

Lernbücher für Wirtschaft und Recht:

Grundzüge des Gesellschaftsrechts

von
Prof. Dr. Eugen Klunzinger

14., überarbeitete Auflage

Grundzüge des Gesellschaftsrechts – Klunzinger

schnell und portofrei erhältlich bei beck-shop.de DIE FACHBUCHHANDLUNG

Thematische Gliederung:

Gesamtdarstellungen – Recht für Wirtschaftswissenschaftler – Recht für Wirtschaftswissenschaftler

Verlag Franz Vahlen München 2006

Verlag Franz Vahlen im Internet:

www.vahlen.de

ISBN 978 3 8006 3325 8

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	V
Abkürzungsverzeichnis	XXIV

1. Kapitel Einführende Hinweise

§ 1. Einteilung der Gesellschaften	1
I. Unternehmensformen	1
1. Öffentliches Recht	1
2. Privates Recht	2
II. Die Gesellschaften im Überblick	2
III. Rechtsquellen des Gesellschaftsrechts	4
§ 2. Bestimmungsfaktoren und Regelungsbereiche	6
I. Bestimmungsfaktoren für die Wahl der betrieblichen Rechtsform ..	6
II. Gesellschaftsvertrag	7
1. Freiheit und Zwang im Gesellschaftsrecht	7
2. Regelungsbereiche in Gesellschaftsverträgen	7
§ 3. Lern- und Hilfsmittel	10

2. Kapitel Recht der Personengesellschaften

§ 4. Die Gesellschaft bürgerlichen Rechts	15
I. Begriff und Rechtsgrundlagen	15
1. Begriffsbestimmung	15
2. Die Rechtsfähigkeit der BGB-Gesellschaft	17
3. Rechtsgrundlagen	17
a) Unbewußte Zusammenschlüsse	17
b) Entsprechende Anwendung auf andere Personengesellschaften	18
aa) oHG und KG	18
bb) Stille Gesellschaft	18
c) Anwendung des allgemeinen Schuldrechts	19
aa) Anwendung der §§ 320ff. BGB	19
bb) Gesamtschuldnerische Haftung	19
II. Erscheinungsformen der BGB-Gesellschaft	19
1. Zusammenschlüsse von Nichtkaufleuten	20
2. Zusammenschlüsse von Freiberuflern	20
3. Gelegenheitsgesellschaften	20
a) Konsortien	22
b) Die Arbeitsgemeinschaft im Baugewerbe	22

VIII

Inhaltsverzeichnis

c) Wettgemeinschaften	22
d) Mitfahrgemeinschaften	22
e) Investmentclubs	23
f) Bauherrengemeinschaften	23
aa) Die Grundkonzeption	23
bb) Grunderwerbsteuerliche Vorteile	24
cc) Einkommensteuerliche Vorteile	24
dd) Vergleich Bauherr/Käufer	24
4. Überbetriebliche Zusammenschlüsse	25
5. Interne Zusammenschlüsse	25
6. Holding-Gesellschaften	26
7. Vorgesellschaften	26
8. Nichtrechtsfähige Vereine	26
9. Landwirtschaftliche Zusammenschlüsse	26
10. Gesellschaften von Ehegatten und Familienangehörigen	27
11. Eheähnliche Lebensgemeinschaften	28
III. Gründung der BGB-Gesellschaft	28
1. Gesellschaftsvertrag	28
2. Gesellschaftsvermögen	29
a) Gegenstand des Gesellschaftsvermögens	29
b) Gesamthänderische Bindung	29
c) Aufrechnungstatbestände	30
IV. Geschäftsführung und Vertretung bei der BGB-Gesellschaft	31
1. Geschäftsführung	31
a) Grundsatz	31
b) Vertragliche Abweichungen	31
aa) Gesamtgeschäftsführung mehrerer Gesellschafter	31
bb) Einzelgeschäftsführungsbefugnis	32
cc) Widerspruchsrecht	32
c) Rechte und Pflichten geschäftsführungsbefugter Gesellschafter	33
d) Entziehung und Kündigung der Geschäftsführung	34
aa) Entziehung der Geschäftsführung	34
bb) Kündigung der Geschäftsführung	34
e) Kontrollrechte	34
2. Vertretung	35
a) Prinzip der Gesamtvertretung	35
b) Abweichende Regelungen	36
c) Entziehung der Vertretungsmacht	36
V. Haftung	37
1. Haftung für Gesellschaftsschulden	38
a) Haftung der Gesellschaft	38
b) Haftung der Gesellschafter	39
aa) Akzessorische Gesellschafterhaftung	39
bb) Haftung des eintretenden Gesellschafters	40
cc) Haftung des ausscheidenden Gesellschafters	40
dd) Haftung der Gesellschafter bei Auflösung der Gesellschaft	40
2. Haftung für Privatschulden	40
VI. Gewinn- und Verlustbeteiligung	42
1. Höhe der gesetzlichen Gewinn-/Verlustbeteiligung	42
2. Durchführung der Gewinn-/Verlustverteilung	42
VII. Wechsel von Gesellschaftern	42

<i>Inhaltsverzeichnis</i>	IX
1. Übertragung von Gesellschafterrechten	42
2. Ausscheiden von Gesellschaftern	43
3. Eintritt von Gesellschaftern	43
4. Prinzip der Anwachsung	43
VIII. Auflösung und Liquidation der Gesellschaft	45
1. Auflösungsgründe	45
2. Liquidation der Gesellschaft	45
IX. Steuerrechtliche Behandlung der BGB-Gesellschaft	46
1. Einkommensteuer	46
2. Gewerbesteuer	46
3. Vermögensteuer	47
4. Umsatzsteuer	47
5. Grunderwerbsteuer	47
a) Übergang von der Gesellschaft auf die Gesellschafter	48
b) Übertragung von den Gesellschaftern auf die Gesellschaft	48
c) Anteilsvereinigung	49
Wiederholungsfragen und Übungsfälle zu § 4	50
§ 5. Die offene Handelsgesellschaft	56
I. Wesensmerkmale der offenen Handelsgesellschaft	56
1. Begriff	56
2. Rechtsnatur	56
a) Die oHG als Gesamthandsgemeinschaft	56
b) Rechtliche Verselbständigung der oHG	57
II. Wirtschaftliche Bedeutung	58
III. Gründung der oHG	58
1. Vertragspartner	58
a) Natürliche Personen	58
b) Juristische Personen	59
aa) Insolvenzzrechtliche Besonderheiten	59
bb) Firmenrechtliche Besonderheiten	60
cc) Angaben auf Geschäftsbriefen	61
dd) Gesellschafterdarlehen	61
c) Personenhandelsgesellschaften (oHG, KG)	62
d) Erbengemeinschaften, BGB-Gesellschaften, nichtrechtsfähige Vereine	62
e) Keine „Einmann-Gesellschaften“	62
f) Testamentsvollstrecker	63
2. Gesellschaftsvertrag	63
3. Anmeldung zum Handelsregister	63
4. Entstehung der offenen Handelsgesellschaft	64
5. Vertragsmängel	64
a) Scheingesellschaften	64
b) Fehlerhafte Gesellschaft	65
IV. Gesellschaftsvermögen, Kapital und Kapitalkonten	65
V. Rechte und Pflichten der Gesellschafter untereinander („Innenverhältnis“)	65
1. Grundsatz der Vertragsfreiheit	65
2. Beitragspflichten	66
a) Art der Beiträge	66

b) Erbringung der Beiträge	66
c) Verzögerte Einlagen	67
d) Geltendmachung der Beiträge	67
3. Treupflichten	67
4. Wettbewerbsverbote	68
a) Der wettbewerbsrechtliche Tatbestand	68
b) Rechtsfolgen eines Wettbewerbsverstoßes	69
c) Kollision des Wettbewerbsverbotes mit dem Kartellverbot	70
5. Geschäftsführung	70
a) Gesetzliche Regelung	71
aa) Einzelgeschäftsführung aller	71
bb) Widerspruchsrecht	71
b) Gesellschaftsvertragliche Abweichungen	72
aa) Einzelgeschäftsführung mehrerer	72
bb) Gesamtgeschäftsführung aller Gesellschafter	72
cc) Gesamtgeschäftsführung mehrerer Gesellschafter	72
dd) Notgeschäftsführung	73
c) Umfang der Geschäftsführungsbefugnis	73
aa) Gewöhnliche Geschäfte	74
bb) Außergewöhnliche Geschäfte	74
cc) Sonderfall der Prokura	74
dd) Grundlagengeschäfte	75
d) Entziehung und Kündigung der Geschäftsführungsbefugnis	75
aa) Entziehung (§ 117 HGB)	75
bb) Kündigung der Geschäftsführung durch den Gesellschafter	75
e) Kontrollrechte	75
6. Aufwendungsersatz	76
7. Gewinn- und Verlustbeteiligung	77
a) Vertragsfreiheit	77
b) Gesetzliche Regelung	77
aa) Gewinn- und Verlustverteilung	77
bb) Entnahmen	77
8. Gesellschafterbeschlüsse	78
a) Gesetzliche Regelung	78
b) Gesellschaftsvertragliche Praxis	78
VI. Rechtsbeziehungen von Gesellschaft und Gesellschaftern	
zu Dritten („Außenverhältnis“)	79
1. Vertretung der Gesellschaft	79
a) Gesetzliche Leitvorstellung	79
b) Abweichende Regelungen	80
aa) Echte Gesamtvertretung	80
bb) Unechte Gesamtvertretung	80
cc) Unechte Gesamtvertretung als verbotene Drittorganschaft	81
dd) Erfordernis der Handelsregistereintragung	82
c) Umfang der Vertretungsmacht	82
aa) Vertretungsbereich	82
bb) Verbot bestimmter Geschäfte	83
cc) Unbeschränkbarkeit der Vertretungsmacht	83
dd) Filialvertretung	84
d) Entzug der Vertretungsmacht	84
2. Haftung	85
a) Haftung der Gesellschaft	85

<i>Inhaltsverzeichnis</i>	XI
b) Haftung der Gesellschafter für Gesellschaftsverbindlichkeiten	85
c) Einwendungen der Gesellschafter	86
aa) Persönliche Einwendungen	86
bb) Anfechtung und Aufrechnung	87
d) Titel gegen die Gesellschaft	87
e) Haftung bei Gesellschafterwechsel	88
aa) Eintretende Gesellschafter	88
bb) Ausscheidende Gesellschafter	88
f) Haftung für Privatschulden	89
VII. Wechsel von Gesellschaftern	90
1. Eintritt neuer Gesellschafter	91
2. Erben als Gesellschafter	91
a) Fortsetzung mit den verbliebenen Gesellschaftern	92
b) Fortsetzung mit den Erben	92
c) Eintritt von Erben als Kommanditisten	92
3. Ausschließung von Gesellschaftern	93
a) Gesetzliche und vertragliche Möglichkeiten	93
b) Ausschließung durch Urteil	94
c) Ausschließung bei zweigliedriger Gesellschaft	94
VIII. Auflösung und Liquidation der Gesellschaft	96
1. Auflösungsgründe	96
2. Liquidation	97
a) Liquidation	97
b) Aufgaben der Liquidatoren	97
c) Verteilung des Restvermögens	98
d) Ende der Liquidation	98
IX. Steuerrechtliche Behandlung der oHG	98
Wiederholungsfragen und Übungsfälle zu § 5	99
§ 6. Die Kommanditgesellschaft	104
I. Wesensmerkmale der Kommanditgesellschaft	104
1. Begriff	104
2. Rechtsnatur	105
a) Sonderform der oHG	105
b) Abgrenzung von anderen Gesellschaften	105
3. Rechtsgrundlagen	106
a) Rückgriff auf oHG und BGB-Gesellschaft	106
b) Gesellschaftsvertragliche Abweichungen	106
II. Bedeutung in der Praxis	106
1. Gründungsmotive	106
2. Erscheinungsformen	107
a) Familiengesellschaften	107
b) Kapitalistische Kommanditgesellschaften	107
aa) GmbH & Co. KG	107
bb) Publikumsgesellschaften	107
III. Gründung der Kommanditgesellschaft	108
1. Vertragspartner	108
2. Gesellschaftsvertrag	108
3. Anmeldung zum Handelsregister	108

IV. Rechte und Pflichten der Gesellschafter untereinander („Innenverhältnis“)	109
1. Grundsatz der Vertragsfreiheit	109
2. Beitragspflichten	109
a) Art der Beiträge	109
b) „Hafteinlage“ und „Pflichteinlage“	109
3. Treupflichten	110
a) Komplementäre	110
b) Kommanditisten	111
4. Geschäftsführung	111
a) Gesetzliche Regelung	111
aa) Keine Geschäftsführungsbefugnis für Kommanditisten	111
bb) Widerspruchsrecht der Kommanditisten	111
cc) Bestellung und Widerruf der Prokura	112
b) Vertragliche Abweichungen	112
5. Kontrollrechte	113
a) Kontrollrecht des Komplementärs	113
b) Kontrollrecht des Kommanditisten	114
aa) Eingeschränktes Kontrollrecht	114
bb) Außerordentliches Kontrollrecht	114
cc) Sachlicher Umfang	114
dd) Vertragliche Modifizierungen	114
6. Gesellschaftsvermögen	115
7. Gewinn, Verlust, Entnahmen	115
a) Gewinn- und Verlustverteilung	115
b) Entnahmen	116
c) Steuerliche Gewinnverteilung	116
V. Rechtsbeziehungen von Gesellschaft und Gesellschaftern zu Dritten („Außenverhältnis“)	116
1. Vertretung	117
a) Gesetzliche Regelung	117
b) Vertragliche Möglichkeiten	117
c) Prokurabestellung	117
d) Unechte Gesamtvertretung	117
2. Haftung	118
a) Haftung der Gesellschaft	118
b) Haftung der Komplementäre	118
c) Haftung der Kommanditisten	118
aa) Einlage noch nicht geleistet	119
bb) Einlage ist geleistet	120
cc) Rückgewähr der Einlage	120
dd) Gewinnausschüttung	120
ee) Geschäfte vor Handelsregistereintragung	120
Zusammenfassendes Beispiel	121
VI. Wechsel von Gesellschaftern	124
1. Ausscheiden von Gesellschaftern	124
2. Eintritt neuer Gesellschafter	124
3. Übertragung von Geschäftsanteilen	125
VII. Auflösung und Liquidation der Gesellschaft	125
1. Auflösungsgründe	125
2. Liquidation	125

Inhaltsverzeichnis

XIII

VIII. Steuerliche Behandlung der Kommanditgesellschaft	126
Wiederholungsfragen und Übungsfälle zu § 6	126
§ 7. Die stille Gesellschaft	132
I. Wesensmerkmale	132
1. Die stille Gesellschaft als Innengesellschaft	132
2. Die stille Gesellschaft als Personengesellschaft	132
a) Keine Handelsgesellschaft	132
b) Gesellschafter	132
c) Zweigliedrigkeit	133
3. Stille Gesellschaft und Unterbeteiligung	133
II. Rechtsgrundlagen	134
III. Gründungsmotive	134
1. Kreditpolitische Motive	134
2. Wettbewerbsrechtliche Motive	135
3. Gewerberechtliche Motive	135
4. Familienrechtliche Motive	135
5. Steuerrechtliche Motive	135
IV. Arten der stillen Gesellschaft	136
1. Die typische stille Gesellschaft	136
2. Die atypische stille Gesellschaft	136
V. Abgrenzung der stillen Gesellschaft zu verwandten Beteiligungs- verhältnissen	136
1. Verwandte Rechtsformen	136
2. Abgrenzungskriterien	137
a) Innen-/Außenwirkung	137
b) Kontrollmöglichkeiten des Beteiligten	138
c) Gewinnbeteiligung	138
d) Verlustbeteiligung	138
VI. Gründung der stillen Gesellschaft	139
1. Beurkundungserfordernisse	139
2. Genehmigungserfordernisse	139
VII. Rechte und Pflichten bei der stillen Gesellschaft	140
1. Haftung und Vertretung	140
a) Haftung	140
b) Vertretung	141
2. Geschäftsführung und Kontrollrechte	141
a) Geschäftsführung	141
b) Kontrollrechte des stillen Gesellschafters	141
3. Gewinn- und Verlustbeteiligung	142
a) Regelungsmöglichkeiten	142
b) Höhe der Gewinn-/Verlust-Beteiligung	142
c) Gewinn- und Verlustrechnung	143
VIII. Wechsel im Gesellschafterbstand	143
IX. Auflösung und Liquidation der stillen Gesellschaft	143
1. Auflösungsgründe	143
a) Vertragliche Aufhebung	143
b) Kündigung	144
c) Tod eines Gesellschafters	144
d) Insolvenz des Geschäftsinhabers	144

2. Liquidation	144
3. Besonderheiten im Insolvenzverfahren	145
a) Rückforderung der Einlagen	145
b) Anfechtung der Einlagen-Rückgewährung	146
X. Steuerliche Fragen	147
1. Einkommensteuer	147
2. Gewerbesteuer	147
3. Vermögensteuer	147
4. Umsatzsteuer	147
5. Grunderwerbsteuer	147
Wiederholungsfragen und Übungsfälle zu § 7	147

3. Kapitel Recht der Körperschaften

§ 8. Die Aktiengesellschaft	151
I. Wesensmerkmale der Aktiengesellschaft	151
1. Begriff	151
2. Wesensmerkmale	152
a) Juristische Person	152
b) Körperschaftliche Struktur	152
c) Handelsgesellschaft	152
d) Formkaufmann	152
e) Kapitalgesellschaft	152
II. Wirtschaftliche Bedeutung	153
1. Kapitalansammlungsfunktion	153
2. Unternehmenskonzentration	153
3. Statistik	153
4. Aktienstreuung	153
5. Zielkonflikt der Beteiligung	154
6. Beispiele führender deutscher Aktiengesellschaften	154
III. Stichworte zur geschichtlichen Entwicklung	154
IV. Vermögensordnung der Aktiengesellschaft	158
1. Grundkapital	158
a) Begriff	158
b) Garantie des Grundkapitals	159
2. Die Aktie	161
a) Die Aktie als Bruchteil des Grundkapitals	161
b) Die Aktie als Mitgliedschaftsrecht	162
c) Die Aktie als Wertpapier	162
V. Gründung der Aktiengesellschaft	163
1. Einfache Gründung	165
a) Feststellung der Satzung	165
b) Aufbringung des Grundkapitals	166
c) Bestellung der Organe	166
d) Mindesteinzahlung auf das Aktienkapital	166
e) Gründungsbericht und Gründungsprüfung	166
f) Handelsregisteranmeldung	166
g) Eintragungen in das Handelsregister	167



Inhaltsverzeichnis

XV

h) Haftung vor der Eintragung	167
2. Qualifizierte Gründung	167
a) Verschiedene Tatbestände	167
b) Gesetzliche Zusatzerfordernisse	168
3. Die „Nachgründung“	168
4. Haftung der Gründer	168
VI. Verfassung der Aktiengesellschaft (Übersicht)	169
1. Organschaftliches Handeln	169
2. Kompetenzgewichtung	171
3. Zusammensetzung und Aufgabenstellung	171
VII. Vorstand	171
1. Zusammensetzung und Bestellung	172
a) Zusammensetzung	172
b) Bestellung	172
c) Widerruflichkeit der Bestellung	173
d) Bestellung durch das Gericht	173
2. Aufgabenbereich	173
a) Geschäftsführung	173
b) Vertretung	174
3. Verantwortlichkeit des Vorstands	174
a) Sorgfaltspflicht	174
b) Insolvenzfälle	175
c) Regreßpflichten	175
VIII. Aufsichtsrat	176
1. Zusammensetzung	176
a) Zusammensetzung nach Aktienrecht	176
b) Zusammensetzung nach Mitbestimmungsrecht	176
2. Wahl der Aufsichtsratsmitglieder	176
3. Amtszeit	177
4. Abberufung	177
5. Aufgabenbereich	178
IX. Hauptversammlung	178
1. Aufgabenbereich	178
2. Einberufung	179
a) Ordentliche Hauptversammlung	179
b) Außerordentliche Hauptversammlung	179
c) Einberufungsformalitäten	179
3. Auskunftsrecht des Aktionärs	180
4. Stimmrecht	181
5. Nichtigkeit und Anfechtbarkeit von Hauptversammlungs-	
beschlüssen	183
a) Nichtigkeitsgründe	183
b) Anfechtungsgründe	184
X. Rechnungslegung und Gewinnverwendung	184
1. Jahresabschluß und Lagebericht	186
a) Bilanz	187
aa) Gesetzliche Rücklage	187
bb) Gliederung der Jahresbilanz	187
cc) Vorschriften zu einzelnen Posten der Jahresbilanz	189
b) Gewinn- und Verlustrechnung	189
c) Anhang	190

d) Lagebericht	191
2. Prüfung des Jahresabschlusses und des Lageberichts	191
a) Prüfung durch Abschlußprüfer	191
b) Prüfung durch den Aufsichtsrat	191
3. Feststellung des Jahresabschlusses	193
4. Gewinnverwendung	193
5. Offenlegung	193
a) Bekanntmachung im Bundesanzeiger	194
b) Einreichung zum Handelsregister	194
c) Freiwillige Bekanntmachung	194
d) Prüfung des Registergerichts	194
6. Exkurs: Rechnungslegung für Großunternehmen nach dem Publizitätsgesetz	195
a) Betroffene Unternehmen	195
b) Vorausgesetzte Rechtsform	195
c) Rechnungslegung	195
XI. Satzungsänderungen	196
1. Allgemeine Satzungsänderungen	196
a) Beschluß der Hauptversammlung	196
b) Handelsregistereintragung	197
2. Kapitalerhöhungen	197
a) Effektive Kapitalerhöhung	197
b) Kapitalerhöhung aus Gesellschaftsmitteln	198
3. Kapitalherabsetzungen	198
a) Effektive Kapitalherabsetzung	198
b) Nominelle Kapitalherabsetzung	198
XII. Auflösung und Liquidation	199
1. Auflösung	199
2. Liquidation	199
a) Person der Liquidatoren	199
b) Aufgaben der Liquidatoren	199
c) Beschluß der Hauptversammlung	200
d) Gläubigerschutz	200
e) Ende der Liquidation	200
XIII. Umwandlung	200
1. Verschmelzung	201
a) Die beiden Tatbestände der Verschmelzung	201
b) Die Durchführung der Verschmelzung	201
2. Spaltung	202
3. Vermögensübertragung	203
4. Formwechsel	203
XIV. Steuerliche Behandlung der Aktiengesellschaft	204
1. Körperschaftsteuer	204
2. Kapitalertragsteuer	205
3. Gewerbesteuer	205
4. Vermögensteuer	205
5. Umsatzsteuer	205
§ 9. Die Kommanditgesellschaft auf Aktien	206
I. Wesensmerkmale	206

Inhaltsverzeichnis

XVII

1. Begriff	206
2. Rechtsnatur	207
3. Praktische Bedeutung	207
II. Verfassung der Kommanditgesellschaft auf Aktien	207
1. Persönlich haftender Gesellschafter	207
2. Aufsichtsrat	208
3. Hauptversammlung	208
§ 10. Verbundene Unternehmen	209
I. Begriff der verbundenen Unternehmen	209
1. Verbundene Unternehmen nach §§ 15–19, 291 ff. AktG	209
a) Mehrheitsbeteiligungen (§ 16 AktG)	210
b) Abhängige und herrschende Unternehmen (§ 17 AktG)	210
c) Konzerne (§ 18 AktG)	211
d) Wechselseitige Beteiligungen (§ 19 AktG)	212
2. Unternehmensverträge	213
II. Sicherung der beteiligten Interessen	213
1. Sicherung der Aktionäre	213
2. Sicherung der Gläubiger	214
3. Sicherung der Transparenz	214
4. Leitungsmacht und Verantwortlichkeit	214
Wiederholungsfragen und Übungsfälle zu §§ 8–10	215
§ 11. Die Gesellschaft mit beschränkter Haftung	225
I. Wesensmerkmale der GmbH	225
1. Begriff	225
2. Wesensmerkmale	225
a) Juristische Person	225
b) Zweckvielfalt	225
c) Handelsgesellschaft	226
3. Vergleich zur Aktiengesellschaft	226
a) Parallelen	226
b) Unterschiede	226
4. Entwicklung des GmbH-Rechts	227
a) GmbH-Gesetz von 1892	227
b) GmbH-Novelle von 1980	227
c) Novellierung durch EG-Recht u. a.	228
d) Ausblick	229
II. Wirtschaftliche Bedeutung und Erscheinungsformen	229
1. Klein- und Mittelbetriebe	230
2. Großunternehmen	230
3. Familienunternehmen	230
4. Einmann-GmbH	231
5. GmbH & Co. KG	231
6. Unternehmen der öffentlichen Hand	231
7. Holdings	232
III. Gesellschaftsvermögen	232
1. Stammkapital	232
2. Stammeinlagen	232

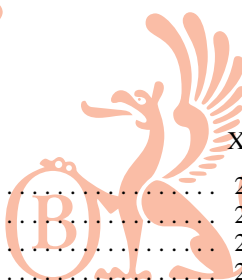
3. Geschäftsanteil	233
4. Garantie des Stammkapitals	233
a) Einlagen sind noch nicht vollständig geleistet	233
b) Einlagen sind geleistet	234
5. Eigenkapitalersetzende Gesellschafterdarlehen	235
a) Gesellschafterdarlehen	235
b) Darlehen durch Dritte	235
c) Verwandte Tatbestände	236
d) Sanierungs- und Kleinbeteiligungsprivileg	236
e) Rückerstattung erfolgter Darlehensrückzahlungen	236
IV. Gründung der GmbH	237
1. Gesellschafter	237
a) Mindestzahl	237
b) Juristische und natürliche Personen	237
c) Personengesellschaften	237
d) „Strohmann-Gründer“	237
2. Gesellschaftsvertrag	238
a) Form	238
b) Inhalt des Gesellschaftsvertrages	238
aa) Obligatorischer Mindestinhalt	239
bb) Stichworte zum Mindestinhalt	239
cc) Fakultativer Vertragsinhalt	239
3. Übernahme der Stammeinlagen	239
a) Mindesteinzahlungen	240
b) Sachgründungen	240
aa) Sachgründungsbericht	240
bb) Bewertungsunterlagen	240
cc) Überprüfung des Registergerichts	241
dd) Haftung bei Überbewertungen	241
4. Anmeldung zum Handelsregister	241
a) Anmeldungspflicht	241
b) Inhalt	241
c) Gründerhaftung der Gesellschafter und Geschäftsführer	242
5. Prüfung der Anmeldung	242
a) Formelles Prüfungsrecht	242
b) Materielles Prüfungsrecht	242
6. Eintragung in das Handelsregister	243
a) Eintragung	243
b) Veröffentlichung	243
7. Entstehung der GmbH	244
a) Konstitutive Eintragung	244
b) Das Vorgründungsstadium	244
8. Besonderheiten bei der Einmann-GmbH	244
a) Zulässigkeit der Einmann-Gründung	244
aa) Anwendung der allgemeinen Gründungsregeln	245
bb) Sonderregelungen	245
b) Anteilsvereinigung	246
c) Umwandlung einer Einzelfirma in eine GmbH	246
9. Mantelgründung und Mantelkauf	246
a) Mantelgründung	249
b) Mantelkauf	249
aa) Begriff	249

Inhaltsverzeichnis

XIX

bb) Motive des Mantelkaufs	249
cc) Rechtliche Problematik	249
V. Haftung	249
1. Haftung bei der Vorgründungsgesellschaft	250
2. Haftung bei der Vorgesellschaft bzw. Vor-GmbH	250
a) Haftung der Vor-GmbH	250
b) Haftung der Gesellschafter der Vor-GmbH	251
aa) Bei fortbestehender Absicht einer Handelsregistereintragung	251
bb) Bei Wegfall bzw. fehlender Absicht einer Handelsregistereintragung	251
c) Handelndenhaftung	251
3. Haftung nach der Eintragung der GmbH	251
a) Haftung der GmbH	251
b) Haftung der Gesellschafter der GmbH	252
c) Handelndenhaftung	252
VI. Die Organe der GmbH (Überblick)	252
VII. Die Geschäftsführer	252
1. Die Person der Geschäftsführer	252
a) Selbst- und Fremddorganschaft	252
b) Persönliche Voraussetzungen	253
2. Bestellung der Geschäftsführer	253
3. Rechtsstellung des Geschäftsführers	254
a) Geschäftsführung	254
aa) Persönlicher Umfang der Geschäftsführung	254
bb) Sachlicher Umfang der Geschäftsführung	254
b) Vertretung	254
aa) Persönlicher Umfang	254
bb) Sachlicher Umfang	254
cc) Selbstkontrahieren bei der Einmann-GmbH	255
c) Widerruf der Geschäftsführer-Bestellung	255
d) Haftung der Geschäftsführer	256
e) Kreditgewährung an Geschäftsführer	256
f) Angaben auf Geschäftsbriefen	256
VIII. Gesellschafterversammlung	257
1. Kompetenzen	257
2. Beschlußfassung	257
a) Einberufung der Versammlung	257
b) Abstimmung	258
c) Rechtsmittel gegen Gesellschafterbeschlüsse	258
IX. Aufsichtsrat	258
1. Zwingendes Organ	258
2. Fakultatives Organ	259
X. Rechte und Pflichten der Gesellschafter	260
1. Rechte der Gesellschafter	260
a) Mitverwaltungsrechte	260
aa) Allgemein	260
bb) Stimmrecht	260
b) Vermögensrechte	260
aa) Allgemeine	260
bb) Dividendenanspruch	260
c) Informationsrechte	261
2. Pflichten der Gesellschafter	261

a) Einlagepflicht	261
aa) Einzahlung	261
bb) Verzinsung	262
cc) Kaduzierungsverfahren	262
dd) Ausfallhaftung	262
ee) Kollektive Deckungspflicht	262
ff) Zwingender Charakter	262
b) Nachschußpflichten	262
aa) Beschränkte Nachschußpflichten	263
bb) Unbeschränkte Nachschußpflichten	263
c) Sonstige Pflichten	264
XI. Satzungsänderungen	264
1. Allgemeine Regeln	264
2. Kapitalerhöhung und Kapitalherabsetzung	265
XII. Gesellschafterwechsel	265
1. Freiwilliger Gesellschafterwechsel	265
a) Veräußerung und Vererbung	265
b) Teilung	268
c) Kündigung	268
2. Unfreiwilliger Gesellschafterwechsel	268
XIII. Auflösung und Liquidation der GmbH	268
1. Auflösungsgründe	268
2. Liquidation	269
XIV. Steuerliche Behandlung der GmbH	270
Wiederholungsfragen und Übungsfälle zu § 11	270
§ 12. Die eingetragene Genossenschaft	283
I. Wesensmerkmale der Genossenschaft	283
1. Begriff	283
2. Wesensmerkmale	284
a) Offene Mitgliederzahl	284
b) Gemeinschaftlicher Geschäftsbetrieb	284
3. Rechtsnatur	284
a) Rechtsfähigkeit	284
b) Formkaufmann	284
II. Arten	285
1. Einteilung nach der wirtschaftlichen Zweckbestimmung	285
a) Vorschuß- und Kreditvereine	285
b) Rohstoffvereine	285
c) Absatzgenossenschaften und Magazinvereine	285
d) Produktivgenossenschaften	285
e) Konsumvereine	285
f) Werkzeuggenossenschaften	286
g) Bau- bzw. Wohnungsgenossenschaften	286
2. Einteilung nach der Nachschußpflicht	286
a) Genossenschaften ohne Nachschußpflicht	286
b) Genossenschaften mit unbeschränkter Nachschußpflicht	286
c) Genossenschaften mit beschränkter Nachschußpflicht	286
III. Vermögensordnung der Genossenschaft	287
1. Genossenschaftsvermögen	287



Inhaltsverzeichnis

XXI

2. Geschäftsanteil	287
3. Mindesteinlage	287
4. Geschäftsguthaben	287
5. Gesetzliche Rücklage	287
6. Haftung für Gesellschaftsverbindlichkeiten	288
IV. Gründung der Genossenschaft	288
1. Feststellung des Statuts	288
a) Mindestinhalt	288
b) Fakultativer Inhalt	288
c) Firma der Genossenschaft	289
2. Bestellung der Organe	289
3. Anmeldung und Eintragung	289
V. Die Organe der Genossenschaft	290
1. Vorstand	290
2. Aufsichtsrat	290
3. General- und Vertreterversammlung	291
a) Generalversammlung	291
b) Vertreterversammlung	291
c) Einberufung und Durchführung	292
VI. Genossenschaftliche Pflichtprüfung	293
1. Regelmäßige Pflichtprüfung	293
2. Prüfungsverband	293
3. Prüfungsverfahren	293
4. Prüfungsbericht	294
VII. Rechtsstellung der Mitglieder	294
1. Rechte der Mitglieder	294
a) Genossenschaftliche Teilnahme	294
b) Mitverwaltungsrechte	295
c) Anspruch auf Gewinn	295
aa) Maßstab der Gewinnverteilung	295
bb) Aufstellung von Jahresabschluß und Lagebericht	295
cc) Gewinnverteilung	296
2. Pflichten der Mitglieder	296
a) Hauptpflichten	296
b) Zusätzliche Pflichten	296
3. Erwerb und Verlust der Mitgliedschaft	296
a) Erwerb	296
b) Unübertragbarkeit der Mitgliedschaft	297
c) Verlust	297
VIII. Auflösung, Verschmelzung und Insolvenz der Genossenschaft	297
1. Auflösung	297
2. Umwandlung	298
a) Verschmelzung durch Aufnahme	298
b) Verschmelzung durch Neugründung	298
3. Insolvenz	299
a) Insolvenzgrund	299
b) Realisierung der Nachschußpflicht	299
IX. Steuerliche Behandlung der Genossenschaft	300
1. Körperschaftsteuer	300
2. Gewerbesteuer	300

3. Vermögensteuer	300
4. Umsatzsteuer	300
Wiederholungsfragen und Übungsfälle zu § 12	301

4. Kapitel

Besondere Unternehmensformen

§ 13. Die GmbH & Co. KG	305
I. Wesensmerkmale der GmbH & Co. KG	305
1. Begriff	305
2. Rechtliche Anerkennung	306
a) Handelsrechtliche Entwicklung	306
b) Steuerrechtliche Entwicklung	308
3. Rechtsgrundlagen	309
II. Gründungsmotive	309
1. Haftungsbeschränkung	310
2. Steuerliche Motive	311
3. Möglichkeit der Drittorganschaft	312
4. Unternehmensperpetuierung	312
5. Firmenrechtliche Motive	312
6. Betriebsverfassungsrechtliche Motive	312
7. Kapitalbeschaffung	312
III. Erscheinungsformen der GmbH & Co. KG	313
1. Personengleiche und personenverschiedene GmbH & Co. KG	313
a) Personengleiche GmbH & Co. KG	313
b) Nicht personengleiche GmbH & Co. KG	313
2. Publikumsgesellschaften	314
a) Aufsichtsgremien	314
b) Treuhand	315
3. Einmann-GmbH & Co. KG	315
4. Die „Einheitsgesellschaft“	316
5. Die mehrstufige GmbH & Co. KG	317
a) Begriff	317
b) Erste Gründungsstufe	317
c) Zweite Gründungsstufe	318
d) Gründungsmotive	318
6. Verwandte Erscheinungen	319
a) Die „GmbH & Stille“	319
b) Doppelgesellschaft	320
IV. Gründung der GmbH & Co. KG	321
1. Vertragspartner	321
2. Gesellschaftsvertrag	322
a) Stufengründung	322
b) Verschiedene Modalitäten	322
c) Anwendbares Recht	322
d) Problem des § 181 BGB	322
3. Unternehmensgegenstand	323
4. Firma	324
5. Anmeldung zum Handelsregister	324

Inhaltsverzeichnis

XXIII

6. Inhaltskontrolle	325
7. Wahrung der Beteiligungsidentität	325
V. Rechte und Pflichten der Gesellschafter	326
1. Geschäftsführung und Vertretung	326
2. Zeichnung der Gesellschaft	326
3. Haftung	327
4. Gewinn- und Verlustbeteiligung	327
VI. Steuerliche Behandlung der GmbH & Co. KG	328
Wiederholungsfragen und Übungsfälle zu § 13	328
 § 14. Die Doppelgesellschaft	333
I. Begriff	333
II. Erscheinungsformen	333
III. Gründungsmotive	333
IV. Modelle der Betriebsaufspaltung	334
1. Besitz- und Betriebsgesellschaft	334
2. Produktions- und Vertriebsgesellschaft	334
3. Sonstige Erscheinungsformen	334
V. Steuerliche Problematik der Betriebsaufspaltung	335
1. Grundsätzliche Zulässigkeit	335
2. Streit in Detailfragen	335
 § 15. Besondere Unternehmensformen für bestimmte Bereiche	336
I. Reederei	336
1. Begriff	336
2. Gesellschaftsvertrag	337
3. Geschäftsführung und Vertretung	337
II. Versicherungsverein auf Gegenseitigkeit (VVaG)	337
1. Begriff	337
2. Rechtsgrundlagen	337
3. Organisation	338
III. Bergrechtliche Gewerkschaft	338
1. Begriff	338
2. Rechtsgrundlagen	339
3. Organisation	339
IV. Partnerschaftsgesellschaft	340
1. Begriff und Rechtsgrundlagen	340
2. Gründung	340
3. Rechtsverhältnis der Gesellschafter untereinander	341
4. Rechtsverhältnis der Gesellschaft zu Dritten	341
a) Entstehung	341
b) Rechtliche Verselbständigung	341
c) Vertretung	341
d) Haftung	341
Wiederholungsfragen zu § 15	342

§ 16. Europäische Entwicklungen	343
I. Die Europäische Wirtschaftliche Interessenvereinigung (EWIV)	343
1. Begriff und Rechtsgrundlagen	343
2. Verfassung der EWIV	343
a) Zulässige Zwecke	343
b) Mögliche Gesellschafter	344
c) Gründung	344
d) Innenbeziehungen	344
e) Außenbeziehungen	345
f) Gesellschafterwechsel und Auflösung	345
g) Steuerliche Behandlung	346
II. Die Europäische Aktiengesellschaft (SE)	346
1. Funktion und Rechtsgrundlagen	346
2. Gründung	347
3. Grundkapital	347
4. Organisationsstruktur	348
5. Mitbestimmung	348
III. Die britische „private limited company“ (Ltd.)	349
1. Gründung	349
2. Mindestkapital	349
3. Organe der Ltd.	349
4. Handelsregistereintragung	349
5. Präsenz vor Ort	350
6. Bilanzvorlage	350
7. Praktische Bewertung	350

5. Kapitel

Tabellarischer Anhang

§ 17. Übersicht über die wichtigsten Regelungskomplexe der Gesellschaften	351
§ 18. Übersicht über die steuerlichen Wesensmerkmale der Gesellschaften	368
Sachverzeichnis	373