfähigkeit . . . . .                | 99  |
| b) Weitere Stationen . . . . .                                   | 101 |
| c) Juristische Personifikation? . . . . .                        | 102 |
| 3. Ausklammerung der Innengesellschaft . . . . .                 | 104 |
| II. Wechselseitige Anleihen . . . . .                            | 105 |
| 1. Rückgriff auf das Vereinsrecht . . . . .                      | 106 |
| 2. Rückgriff auf das Kapitalgesellschaftsrecht . . . . .         | 107 |
| 3. Rückgriff auf das Personengesellschaftsrecht . . . . .        | 111 |
| 4. Rückgriff auf das Aktienkonzernrecht? . . . . .               | 113 |
| 5. Lückenschließung im Vereinsrecht . . . . .                    | 116 |
| III. Typenvermischung . . . . .                                  | 119 |
| 1. Die juristische Person & Co. . . . .                          | 119 |
| 2. Vorgesellschaften . . . . .                                   | 123 |
| a) Die Vor-GmbH und -AG . . . . .                                | 123 |
| b) Weitere Fälle . . . . .                                       | 125 |
| 3. Gemischte Kontakte . . . . .                                  | 127 |
| IV. Typenverformung . . . . .                                    | 130 |
| 1. Atypische Körperschaften . . . . .                            | 131 |
| a) Atypische Vereine . . . . .                                   | 131 |
| aa) Erosion der Vereinsklassen . . . . .                         | 131 |
| bb) Die Kita-Rechtsprechung . . . . .                            | 132 |
| cc) Konzeptionelle Folgen . . . . .                              | 133 |
| dd) Kita-Rechtsprechung und nichtrechtsfähiger Verein? . . . . . | 135 |

|                                                                                   |     |
|-----------------------------------------------------------------------------------|-----|
| b) Atypische Kapitalgesellschaften . . . . .                                      | 136 |
| aa) Atypische GmbHs . . . . .                                                     | 136 |
| bb) Atypische AGs . . . . .                                                       | 138 |
| cc) Einpersonen-Kapitalgesellschaften . . . . .                                   | 141 |
| 2. Atypische Personenaußengesellschaften . . . . .                                | 144 |
| a) Publikums-Personengesellschaften . . . . .                                     | 144 |
| aa) Wesentliche Bausteine . . . . .                                               | 145 |
| bb) Sonderrecht . . . . .                                                         | 146 |
| cc) Gesellschafterhaftung im Speziellen . . . . .                                 | 148 |
| b) Die in sonstiger Weise atypische, insbesondere<br>kapitalistische KG . . . . . | 149 |
| c) Durchbrechungen des Prinzips der Selbstorganschaft . . . . .                   | 151 |
| d) „Vereinsartige“ GbRs . . . . .                                                 | 153 |
| e) Außen-GbRs mit Haftungsprivileg . . . . .                                      | 155 |
| f) Die Einpersonen-Personengesellschaft . . . . .                                 | 159 |
| aa) Grundsätzliche Unmöglichkeit . . . . .                                        | 159 |
| bb) Eng begrenzte Ausnahmen . . . . .                                             | 160 |
| 3. Atypische Innengesellschaften . . . . .                                        | 161 |
| a) Die atypisch stille Gesellschaft . . . . .                                     | 162 |
| b) Insbesondere: Die sog. Innen-KG . . . . .                                      | 163 |
| 4. Atypische Konzerne . . . . .                                                   | 166 |
| V. Faktische Gesellschafter und faktische Organe . . . . .                        | 169 |
| VI. Treuhand und Gesellschaft . . . . .                                           | 172 |
| 1. Die Treuhand-KG . . . . .                                                      | 172 |
| 2. Treuhandrecht als Gesellschaftsrecht? . . . . .                                | 175 |
| 3. Die Treuhandstiftung im Speziellen . . . . .                                   | 177 |
| C. Hybride Verbände . . . . .                                                     | 179 |
| I. Die Wohnungseigentümergeinschaft . . . . .                                     | 180 |
| 1. Radikaler Umbruch . . . . .                                                    | 181 |
| 2. Die Gründungsphase als Exempel . . . . .                                       | 182 |
| 3. Weitere Bausteine . . . . .                                                    | 183 |
| 4. Die Kollektivhaftung im Speziellen . . . . .                                   | 186 |
| II. Atypische Bruchteilsgemeinschaften . . . . .                                  | 187 |
| 1. Die Bruchteilsgemeinschaft mit Organen . . . . .                               | 187 |
| 2. Die Bruchteilsgemeinschaft als Unternehmensträger . . . . .                    | 189 |
| III. Die unternehmenstragende Erbengemeinschaft . . . . .                         | 191 |
| IV. Die Zeichnergemeinschaft . . . . .                                            | 194 |
| 1. Das SchVG 2009 als Impulsgeber . . . . .                                       | 194 |
| 2. Verbandsrechtliche Konzeptionen . . . . .                                      | 196 |
| 3. Überwiegende Skepsis . . . . .                                                 | 199 |
| 4. Insbesondere: Das Problem der AGB-Kontrolle . . . . .                          | 201 |
| V. Sanierungs-Verbände . . . . .                                                  | 203 |

|                                                                                |     |
|--------------------------------------------------------------------------------|-----|
| 1. Entwicklungsschritte . . . . .                                              | 203 |
| 2. Verbandsrechtliche Konzepte . . . . .                                       | 207 |
| VI. Das Netzwerkproblem . . . . .                                              | 209 |
| 1. Überblick . . . . .                                                         | 209 |
| 2. Fallgruppen . . . . .                                                       | 210 |
| 3. Wirtschaftliche Bedeutung; Regelungsfragen . . . . .                        | 212 |
| 4. Verbandsrechtliche Lösung? . . . . .                                        | 213 |
| a) Netzwerk als Gesellschaft . . . . .                                         | 213 |
| b) Netzwerk als „Vertragsverbund“ . . . . .                                    | 214 |
| aa) Grundansatz . . . . .                                                      | 214 |
| bb) Rechtsfolgen . . . . .                                                     | 216 |
| 5. Kritische Rezeption . . . . .                                               | 217 |
| 6. Alternativen . . . . .                                                      | 219 |
| D. Verbandsrecht auf dem Rückzug . . . . .                                     | 221 |
| I. Überlagerungen . . . . .                                                    | 221 |
| 1. Mitgliedschaft in der Zange . . . . .                                       | 221 |
| a) Bürgerlich-rechtliche „Aufladung“ . . . . .                                 | 221 |
| b) Verbandsmitglied als Kapitalanleger . . . . .                               | 222 |
| aa) Aktienrecht und Kapitalmarkt . . . . .                                     | 223 |
| bb) Übertragung auf das Personengesellschaftsrecht . . . . .                   | 227 |
| c) Verbandsmitglied als „Verbraucheranleger“ . . . . .                         | 227 |
| 2. Organ, Organhaftung, Arbeitnehmereigenschaft und<br>AGB-Kontrolle . . . . . | 229 |
| a) Das Haftungsproblem . . . . .                                               | 229 |
| b) Arbeitsrechtlicher Sozialschutz . . . . .                                   | 231 |
| c) Anstellungsvertrag und AGB-Kontrolle . . . . .                              | 232 |
| 3. Domänen des (allgemeinen) Schuldrechts . . . . .                            | 233 |
| II. Neuverortungen . . . . .                                                   | 235 |
| 1. Gesellschafterdelikte . . . . .                                             | 235 |
| 2. Gesellschafterdarlehen . . . . .                                            | 238 |
| 3. Erklärungsmuster . . . . .                                                  | 239 |
| III. Preisgaben . . . . .                                                      | 240 |
| 1. Der Zustimmungsvorbehalt beim Delisting . . . . .                           | 240 |
| 2. Spuren eines Unternehmensorganisationsrechts . . . . .                      | 241 |
| a) Bausteine und Scheitern . . . . .                                           | 242 |
| b) Das Erbe der Debatte . . . . .                                              | 244 |
| c) Die CSR-Entwicklung im Speziellen . . . . .                                 | 245 |
| E. Multipolares Schuldrecht . . . . .                                          | 249 |
| I. Ein Phänomen mit Sonderstellung . . . . .                                   | 249 |
| II. Mehrseitige Verträge . . . . .                                             | 250 |
| 1. Erscheinungsformen . . . . .                                                | 250 |
| 2. (Intendierte) Abgrenzung . . . . .                                          | 252 |

|                                                                       |     |
|-----------------------------------------------------------------------|-----|
| 3. Hintergründe . . . . .                                             | 253 |
| a) Antizipierte Haftungsgefahren . . . . .                            | 253 |
| b) Allgemeines Paketdenken . . . . .                                  | 254 |
| c) Kulturelle Faktoren . . . . .                                      | 256 |
| III. Schuldschein-Organismen . . . . .                                | 258 |
| § 6 <i>Ein Seitenblick ins Ausland</i> . . . . .                      | 260 |
| A. Das Phänomen der Uncorporation . . . . .                           | 260 |
| I. Hintergrund und Siegeszug . . . . .                                | 261 |
| II. Parallelen und Folgerungen . . . . .                              | 262 |
| B. Kooperationsverträge . . . . .                                     | 264 |
| C. Un-Business Associations und Contractual Entities . . . . .        | 266 |
| § 7 <i>Zwischenbewertung und Folgefragen</i> . . . . .                | 267 |
| A. Weitgehende Unsicherheit . . . . .                                 | 267 |
| B. Negative Konnotation . . . . .                                     | 269 |
| C. Organisationsrecht als Bezugspunkt . . . . .                       | 272 |
| D. Präzisierung des Interesses . . . . .                              | 273 |
| Kapitel 4: Organisation im Spiegel der Sozialwissenschaften . . . . . | 275 |
| § 8 <i>Organisation als Hierarchie</i> . . . . .                      | 276 |
| A. Überblick . . . . .                                                | 276 |
| B. Der Bürokratieansatz . . . . .                                     | 277 |
| I. Rationalisierung als Ausgangspunkt . . . . .                       | 277 |
| II. Legale Herrschaft als Basis . . . . .                             | 277 |
| III. Die Bürokratie als Reinform . . . . .                            | 278 |
| IV. Bürokratie und Zweckrationalität . . . . .                        | 280 |
| V. Bürokratie und privater Verband . . . . .                          | 281 |
| C. Rezeption, Präzisierung und Kritik . . . . .                       | 282 |
| I. Weitgehende Zustimmung . . . . .                                   | 282 |
| II. Das Problem der Empirie . . . . .                                 | 283 |
| 1. Die Grenzen der Überlegenheit . . . . .                            | 284 |
| 2. Kritik am Konzept der Zweckrationalität . . . . .                  | 285 |
| 3. Bürokratie und Legitimität . . . . .                               | 286 |
| III. Bürokratie als Kontinuum . . . . .                               | 286 |
| D. Würdigung und Folgerung . . . . .                                  | 287 |
| I. Erklärungskraft . . . . .                                          | 287 |
| II. Grenzen . . . . .                                                 | 289 |
| III. Insbesondere: Der Relevanzverlust des Zweckbegriffs . . . . .    | 290 |
| IV. Relatives Denken . . . . .                                        | 294 |
| E. Offene Fragen . . . . .                                            | 295 |

|                                                                            |     |
|----------------------------------------------------------------------------|-----|
| § 9 Organisation und Effizienz . . . . .                                   | 297 |
| A. Überblick . . . . .                                                     | 297 |
| B. Neoklassische Grundlagen . . . . .                                      | 298 |
| C. Organisation und NIÖ . . . . .                                          | 301 |
| I. Grundannahmen . . . . .                                                 | 301 |
| II. Markt und Organisation nach der Theory of the Firm . . . . .           | 302 |
| III. Unsicherheit, beschränkte Rationalität und Property Rights . . . . .  | 303 |
| 1. Ex post-Opportunismus . . . . .                                         | 304 |
| 2. Moral Hazard und Adverse Selektion . . . . .                            | 305 |
| 3. Die Theorie der Verfügungsrechte . . . . .                              | 305 |
| IV. Agenturtheorie . . . . .                                               | 307 |
| 1. Die Trennung von Eigentum und Kontrolle . . . . .                       | 307 |
| 2. Der Prinzipal-Agenten-Konflikt . . . . .                                | 307 |
| 3. Lösungsansätze . . . . .                                                | 308 |
| 4. Folgekosten und -probleme . . . . .                                     | 310 |
| V. Die Rolle des Organisationsrechts . . . . .                             | 312 |
| 1. Privates Organisationsrecht als Quasi-Vertragsmuster . . . . .          | 312 |
| 2. Wesentliche Vorteile . . . . .                                          | 313 |
| 3. Die Rolle des Gesetzgebers . . . . .                                    | 314 |
| 4. Die Rechtfertigung zwingenden Rechts . . . . .                          | 315 |
| 5. Penalty Default Rules im Speziellen . . . . .                           | 317 |
| VI. Organisation und Vermögenssonderung . . . . .                          | 318 |
| VII. Feinjustierung und Folgefragen . . . . .                              | 320 |
| 1. Maximierungsprobleme . . . . .                                          | 320 |
| 2. Übertragung auf geschlossene Verbände? . . . . .                        | 322 |
| 3. Mitgliederhaftung als Nische . . . . .                                  | 324 |
| VIII. Insbesondere: Hybride zwischen Markt und Organisation . . . . .      | 325 |
| D. Rezeption und Folgerung . . . . .                                       | 328 |
| I. Deskriptiv-analytische Stärken . . . . .                                | 328 |
| II. Die Rezeption in Deutschland: Ein gemischtes Bild . . . . .            | 329 |
| 1. Weitgehende Skepsis . . . . .                                           | 330 |
| 2. Vorsichtige Öffnung . . . . .                                           | 332 |
| 3. Alter Wein in neuen Schläuchen? . . . . .                               | 335 |
| III. Immanente Effizienz . . . . .                                         | 339 |
| IV. Effizienz und Transformation . . . . .                                 | 341 |
| V. Relatives Denken . . . . .                                              | 344 |
| 1. Markt und Organisation: Zwischen Abgrenzung und<br>Nachahmung . . . . . | 344 |
| 2. Markt und Organisation: Ein Kontinuum . . . . .                         | 345 |
| 3. Funktionale Zerlegung . . . . .                                         | 348 |
| 4. Erste Grenzen und Reserve . . . . .                                     | 350 |

|                                                                               |     |
|-------------------------------------------------------------------------------|-----|
| VI. Abschließende Anmerkung und weiteres Vorgehen . . . . .                   | 351 |
| E. Exkurs: Einflüsse der Verhaltensökonomie . . . . .                         | 352 |
| I. Überblick . . . . .                                                        | 352 |
| II. Ausgewählte Fallgruppen . . . . .                                         | 353 |
| III. Erste Erträge . . . . .                                                  | 355 |
| IV. Transformation und Verhaltensökonomie . . . . .                           | 358 |
| V. Skepsis und Kritik . . . . .                                               | 361 |
| VI. Vorläufiges Fazit . . . . .                                               | 363 |
| § 10 Organisation und Innovation . . . . .                                    | 365 |
| A. Überblick . . . . .                                                        | 365 |
| B. Innovation statt Effizienz . . . . .                                       | 366 |
| C. Einzelne Facetten . . . . .                                                | 367 |
| I. Recht als Infrastruktur für Innovation . . . . .                           | 367 |
| 1. Leitmotiv: Freiheit von Bindung . . . . .                                  | 368 |
| 2. Innovation und Corporate Governance . . . . .                              | 369 |
| 3. Vertikale Desintegration . . . . .                                         | 370 |
| II. Rechtsinterne Innovation . . . . .                                        | 372 |
| 1. Entdeckungen im Privatrecht . . . . .                                      | 372 |
| 2. Legislative Innovation . . . . .                                           | 374 |
| 3. Innovation und Legal Transplants . . . . .                                 | 377 |
| III. Innovations-Beherrschung . . . . .                                       | 377 |
| D. Innovation und Transformation . . . . .                                    | 379 |
| I. Transformation als Entdeckungsverfahren . . . . .                          | 379 |
| II. Transformation als Innovations-Impuls . . . . .                           | 382 |
| III. Transformation als Innovations-Beherrschung . . . . .                    | 383 |
| E. Innovation und Denkstilwechsel . . . . .                                   | 385 |
| I. Unmittelbare Schlüsse . . . . .                                            | 385 |
| II. Fazit und Folgefragen . . . . .                                           | 386 |
| § 11 Organisation als System . . . . .                                        | 387 |
| A. Überblick . . . . .                                                        | 387 |
| B. Grundlagen der Systemtheorie . . . . .                                     | 388 |
| I. Der Ausgangspunkt: Kontingenz und Komplexität . . . . .                    | 388 |
| II. Soziale Systeme, Kommunikation und Umwelt:<br>Der Systembegriff . . . . . | 388 |
| III. Typen und Teile . . . . .                                                | 390 |
| IV. Autopoiesis . . . . .                                                     | 391 |
| V. Operative Geschlossenheit und strukturelle Kopplung . . . . .              | 392 |
| C. Organisationen im Speziellen . . . . .                                     | 394 |
| I. Arten und Funktionen . . . . .                                             | 394 |
| II. Organisation und Entscheidung . . . . .                                   | 395 |

|                                                                                             |     |
|---------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| III. Entscheidung und Erwartung . . . . .                                                   | 396 |
| IV. Organisation und Mitgliedschaft . . . . .                                               | 397 |
| V. Mitgliedschaft und Verhaltenssteuerung . . . . .                                         | 398 |
| VI. Abgrenzungen . . . . .                                                                  | 399 |
| D. Würdigung und Folgen . . . . .                                                           | 402 |
| I. Ein Bruch mit der Tradition? . . . . .                                                   | 403 |
| II. Rezeption in der Rechtswissenschaft . . . . .                                           | 404 |
| III. (Weiterer) Relevanzverlust des Zweckbegriffs . . . . .                                 | 407 |
| IV. Systemtheorie, Transformationsprozesse und Re-Entry . . . . .                           | 407 |
| V. Systemtheorie und Mitgliedschaft . . . . .                                               | 410 |
| VI. Systemtheorie und Denkstilwechsel . . . . .                                             | 410 |
| VII. Normativer Anspruch? . . . . .                                                         | 412 |
| E. Fazit und weiteres Vorgehen . . . . .                                                    | 413 |
| § 12 Zwischenbetrachtung . . . . .                                                          | 415 |
| A. Erkenntnisgewinne . . . . .                                                              | 415 |
| B. Zwischen Deskription und Normativität . . . . .                                          | 417 |
| C. Weiteres Vorgehen und Fokussierung . . . . .                                             | 418 |
| Kapitel 5: Perspektivwechsel . . . . .                                                      | 421 |
| § 13 Rechtsquellenkritik . . . . .                                                          | 422 |
| A. Ein Rechtsgebiet des Richterrechts . . . . .                                             | 422 |
| I. Gesellschaftsrecht als Kernbestand . . . . .                                             | 422 |
| 1. Personengesellschaftsrecht . . . . .                                                     | 423 |
| 2. Körperschaftsrecht . . . . .                                                             | 424 |
| 3. Rechtsformübergreifende Judikate . . . . .                                               | 428 |
| II. Erweiterung auf gesellschaftsrechtsnahe Rechtsgebiete . . . . .                         | 429 |
| III. Der BGH als Ersatzgesetzgeber . . . . .                                                | 430 |
| B. Rechtstatsächliche Ursachen . . . . .                                                    | 432 |
| I. Lückenhaftigkeit der Gesetze . . . . .                                                   | 432 |
| II. Außergewöhnlicher Abstimmungsbedarf . . . . .                                           | 435 |
| III. Begrenzte Gestaltungskraft des Gesetzgebers . . . . .                                  | 436 |
| 1. Zwischen Ambition und Überlastung . . . . .                                              | 436 |
| 2. Rechtspolitische Agenden, exogene Schocks und die Zwänge<br>des Tagesgeschäfts . . . . . | 438 |
| 3. Begrenzter Erkenntniswert der Regierungsbegründungen . . . . .                           | 439 |
| IV. Delegation als Ausweg . . . . .                                                         | 440 |
| V. Autorität kraft Sachnähe . . . . .                                                       | 443 |
| VI. Sachverhalts- und Ideenreichtum der Praxis . . . . .                                    | 444 |
| C. Spannungsfelder . . . . .                                                                | 445 |
| I. Ein Problem der Gewaltenteilung . . . . .                                                | 445 |

|      |                                                                                                               |            |
|------|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------------|
| II.  | Die praeter legem/contra legem-Grenze . . . . .                                                               | 447        |
| III. | Geringe(re) Bedeutung im Organisationsprivatrecht . . . . .                                                   | 448        |
| IV.  | Erklärungsmuster . . . . .                                                                                    | 450        |
| V.   | Unbequeme Wahrheiten . . . . .                                                                                | 452        |
| VI.  | Richterrecht mit Sperrwirkung? . . . . .                                                                      | 454        |
| VII. | Praktische Konflikte . . . . .                                                                                | 455        |
| D.   | Allgemeine Leitlinien? . . . . .                                                                              | 457        |
| I.   | Minimalkonsens . . . . .                                                                                      | 458        |
| II.  | Unmöglichkeit infrastruktureller Reformen . . . . .                                                           | 458        |
| III. | Das Gleichheitsgebot . . . . .                                                                                | 459        |
| IV.  | Methodennormen . . . . .                                                                                      | 460        |
| V.   | Ein Spiegelbild des Zeitgeists? . . . . .                                                                     | 461        |
| VI.  | Das Primat der Sachgerechtigkeit . . . . .                                                                    | 462        |
| VII. | Schranken der Rechtsrückbildung, vorausschauende<br>Zurückhaltung und der Einfluss des Unionsrechts . . . . . | 464        |
| E.   | Bilanz und Konsequenzen . . . . .                                                                             | 466        |
|      | <i>§ 14 Modulares Organisationsrecht: Versuch einer Modellierung . . . . .</i>                                | <i>467</i> |
| A.   | Zwischen Anspruch und Wirklichkeit . . . . .                                                                  | 467        |
| B.   | Leitgedanken und -motive . . . . .                                                                            | 468        |
| I.   | Positive Konnotationen . . . . .                                                                              | 468        |
| II.  | Abschied vom Paketdenken . . . . .                                                                            | 469        |
| III. | Spektren und Kontinuen . . . . .                                                                              | 470        |
| IV.  | Denken in Modulen . . . . .                                                                                   | 473        |
| V.   | Funktionserhaltung als Maxime . . . . .                                                                       | 474        |
| VI.  | Praktischer Mehrwert und rechtspolitische Erwägungen . . . . .                                                | 475        |
| C.   | Kontingenzverdichtung . . . . .                                                                               | 476        |
| I.   | Rechtsformübergreifende Institutionenbildung . . . . .                                                        | 477        |
| II.  | Leitbilder . . . . .                                                                                          | 479        |
| III. | Ausstrahlungswirkungen . . . . .                                                                              | 482        |
| IV.  | Regeln und Standards . . . . .                                                                                | 484        |
| V.   | Prinzipien . . . . .                                                                                          | 487        |
| D.   | Gegenpole und Grenzen . . . . .                                                                               | 488        |
| I.   | Das Numerus Clausus-(Schein-)Problem . . . . .                                                                | 488        |
| II.  | Kohärenzprobleme . . . . .                                                                                    | 490        |
| III. | Drittbetroffenheit, Rechtssicherheit und Verkehrsschutz . . . . .                                             | 491        |
| IV.  | Typuslehre als Schranke? . . . . .                                                                            | 493        |
| V.   | Rechtsnatur und Wesen . . . . .                                                                               | 494        |
| E.   | Kompetenzielle Folgen . . . . .                                                                               | 495        |
| I.   | Richterliche Rechtsfortbildung als Auftrag . . . . .                                                          | 495        |
| II.  | Gesetzgebung als Option . . . . .                                                                             | 497        |
| F.   | Konsequenz, nicht Disruption . . . . .                                                                        | 498        |

|                                                                                             |     |
|---------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| § 15 Materielle Pfeiler . . . . .                                                           | 500 |
| A. Überblick . . . . .                                                                      | 500 |
| I. Anliegen und Ziele . . . . .                                                             | 500 |
| II. Mannigfache Themen . . . . .                                                            | 500 |
| III. Begrenzung und Fokussierung . . . . .                                                  | 504 |
| B. Bedeutungsverlust des Vertragsmodells . . . . .                                          | 505 |
| I. Präzedenzfälle . . . . .                                                                 | 505 |
| 1. Gesellschaftsrecht . . . . .                                                             | 505 |
| 2. Angrenzende Gebiete . . . . .                                                            | 508 |
| 3. Leistungspflichten als Ausnahme . . . . .                                                | 509 |
| II. Beharrungstendenzen . . . . .                                                           | 509 |
| III. Erklärungsversuche . . . . .                                                           | 510 |
| IV. Kritik und Alternative . . . . .                                                        | 512 |
| V. Konsequenzen . . . . .                                                                   | 513 |
| VI. Dunkle Schatten und Abgrenzung . . . . .                                                | 515 |
| C. Organisation und Vermögenssonderung . . . . .                                            | 517 |
| I. Stellenwert und Klärungsbedarf . . . . .                                                 | 517 |
| II. Einzelfunktionen . . . . .                                                              | 517 |
| 1. Asset Partitioning . . . . .                                                             | 517 |
| 2. Verfügungsbeschränkung . . . . .                                                         | 518 |
| III. Erste Schlüsse . . . . .                                                               | 520 |
| IV. Innengesellschaft und Gesamthandsvermögen . . . . .                                     | 521 |
| 1. Prinzipielle Möglichkeit . . . . .                                                       | 522 |
| a) Möglichkeit de lege lata . . . . .                                                       | 522 |
| b) Fortbestand de lege ferenda? . . . . .                                                   | 524 |
| 2. Das „Zweckproblem“ als Folgefrage? . . . . .                                             | 525 |
| 3. Gesamthand und Innovation . . . . .                                                      | 526 |
| V. Anwendungsoptionen jenseits des (Kern-)Gesellschaftsrechts . . . . .                     | 527 |
| VI. Die Einpersonen-Personengesellschaft: Ein Desiderat<br>der Rechtsfortbildung? . . . . . | 529 |
| D. Leitlinien der Rechtssubjektivität . . . . .                                             | 531 |
| I. Begriff und Unsicherheiten . . . . .                                                     | 531 |
| II. Präzisierung des Interesses . . . . .                                                   | 533 |
| III. Der spezifische Nutzen der Rechtsfähigkeit bei<br>Personenmehrheiten . . . . .         | 533 |
| 1. Die klassische Deutung und ihre Schwächen . . . . .                                      | 533 |
| 2. Das Motiv der Vertragskanalisierung . . . . .                                            | 535 |
| 3. Folgeeffekte und -fraktionen . . . . .                                                   | 537 |
| IV. Abstrakte Parameter . . . . .                                                           | 539 |
| 1. Umweltirritation . . . . .                                                               | 539 |
| 2. Hinreichende Identitätsausstattung . . . . .                                             | 540 |

|                                                                                |     |
|--------------------------------------------------------------------------------|-----|
| 3. Handlungs- und Willensfähigkeit . . . . .                                   | 542 |
| 4. Angemessenheit der Vertragskanalisierung . . . . .                          | 543 |
| 5. Nicht-erforderliche Kriterien . . . . .                                     | 544 |
| V. Verprobung und Transfer im kooperationsrechtlichen<br>Spektrum . . . . .    | 546 |
| 1. Eindeutige Fälle . . . . .                                                  | 546 |
| 2. Kritische Fälle . . . . .                                                   | 548 |
| a) Innengesellschaft . . . . .                                                 | 548 |
| b) Erbgemeinschaft . . . . .                                                   | 550 |
| 3. Weitere Perspektiven jenseits des Gesellschaftsrechts? . . . .              | 551 |
| VI. Folgefragen . . . . .                                                      | 553 |
| E. Neue Wege zur Haftungsbeschränkung . . . . .                                | 555 |
| I. Das Epizentrum der Debatte . . . . .                                        | 555 |
| II. Problemfokussierung . . . . .                                              | 556 |
| III. Funktionale (Neu-)Betrachtung . . . . .                                   | 557 |
| 1. Das Basismodell . . . . .                                                   | 557 |
| 2. Haftungsbeschränkung, Insolvenzprophylaxe und<br>Bilanzpublizität . . . . . | 558 |
| 3. Das Teilschuldmodell . . . . .                                              | 560 |
| 4. Das Kombinationsmodell der KG . . . . .                                     | 561 |
| 5. Kapitalüberwachung und Versicherungsschutz . . . . .                        | 561 |
| IV. Transfer in das GbR-Recht . . . . .                                        | 562 |
| 1. Neuvermessung des Erreichten . . . . .                                      | 562 |
| a) Bauherren-GbR . . . . .                                                     | 562 |
| b) Publikums-GbR . . . . .                                                     | 562 |
| c) Ideal-GbR . . . . .                                                         | 563 |
| 2. Weitere Fallgruppen der haftungsbeschränkten Außen-GbR?                     | 564 |
| 3. Präzisierung . . . . .                                                      | 565 |
| 4. Gewerbliche Tätigkeit als Ausschlussgrund? . . . . .                        | 567 |
| 5. Institutionelle, nicht rechtsgeschäftliche Lösung . . . . .                 | 569 |
| V. Gesetzliche Gläubiger: Gebotenheit einer Sonderbehandlung?                  | 570 |
| Kapitel 6: Modulares Organisationsrecht und die DAO . . . . .                  | 573 |
| § 16 Grundlagen . . . . .                                                      | 574 |
| A. Heranführung an das Thema . . . . .                                         | 574 |
| B. Begriffe und Phänomene . . . . .                                            | 575 |
| I. DLT und Blockchain . . . . .                                                | 575 |
| II. Coins und Tokens . . . . .                                                 | 577 |
| III. ICOs . . . . .                                                            | 578 |
| IV. Smart Contracts . . . . .                                                  | 578 |
| V. Dezentrale autonome Organisationen . . . . .                                | 579 |

|                                                                        |     |
|------------------------------------------------------------------------|-----|
| § 17 Probleme und Perspektiven . . . . .                               | 583 |
| A. Zahllose Rechtsfragen . . . . .                                     | 583 |
| B. Anzeichen von Paketdenken . . . . .                                 | 585 |
| C. Behelfslösungen der Praxis und der Ruf nach dem Gesetzgeber . . . . | 588 |
| D. Perspektivwechsel . . . . .                                         | 590 |
| I. Modular strukturiertes Denken . . . . .                             | 590 |
| II. Materielle Pfeiler . . . . .                                       | 592 |
| 1. Binnenverfassung . . . . .                                          | 592 |
| 2. Vermögenssonderung . . . . .                                        | 594 |
| 3. Rechtsfähigkeit . . . . .                                           | 595 |
| III. Die Haftungsverfassung als Schlüsselfrage . . . . .               | 596 |
| 1. Ausgangspunkt und Spannungsverhältnis . . . . .                     | 596 |
| 2. Zaghafte Vorstöße . . . . .                                         | 597 |
| 3. Spielräume der Rechtsfortbildung . . . . .                          | 598 |
| Kapitel 7: Schluss . . . . .                                           | 601 |
| § 18 Abschließende Anmerkungen . . . . .                               | 601 |
| A. Totgesagte leben länger . . . . .                                   | 601 |
| B. Aufgaben der Zukunft . . . . .                                      | 602 |
| § 19 Zusammenfassung in Kernthesen . . . . .                           | 603 |
| Literaturverzeichnis . . . . .                                         | 611 |
| Sachverzeichnis . . . . .                                              | 703 |