

Gesellschaftsrecht

Bearbeitet von
Prof. Dr. Uwe Hüffer, Prof. Dr. Jens Koch

10. Auflage 2017. Buch. XXV, 483 S. Kartoniert
ISBN 978 3 406 70537 3
Format (B x L): 16,0 x 24,0 cm

[Recht > Handelsrecht, Wirtschaftsrecht > Gesellschaftsrecht](#)

Zu [Leseprobe](#) und [Sachverzeichnis](#)

schnell und portofrei erhältlich bei

**beck-shop.de**
DIE FACHBUCHHANDLUNG

Die Online-Fachbuchhandlung beck-shop.de ist spezialisiert auf Fachbücher, insbesondere Recht, Steuern und Wirtschaft. Im Sortiment finden Sie alle Medien (Bücher, Zeitschriften, CDs, eBooks, etc.) aller Verlage. Ergänzt wird das Programm durch Services wie Neuerscheinungsdienst oder Zusammenstellungen von Büchern zu Sonderpreisen. Der Shop führt mehr als 8 Millionen Produkte.



beck-shop.de

DIE FACHBUCHHANDLUNG

Schriftenreihe der
Juristischen Schulung

Band 57



beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG
Gesellschaftsrecht

begründet von

Dr. Uwe Hüffer

Rechtsanwalt in Mannheim
em. o. Professor an der Ruhr-Universität Bochum
Richter am OLG Hamm a. D.

Fortgeführt und neu bearbeitet ab der 8. Auflage von

Dr. Jens Koch

o. Professor an der Universität Bonn

10. Auflage 2017





beck-shop.de

DIE FACHBUCHHANDLUNG

www.beck.de

ISBN 978 3 406 70537 3

© 2017 Verlag C.H. Beck oHG
Wilhelmstraße 9, 80801 München
Druck und Bindung: Nomos Verlagsgesellschaft
In den Lissen 12, 76547 Sinzheim

Satz und Umschlaggestaltung: Druckerei C.H. Beck Nördlingen

Gedruckt auf säurefreiem, alterungsbeständigem Papier
(hergestellt aus chlorfrei gebleichtem Zellstoff)



beck-shop.de

DIE FACHBUCHHANDLUNG

Vorwort zur 10. Auflage

Ziel dieses Studienbuchs ist es, die prüfungsrelevanten Grundlagen des Gesellschaftsrechts zu vermitteln. Im Vordergrund steht dabei der Pflichtfachstoff im Grundstudium, der – ausgerichtet an den juristischen Prüfungsordnungen der einzelnen Bundesländer – in all seinen prüfungsrelevanten Aspekten dargestellt wird. Entsprechend der Relevanz der gesellschaftsrechtlichen Teilmaterien für Lehre und Prüfung steht dabei das Recht der Personengesellschaften im Vordergrund. Daneben soll das Werk aber auch den Zugang zum Schwerpunktstudium eröffnen, in dem an nahezu allen deutschen Universitäten eine Vertiefung im Kapitalgesellschaftsrecht angeboten wird. Deshalb wird das Recht der GmbH, das in einigen Bundesländern schon zum Pflichtfachstoff gehört, ebenso vertieft dargestellt wie das Recht der Aktiengesellschaft. Um ein vollständiges Bild des gesellschaftsrechtlichen Spektrums zu zeichnen, wird diese Darstellung noch um Kernfragen des Konzern- sowie des Umwandlungsrechts ergänzt. Auch das Vereinsrecht wird in seinen Grundzügen dargestellt. Breiter Raum wird im Hinblick auf die stetig fortschreitende Internationalisierung schließlich noch den europäischen Bezügen des Gesellschaftsrechts eingeräumt.

In seiner didaktischen Konzeption folgt das Buch einer fallorientierten Darstellungsweise. Es verbindet eine systematische Lehrdarstellung der verschiedenen Gesellschaftsformen mit der Bearbeitung von Beispielfällen und konkreten Einzelfragen. Ziel ist es, den Leser durch Mitarbeit zum selbständigen Umgang mit gesellschaftsrechtlichen Problemstellungen zu befähigen.

Bei dieser Auflage habe ich wertvolle Unterstützung von meinem Lehrstuhlteam erhalten. Besonderer Dank gilt meiner Mitarbeiterin Frau Anja Linnertz, die die Neuauflage maßgeblich begleitet hat. Weitere Anregungen und Kritik sind jederzeit willkommen. Sie können sie mir am leichtesten per E-Mail an die Adresse jens.koch@jura.uni-bonn.de zukommen lassen. Allen, die mit diesem Buch arbeiten, wünsche ich Gewinn und Vergnügen bei der Lektüre.

Bonn, im November 2016

Jens Koch



beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|-----------|
| Vorwort zur 10. Auflage | V |
| Abkürzungsverzeichnis | XIX |
| Literaturverzeichnis | XXIII |
| 1. Teil. Grundlagen | 1 |
| § 1. Gesellschaften als vertragliche Zusammenschlüsse zu gemeinschaftlicher Zweckverfolgung | 1 |
| I. Regelungsaufgaben des Gesellschaftsrechts | 1 |
| II. Regelungsgegenstand und Abgrenzungen | 2 |
| 1. Der Gesellschaftsbegriff des § 705 BGB | 2 |
| 2. Die Gesellschaften als vertragliche Zusammenschlüsse von Personen | 2 |
| 3. Der gemeinsame Zweck | 4 |
| a) Abgrenzung zur Bruchteilsgemeinschaft | 4 |
| b) Abgrenzung zur Ehegatteninnengemeinschaft und zum partiarischen Darlehen | 5 |
| 4. Die Förderpflicht der Gesellschafter | 6 |
| III. Zusammenfassung | 7 |
| § 2. Personengesellschaft und Körperschaft | 7 |
| I. Grundtypen | 7 |
| II. Charakteristika von Personengesellschaft und Körperschaft | 8 |
| 1. Verhältnis von Gesellschaft und Gesellschaftern, Haftung | 8 |
| 2. Gründungsakt und Registereintragung | 10 |
| 3. Die korporative Verfassung | 11 |
| 4. Organstruktur | 12 |
| 5. Willensbildung | 13 |
| III. Kautelarjuristische Perspektive | 13 |
| IV. Einteilung der Gesellschaftsformen | 15 |
| V. Keine einheitliche Kodifikation | 16 |
| VI. Zusammenfassung | 16 |
| 2. Teil. Die Gesellschaft bürgerlichen Rechts | 17 |
| § 3. Die Gesellschaft bürgerlichen Rechts als rechtsfähige Wirkungseinheit ... | 17 |
| I. Gesetzliche Grundlagen und Erscheinungsformen der Gesellschaft bürgerlichen Rechts | 17 |
| II. Die Rechtsfähigkeit der Gesellschaft bürgerlichen Rechts | 18 |
| 1. Problemaufriss | 18 |
| 2. Streitstand | 20 |
| 3. Dogmatische und praktische Vorzüge der Gruppenlehre | 21 |
| 4. Konsequenzen | 22 |
| III. Die Prozessfähigkeit der Gesellschaft bürgerlichen Rechts | 23 |
| IV. Weitergehende Verselbstständigung der Gesellschaft bürgerlichen Rechts | 24 |
| V. Die Gesellschaft bürgerlichen Rechts als Besitzerin | 26 |
| VI. Die Gesellschaft bürgerlichen Rechts als Schuldnerin | 27 |
| VII. Sonderbehandlung von Innengesellschaften | 27 |
| VIII. Zusammenfassung | 29 |

| | |
|---|----|
| § 4. Der Gesellschaftsvertrag | 30 |
| I. Schuldvertrag und Organisationsvertrag | 30 |
| II. Leistungsstörungen im Beitragsverhältnis | 31 |
| 1. Die Einrede des nicht erfüllten Vertrags | 31 |
| 2. Unmöglichkeit der Beitragspflicht | 33 |
| 3. Nichtleistung trotz Möglichkeit | 35 |
| 4. Mängel der Beitragsleistung | 36 |
| III. Die Form des Gesellschaftsvertrags | 37 |
| IV. Die Beteiligung von Minderjährigen | 39 |
| V. Zusammenfassung | 40 |
| § 5. Die Lehre von der fehlerhaften Gesellschaft | 41 |
| I. Problemaufriss und dogmatische Grundlagen | 41 |
| II. Voraussetzungen | 43 |
| III. Rechtsfolgen der Lehre von der fehlerhaften Gesellschaft | 44 |
| 1. Innenverhältnis | 44 |
| 2. Außenverhältnis | 45 |
| IV. Ausnahmetatbestände | 45 |
| 1. Höherrangige Schutzbelange der Allgemeinheit | 45 |
| 2. Höherrangige Schutzbelange Einzelner | 47 |
| 3. Arglistige Täuschung und widerrechtliche Drohung | 48 |
| V. Sonderkonstellation: Beitritt zur Publikumsgesellschaft als Außer- geschäftsraumvertrag (ehem. Haustürgeschäft) | 49 |
| VI. Zusammenfassung | 52 |
| § 6. Geschäftsführung und Vertretung | 53 |
| I. Die Organstellung der Gesellschafter | 53 |
| II. Die Unterscheidung zwischen Geschäftsführung und Vertretung | 54 |
| III. Die Geschäftsführungsbefugnis | 55 |
| 1. Gesamt-, Allein- und Einzelgeschäftsführung | 55 |
| 2. Der Umfang der Geschäftsführungsbefugnis | 57 |
| 3. Die Geschäftsführung als Recht und Pflicht des Gesellschafters | 59 |
| 4. Die Entziehung der Geschäftsführungsbefugnis | 61 |
| 5. Das Kontrollrecht des nicht geschäftsführenden Gesellschafters | 62 |
| IV. Die Vertretungsmacht | 64 |
| 1. Gesamt-, Allein- und Einzelvertretung | 64 |
| 2. Der Umfang der Vertretungsmacht | 65 |
| 3. Die Entziehung der Vertretungsmacht | 66 |
| 4. Die Wirkungen des § 899a BGB | 66 |
| V. Zusammenfassung | 67 |
| § 7. Gesellschaftsschulden und Gesellschafterhaftung | 68 |
| I. Die Begründung von Gesellschaftsschulden | 68 |
| 1. Vertragliche Erfüllungspflichten | 68 |
| 2. Vertragliche Schadensersatzpflichten | 69 |
| 3. Schadensersatzpflichten aus unerlaubter Handlung | 70 |
| II. Die Begründung von Gesellschafterverbindlichkeiten | 71 |
| 1. Meinungsstand | 71 |
| 2. Praktische Auswirkungen | 73 |
| a) Vertragliche und deliktische Haftung | 73 |
| b) Haftungsbeschränkung | 74 |
| c) Keine Haftung für Sozialverbindlichkeiten | 75 |
| d) Analoge Anwendung weiterer HGB-Regeln | 76 |
| III. Die Beurteilung der Schuldnermehrheiten | 77 |
| 1. Gesellschaft und Gesellschafter | 77 |
| 2. Die Gesellschafter als Gesamtschuldner | 78 |

| | |
|--|------------|
| IV. Fragen der Zwangsvollstreckung | 79 |
| V. Zusammenfassung | 80 |
| § 8. Die Rechte und Pflichten aus der Mitgliedschaft | 81 |
| I. Mitgliedschaft und Gesellschaftsanteil | 82 |
| II. Die Beitragspflicht | 82 |
| 1. Der Inhalt der Beitragspflicht | 82 |
| 2. Der vereinbarte Beitrag als Obergrenze der Leistungspflicht | 83 |
| III. Die Treupflicht | 83 |
| 1. Dogmatische Grundlage | 83 |
| 2. Inhaltliche Ausgestaltung | 84 |
| 3. Sonderfall: Zustimmungspflicht zu Vertragsänderungen | 87 |
| 4. Rechtsfolgen | 88 |
| IV. Der Haftungsmaßstab des § 708 BGB | 89 |
| V. Die Vermögensrechte | 90 |
| 1. Der Anspruch auf den Gewinnanteil | 90 |
| 2. Der Anspruch auf das Auseinandersetzungsguthaben | 91 |
| VI. Die Übertragbarkeit und Pfändbarkeit der Mitgliedschaft und der Einzelrechte | 92 |
| 1. Übertragbarkeit der Mitgliedschaft | 92 |
| 2. Übertragbarkeit und Verpfändbarkeit der Einzelrechte | 94 |
| VII. Die Mitgliedschaft als sonstiges Recht i. S. d§ 823 I BGB | 96 |
| VIII. Sozialansprüche und Sozialverbindlichkeiten; actio pro socio | 97 |
| 1. Sozialansprüche | 97 |
| 2. Actio pro socio | 98 |
| 3. Sozialverbindlichkeiten | 100 |
| IX. Zusammenfassung | 100 |
| § 9. Gesellschaftsvermögen | 101 |
| I. Die Zuordnung des Vermögens zur Gesellschaft | 101 |
| 1. Gesetzgeberische Grundkonstruktion | 101 |
| 2. Der Erwerb von Rechten zum Gesellschaftsvermögen | 102 |
| a) Die Rechtsträgerschaft der Gesellschaft | 102 |
| b) Beiträge | 102 |
| c) Der Erwerb durch Geschäftsführung | 103 |
| d) Der Surrogationserwerb | 104 |
| II. Der Schutz des Gesellschaftsvermögens vor Verfügungen | 104 |
| 1. Spannungsverhältnis zwischen gesamthänderischer Bindung und Rechtsträgerschaft der Gesellschaft | 104 |
| 2. Anteil an dem Gesellschaftsvermögen | 106 |
| 3. Das Aufrechnungsverbot des § 719 II BGB | 106 |
| 4. Der Schutz gutgläubiger Schuldner | 107 |
| 5. Verbleibende Relevanz des Gesamthandsprinzips | 107 |
| III. Zusammenfassung | 109 |
| § 10. Auflösung und Auseinandersetzung der Gesellschaft; Ausscheiden eines Gesellschafters | 109 |
| I. Auflösung und Vollbeendigung | 110 |
| 1. Kündigung durch Gesellschafter als Auflösungsgrund | 110 |
| 2. Auflösung als Kündigungsfolge | 111 |
| 3. Weitere Auflösungsgründe | 112 |
| II. Überblick über das Verfahren der Auseinandersetzung | 113 |
| 1. Vorrang vertraglicher Gestaltung | 113 |
| 2. Das gesetzlich vorgesehene Verfahren | 113 |
| III. Das Ausscheiden eines Gesellschafters | 114 |
| 1. Die Tatbestände des Ausscheidens | 114 |

| | |
|---|------------|
| 2. Der Abfindungsanspruch des § 736 BGB | 115 |
| 3. Die Haftung des ausscheidenden Gesellschafters | 117 |
| IV. Der Ausschluss eines Gesellschafters | 117 |
| 1. Regelfall des § 737 BGB | 117 |
| 2. Sonderfall Hinauskündigungsklausel | 118 |
| 3. Sonderfall der zweigliedrigen Gesellschaft | 119 |
| V. Fehlerhafter Austritt eines Gesellschafters | 121 |
| VI. Sachverhalte mit familienrechtlichem Bezug | 122 |
| 1. Ehegatteninnengesellschaft | 122 |
| 2. Auflösung einer nichtehelichen Lebensgemeinschaft | 124 |
| VII. Zusammenfassung | 126 |
| § 11. Die Vererbung der Mitgliedschaft bei der BGB-Gesellschaft | 127 |
| I. Problemaufriss | 127 |
| II. Auflösung als gesetzliche Regelfolge | 127 |
| III. Fortsetzungsklausel als kautelarjuristische Gestaltungsalternative | 128 |
| 1. Ausgangspunkt Fortsetzungsklausel | 128 |
| 2. Der Ausschluss des Abfindungsanspruchs | 128 |
| IV. Eintritts- und Nachfolgeklauseln | 130 |
| V. Zusammenfassung | 130 |
| 3. Teil. Handelsrechtliche und verwandte Personengesellschaften | 133 |
| 1. Kapitel. Die offene Handelsgesellschaft | 133 |
| § 12. Begriff und Errichtung der OHG | 133 |
| I. Die OHG als besondere Form der Gesellschaft bürgerlichen Rechts | 133 |
| 1. Übereinstimmungen | 133 |
| 2. Abweichungen | 134 |
| II. Rechtstatsächliche Verbreitung der OHG und Relevanz des OHG-Rechts | 135 |
| III. Voraussetzungen der OHG | 136 |
| 1. Der Betrieb eines Handelsgewerbes | 136 |
| 2. OHG kraft Eintragung | 138 |
| IV. Anmeldung und Eintragung in das Handelsregister | 139 |
| 1. Die gemeinschaftliche Firma | 139 |
| 2. Anmeldung und Eintragung in das Handelsregister | 139 |
| 3. Entstehung der OHG im Innen- und Außenverhältnis | 140 |
| V. Zur Kaufmannseigenschaft der OHG und ihrer Gesellschafter | 141 |
| VI. Zusammenfassung | 143 |
| § 13. Geschäftsführung und Vertretung | 143 |
| I. Die Geschäftsführungsbefugnis | 143 |
| 1. Einzel-, Allein- und Gesamtgeschäftsführung | 143 |
| 2. Der Umfang der Geschäftsführungsbefugnis | 146 |
| 3. Die Entziehung der Geschäftsführungsbefugnis | 147 |
| 4. Informationsrecht | 148 |
| 5. Die Vergütung des Geschäftsführers | 149 |
| II. Die Vertretung | 150 |
| 1. Einzel-, Allein- und Gesamtvertretung | 150 |
| 2. Der Umfang der Vertretungsmacht | 152 |
| 3. Die Entziehung der Vertretungsmacht | 154 |
| III. Geschäftsführung und Vertretung durch Nichtgesellschafter? | 155 |
| IV. Schein-OHG | 156 |
| V. Zusammenfassung | 157 |

| | |
|--|-----|
| § 14. Die Rechte und Pflichten aus der Mitgliedschaft | 157 |
| I. Überblick | 158 |
| II. Gesellschafterbeschlüsse und Stimmrecht des Gesellschafters | 158 |
| 1. Beschlusserfordernis und Beschlussfolgen | 158 |
| 2. Einstimmigkeits- und Mehrheitserfordernis | 159 |
| a) Allgemeine Grundsätze | 159 |
| b) Grenzen der Mehrheitsmacht | 160 |
| 3. Das Stimmrecht | 164 |
| III. Das Wettbewerbsverbot | 165 |
| IV. Feststellung und Verteilung von Gewinn und Verlust; Entnahmerecht | 168 |
| 1. Die Ermittlung von Gewinn und Verlust | 168 |
| 2. Die Verteilung von Gewinn und Verlust | 171 |
| a) Der Begriff des Kapitalanteils | 171 |
| b) Die Gewinn- und Verlustverteilung | 172 |
| 3. Das Entnahmerecht | 173 |
| V. Der Ersatz von Aufwendungen | 173 |
| VI. Zusammenfassung | 174 |
| § 15. Die Rechtsstellung der OHG gegenüber Dritten | 175 |
| I. Der Erwerb von Rechten durch die OHG | 176 |
| II. Die Begründung von Verbindlichkeiten der OHG | 177 |
| 1. Erfüllungspflichten | 177 |
| 2. Vertragliche oder deliktische Schadensersatzpflichten | 177 |
| III. Prozessuale Fragen | 178 |
| IV. Zusammenfassung | 179 |
| § 16. Die Haftung der Gesellschafter für die Verbindlichkeiten der OHG | 180 |
| I. Die Bedeutung des § 128 HGB | 180 |
| 1. Die akzessorische Mitverpflichtung der Gesellschafter | 180 |
| 2. Der Inhalt der Verbindlichkeit der Gesellschafter | 181 |
| 3. Die Unabdingbarkeit der gesetzlichen Regel | 185 |
| II. Die Einwendungen des Gesellschafters (§ 129 HGB) | 185 |
| 1. Persönliche Einwendungen | 185 |
| 2. Von der OHG abgeleitete Einwendungen | 186 |
| 3. Die aufschiebenden Einreden gem. § 129 II und III HGB | 187 |
| III. Die Beurteilung von Schuldnermehrheiten | 189 |
| 1. Gesellschaft und Gesellschafter | 189 |
| 2. Das Verhältnis der Gesellschafter zueinander | 190 |
| a) Keine Mithaftung für Sozialverbindlichkeiten | 190 |
| b) Der Gesellschafter als Drittgläubiger | 191 |
| c) Der Gesellschafterregress nach eigener Inanspruchnahme aus § 128 S. 1 HGB | 193 |
| IV. Prozessuale Fragen | 194 |
| 1. Die Streitgenossenschaft zwischen OHG und Gesellschafter | 194 |
| 2. Die Zwangsvollstreckung | 195 |
| V. Zusammenfassung | 196 |
| § 17. Auflösung und Liquidation der OHG | 196 |
| I. Die Auflösungstatbestände | 197 |
| II. Die Grundgedanken der §§ 145 ff. HGB | 200 |
| III. Zusammenfassung | 201 |
| § 18. Eintritt und Ausscheiden von Gesellschaftern; Gesellschafterwechsel | 201 |
| I. Aufnahme eines neuen Gesellschafters | 201 |
| II. Ausscheiden und Ausschließung eines Gesellschafters | 203 |
| 1. Überblick | 203 |

| | |
|--|------------|
| 2. Tod und Insolvenz | 203 |
| 3. Kündigung | 203 |
| 4. Gesellschaftsvertrag und Beschluss | 204 |
| 5. Ausschluss eines Gesellschafters | 205 |
| 6. Rechtsfolgen | 205 |
| III. Der Abfindungsanspruch und seine gesellschaftsvertragliche Ausgestaltung | 206 |
| 1. Gesetzliche Regelung | 206 |
| 2. Buchwertklauseln | 207 |
| a) Inhalt | 207 |
| b) Wirtschaftliche Benachteiligung des Ausscheidenden aufgrund einer Buchwertklausel | 207 |
| c) Nichtigkeitsfolge im Einzelfall | 208 |
| d) Ergänzende Vertragsauslegung | 209 |
| 3. Kündigung durch Mitgesellschafter oder Dritte | 209 |
| IV. Sonderfall der zweigliedrigen Gesellschaft | 211 |
| V. Die Haftung des eintretenden und des ausgeschiedenen Gesellschafters für Verbindlichkeiten der OHG | 211 |
| 1. Die Haftung des eintretenden Gesellschafters | 211 |
| 2. Die Haftung des ausgetretenen Gesellschafters | 212 |
| 3. Sonderproblem Dauerschuldverhältnisse | 213 |
| VI. Die Übertragung der Mitgliedschaft durch einheitliches Verkehrsgeschäft | 215 |
| VII. Zusammenfassung | 216 |
| § 19. Die Vererbung der Mitgliedschaft bei der OHG | 216 |
| I. Ausscheiden durch Tod des Gesellschafters | 216 |
| II. Fortführung und Abfindung | 217 |
| 1. Gesetzliche Ausgangslage, Problemaufriss und Gestaltungsvarianten | 217 |
| 2. Nachfolgeklauseln | 218 |
| 3. Eintrittsklauseln | 219 |
| III. Die Umwandlung der Gesellschafterstellung in eine Kommanditbeteiligung | 220 |
| 1. Grundsätzliche Regelung des § 139 HGB | 220 |
| 2. Mehrere Erben als Nachfolger | 221 |
| IV. Die Nachfolgeklausel beim Auseinanderfallen von gesellschaftsvertraglicher und erbrechtlicher Regelung | 222 |
| 1. Der als Nachfolger Benannte ist nicht Erbe geworden | 222 |
| 2. Der als Nachfolger Benannte ist nur Miterbe geworden | 223 |
| V. Zusammenfassung | 224 |
| 2. Kapitel. Die Kommanditgesellschaft | 225 |
| § 20. Begriff und Errichtung der KG | 225 |
| I. Grundlagen | 225 |
| 1. Begriff und Wesen der KG | 225 |
| 2. Rechtstatsächliche Verbreitung | 226 |
| 3. Gesetzliche Regelungsschwerpunkte | 226 |
| II. Die Entstehung der KG durch Neugründung | 227 |
| 1. Grundzüge | 227 |
| 2. Einlage und Haftsumme | 229 |
| a) Begriffliche Unterscheidung | 229 |
| b) Fehler beim Vertragsschluss | 230 |
| 3. Firmenbildung | 230 |
| 4. Anmeldung und Eintragung in das Handelsregister | 231 |
| III. Die Entstehung der KG durch Umwandlung einer OHG | 231 |
| IV. Zur Kaufmannseigenschaft der KG und ihrer Gesellschafter | 232 |
| V. Zusammenfassung | 232 |

| | |
|---|-----|
| § 21. Die Rechtsstellung des Kommanditisten nach Gesetz und Vertragspraxis | 233 |
| I. Geschäftsführung und Vertretung | 233 |
| 1. Der Komplementär als Leiter des Unternehmens der KG | 233 |
| 2. Vertretungsmacht | 235 |
| 3. Abweichende Ausgestaltung der KG durch den Gesellschaftsvertrag | 236 |
| II. Weitere Rechte und Pflichten aus der Mitgliedschaft des Kommanditisten | 237 |
| 1. Wettbewerbsverbot, Kontrollrecht, Treupflicht | 237 |
| 2. Vermögensrechte des Kommanditisten | 238 |
| III. Die Übertragung und Vererbung der Mitgliedschaft | 239 |
| 1. Die Übertragung der Mitgliedschaft | 239 |
| 2. Die Vererbung der Mitgliedschaft | 240 |
| IV. Auflösung und Liquidation | 240 |
| V. Ausscheiden und Abfindung | 241 |
| VI. Zusammenfassung | 241 |
| § 22. Die Haftung des Kommanditisten | 242 |
| I. Die Rechtsnatur der Kommanditistenhaftung | 242 |
| 1. Unmittelbare und persönliche Haftung | 242 |
| 2. Die Einwendungen des Kommanditisten | 243 |
| II. Die summenmäßige Beschränkung der Kommanditistenhaftung | 243 |
| III. Der Ausschlussstatbestand des § 171 I, 2. Hs. HGB | 244 |
| 1. Die Bedeutung des § 171 I, 2. Hs. HGB | 244 |
| 2. Die Leistung der Einlage | 245 |
| 3. Die Haftung bei Rückgewähr der Einlage | 246 |
| IV. Die Haftung des Kommanditisten bei Ein- und Austritt | 247 |
| V. Zur Abgrenzung: Die Haftung der KG mit der Einlage des Kommanditisten | 249 |
| VI. Die unbeschränkte Haftung des Kommanditisten | 249 |
| 1. Aufnahme eines Geschäftsbetriebs i. S. d§ 1 HGB vor Eintragung der KG | 249 |
| 2. Aufnahme eines Geschäftsbetriebs i. S. d§ 2 HGB vor Eintragung der KG | 252 |
| 3. Die Schein-KG | 253 |
| 4. Keine ordnungsgemäße Eintragung des Eintritts eines weiteren Kommanditisten | 254 |
| VII. Zusammenfassung | 255 |
| § 23. Die Publikums-KG | 256 |
| I. Begriff | 256 |
| II. Motive der Rechtsformwahl | 257 |
| III. Ausgestaltung | 258 |
| IV. Anlegerschutz in der Publikums-KG | 259 |
| 1. Problemaufriss | 259 |
| 2. Schutz durch richterliche Inhaltskontrolle | 259 |
| 3. Haftungsrechtlicher Schutz, Prospekthaftung | 260 |
| V. Zusammenfassung | 262 |
| 3. Kapitel. Verwandte Gesellschaftsformen | 262 |
| § 24. Die stille Gesellschaft | 262 |
| I. Die rechtlichen Merkmale der stillen Gesellschaft | 262 |
| II. Das Rechtsverhältnis zwischen dem Geschäftsinhaber und dem stillen Gesellschafter | 264 |

| | |
|--|------------|
| III. Die Beendigung der stillen Gesellschaft | 266 |
| IV. Atypische Formen der stillen Gesellschaft | 267 |
| V. Zusammenfassung | 268 |
| § 25. Die Partnerschaft | 268 |
| I. Einführung | 269 |
| 1. Entwicklungsgeschichte | 269 |
| 2. Strukturmerkmale | 269 |
| 3. Rechtsstatsächliche Verbreitung | 271 |
| II. Gründung | 272 |
| 1. Vertragsschluss | 272 |
| 2. Registereintragung | 273 |
| III. Die Partnerschaft im Außenverhältnis | 275 |
| 1. Rechtsträgerschaft | 275 |
| 2. Die Haftung bei der Partnerschaft in ihrer Grundform | 275 |
| 3. Die Haftung bei der Partnerschaft mit beschränkter Berufshaftung .. | 277 |
| IV. Auflösung, Abwicklung, Ausscheiden | 279 |
| V. Zusammenfassung | 279 |
| 4. Teil. Körperschaften | 281 |
| 1. Kapitel. Der Verein | 282 |
| § 26. Begriff und Errichtung des eingetragenen Vereins | 282 |
| I. Begriff, Erscheinungsformen und Verbreitung | 282 |
| II. Gründung des Vereins | 284 |
| III. Der Erwerb der Rechtsfähigkeit | 286 |
| 1. Verein ohne wirtschaftlichen Geschäftsbetrieb | 286 |
| a) Bedeutung der Rechtsfähigkeit | 286 |
| b) Erlangung der Rechtsfähigkeit | 287 |
| 2. Verein mit wirtschaftlichem Geschäftsbetrieb | 289 |
| a) Grundsatz | 289 |
| b) Nebenzweckprivileg | 291 |
| IV. Zusammenfassung | 292 |
| § 27. Vereinsorgane und Mitgliedschaft | 292 |
| I. Der Vorstand | 293 |
| 1. Die Organstellung des Vorstands | 293 |
| 2. Die Organhaftung des Vereins | 296 |
| II. Die Mitgliederversammlung | 299 |
| III. Die Mitgliedschaft | 300 |
| 1. Inhalt, Erwerb und Verlust der Mitgliedschaft | 300 |
| 2. Aufnahmezwang | 302 |
| IV. Zusammenfassung | 304 |
| § 28. Der nicht eingetragene Verein | 304 |
| I. Gesetzliche Ausgangslage | 305 |
| II. Die korporative Verfassung | 305 |
| III. Der nicht eingetragene Verein im Rechtsverkehr | 307 |
| IV. Der nicht eingetragene Verein im Zivilprozess | 309 |
| V. Zusammenfassung | 310 |
| 2. Kapitel. Die Aktiengesellschaft | 310 |
| § 29. Strukturmerkmale und Gründung der AG | 310 |
| I. Allgemeine Strukturmerkmale der AG | 310 |
| 1. Historischer Ausgangspunkt | 310 |

| | |
|--|------------|
| 2. Die AG als Körperschaft | 311 |
| 3. Die AG in Abgrenzung zum Verein und zur GmbH | 312 |
| 4. Rechtstatsächliche Verbreitung | 314 |
| II. Die Gründung der AG | 314 |
| 1. Die einfache Gründung | 314 |
| 2. Die qualifizierte Gründung, insb. die Sacheinlage | 317 |
| a) Die offene Sacheinlage | 317 |
| b) Die verdeckte Sacheinlage | 318 |
| III. Zusammenfassung | 320 |
| § 30. Die Organe der AG | 321 |
| I. Der Vorstand | 321 |
| 1. Der Vorstand im Zuständigkeitsgefüge der AG | 321 |
| 2. Vertretung und Geschäftsführung | 322 |
| 3. Weitergehende Zurechnung des Vorstandshandelns | 324 |
| 4. Bestellung des Vorstands und Widerruf der Bestellung | 325 |
| 5. Rechte und Pflichten des Vorstands | 326 |
| 6. Haftung des Vorstands | 327 |
| II. Der Aufsichtsrat | 328 |
| 1. Allgemeines | 328 |
| 2. Überwachungsaufgabe | 329 |
| 3. Vermeidung von Interessenkonflikten | 331 |
| III. Die Hauptversammlung | 332 |
| 1. Zuständigkeit | 332 |
| 2. Einberufung und Beschluss | 334 |
| IV. Die Mitbestimmung der Arbeitnehmer | 335 |
| V. Zusammenfassung | 337 |
| § 31. Die Mitgliedschaft des Aktionärs | 338 |
| I. Die Verbriefung der Mitgliedschaft in der Aktie | 338 |
| II. Die Einzelrechte aus der Mitgliedschaft | 340 |
| 1. Verwaltungsrechte | 340 |
| a) Teilnahme-, Stimm- und Auskunftsrecht | 340 |
| b) Beschlussmängelrecht | 342 |
| 2. Vermögensrechte und -pflichten | 346 |
| 3. Mitgliedschaftliche Treupflicht | 347 |
| III. Zusammenfassung | 348 |
| § 32. Die Finanzverfassung der AG | 348 |
| I. Kapitalaufbringung und Kapitalerhaltung | 349 |
| 1. Kapitalaufbringung | 349 |
| 2. Die Vermögensbindung nach § 57 AktG | 349 |
| 3. Darlehen an Gesellschafter | 351 |
| II. Gesellschafterdarlehen | 353 |
| III. Kapitalmaßnahmen | 353 |
| 1. Effektive Kapitalerhöhung gegen Einlagen | 353 |
| 2. Sonstige Fälle einer Kapitalerhöhung | 355 |
| 3. Kapitalherabsetzung | 356 |
| IV. Gewinnverwendung | 357 |
| V. Zusammenfassung | 358 |
| 3. Kapitel. Die Gesellschaft mit beschränkter Haftung | 358 |
| § 33. Struktur und Gründung der GmbH | 358 |
| I. Die GmbH im Gesamtgefüge des Gesellschaftsrechts | 359 |
| 1. Einführung der GmbH | 359 |
| 2. Strukturmerkmale | 359 |
| 3. Rechtstatsächliche Verbreitung und Reform | 361 |

| | |
|--|------------|
| II. Die Gründung der GmbH | 363 |
| 1. Reguläre Gründung | 363 |
| 2. Vereinfachte Gründung | 363 |
| 3. Insbesondere: Der Grundsatz der Kapitalaufbringung | 364 |
| 4. Besonderheiten bei der UG (haftungsbeschränkt) | 367 |
| III. Vorgründungsgesellschaft, Vorgesellschaft und juristische Person | 367 |
| 1. Die Vorgründungsgesellschaft | 368 |
| a) Grundsätzliche Überlegungen | 368 |
| b) Gründung der Vorgründungsgesellschaft | 368 |
| c) Haftung der Vorgründungsgesellschaft und ihrer Mitglieder | 369 |
| d) Handelndenhaftung | 370 |
| e) Verhältnis der Vorgründungsgesellschaft zur eingetragenen GmbH | 371 |
| 2. Die Vorgesellschaft | 371 |
| a) Verpflichtung der Vorgesellschaft und ihrer Gesellschafter | 371 |
| b) Handelndenhaftung | 373 |
| 3. Folgen der Eintragung | 374 |
| IV. Zusammenfassung | 375 |
| § 34. Die Organisationsverfassung der GmbH | 376 |
| I. Allgemeine Organstruktur | 376 |
| II. Die Geschäftsführer | 377 |
| 1. Bestellung und Widerruf | 377 |
| 2. Geschäftsführung und Vertretung | 378 |
| a) Kompetenzzuweisung | 378 |
| b) Beschränkungen der Vertretungs- und Geschäftsführungsbefugnis | 379 |
| 3. Sorgfaltspflicht und Haftung | 380 |
| 4. Pflichten in der Insolvenz | 381 |
| a) Insolvenzantragspflicht | 381 |
| b) Insolvenzverursachungshaftung | 384 |
| III. Die Gesellschafterversammlung | 385 |
| IV. Zusammenfassung | 386 |
| § 35. Die Mitgliedschaft des GmbH-Gesellschafters | 387 |
| I. Der Erwerb der Mitgliedschaft | 387 |
| 1. Übertragbarkeit | 387 |
| 2. Formerfordernis | 388 |
| 3. Mängel beim Unternehmenskauf | 389 |
| 4. Der gutgläubige Erwerb von GmbH-Geschäftsanteilen | 392 |
| II. Vermögens- und Verwaltungsrechte des Gesellschafters | 393 |
| 1. Vermögensrechte | 393 |
| 2. Verwaltungsrechte | 393 |
| III. Pflichten des Gesellschafters | 394 |
| 1. Vermögenspflichten | 394 |
| 2. Verwaltungspflichten | 394 |
| 3. Treupflicht | 394 |
| IV. Durchgriff auf den GmbH-Gesellschafter und die Existenzvernichtungshaftung | 395 |
| 1. Durchgriffshaftung | 395 |
| 2. Existenzvernichtungshaftung | 397 |
| V. Zusammenfassung | 399 |
| § 36. Die Finanzverfassung der GmbH | 399 |
| I. Kapitalaufbringung und Kapitalerhaltung | 400 |
| II. Gewinnverwendung | 402 |
| III. Kapitalmaßnahmen | 403 |

| | |
|---|------------|
| IV. Gesellschafterdarlehen | 403 |
| 1. Grundkonstellation | 403 |
| 2. Erweiterungen | 405 |
| V. Zusammenfassung | 406 |
| 5. Teil. Rechtsformübergreifende Probleme | 407 |
| § 37. Die GmbH & Co. KG als Verbindung von Kapital- und Personengesellschaft | 407 |
| I. Struktur und Zulässigkeit der GmbH & Co. KG | 407 |
| II. Motive für die Wahl der GmbH & Co. KG | 408 |
| 1. Steuerrechtliche Vorzüge | 408 |
| 2. Gesellschaftsrechtliche Vorzüge | 409 |
| III. Erscheinungsformen und tatsächliche Verbreitung der GmbH & Co. KG | 410 |
| IV. Die Errichtung der GmbH & Co. KG | 411 |
| V. Die Organisationsverfassung der GmbH & Co. KG | 412 |
| VI. Die Mitgliedschaft in der GmbH & Co. KG | 413 |
| VII. Zusammenfassung | 415 |
| § 38. Grundzüge des Konzernrechts | 415 |
| I. Grundlagen | 416 |
| 1. Begriff und Motive der Konzernierung | 416 |
| 2. Gesetzliche Regelungsaufgabe | 416 |
| 3. Aufbau der gesetzlichen Regelung | 417 |
| II. Die rechtsformübergreifenden Definitionsnormen der §§ 15–19 AktG | 418 |
| 1. Regelungsprinzip und Terminologie | 418 |
| 2. Zum Unternehmensbegriff | 418 |
| 3. Verbundene Unternehmen und Mehrheitsbesitz (§§ 15 und 16 AktG) | 420 |
| 4. Abhängigkeit (§ 17 AktG) | 421 |
| 5. Konzern und wechselseitige Beteiligung (§§ 18 und 19 AktG) | 422 |
| III. Konzernbildungskontrolle durch Beteiligungspublizität | 424 |
| IV. Der Aktienkonzern | 424 |
| 1. Der Vertragskonzern (§§ 291 ff. AktG) | 424 |
| a) Wirkung des Beherrschungs- und Gewinnabführungsvertrages .. | 424 |
| b) Vertragsschluss | 425 |
| c) Sicherung der abhängigen Gesellschaft und ihrer Gläubiger | 426 |
| d) Sicherung der Minderheitsgesellschafter | 427 |
| 2. Der faktische Konzern (§§ 311–318 AktG) | 429 |
| a) Verbot nachteiliger Einflussnahme | 429 |
| b) Abhängigkeitsbericht | 430 |
| c) Haftung des herrschenden Unternehmens und seiner gesetzlichen Vertreter (§ 317 AktG) | 431 |
| d) Rechtspolitische Bewertung und qualifizierte Nachteilszufügung .. | 431 |
| 3. Eingliederung | 432 |
| V. Der GmbH-Konzern | 432 |
| 1. Grundlagen | 432 |
| 2. Der GmbH-Vertragskonzern | 433 |
| 3. Der faktische GmbH-Konzern | 434 |
| a) Grundlagen | 434 |
| b) Vom qualifiziert faktischen Konzern zur Existenzvernichtungshaf- | 435 |
| tung | 435 |
| 4. Eingliederung (§§ 319 ff. AktG) und Squeeze-out (§§ 327a ff. AktG) .. | 438 |
| VI. Zusammenfassung | 439 |
| § 39. Umwandlungsvorgänge | 440 |
| I. Begriff und Zweck des Umwandlungsrechts | 440 |

| | |
|---|------------|
| II. Die Verschmelzung (§§ 2–1221 UmwG) | 442 |
| 1. Wesen der Verschmelzung | 442 |
| 2. Voraussetzungen | 442 |
| 3. Rechtsfolgen und Rechtsschutz | 443 |
| III. Die Spaltung (§§ 123–173 UmwG) | 444 |
| 1. Begrifflichkeit, Motive und Erscheinungsformen | 444 |
| 2. Voraussetzungen | 445 |
| 3. Rechtsfolgen | 446 |
| 4. Anteilseigner- und Gläubigerschutz | 446 |
| IV. Der Formwechsel | 446 |
| 1. Begrifflichkeit und Zweck | 446 |
| 2. Voraussetzungen | 447 |
| 3. Rechtsfolgen und Rechtsschutz | 448 |
| V. Zusammenfassung | 449 |
| 6. Teil. Gesellschaften mit grenzüberschreitendem Bezug | 451 |
| § 40. Europäisierung des Gesellschaftsrechts | 451 |
| I. Freiheit der Rechtswahl | 451 |
| II. Rechtsangleichung | 455 |
| III. Unionsrechtliche Entwicklung von supranationalen Rechtsformen | 457 |
| IV. Societas Unius Personae (SUP) | 458 |
| V. Zusammenfassung | 459 |
| § 41. Die Europäische Wirtschaftliche Interessenvereinigung (EWIV) | 459 |
| I. Rechtsquellen und gesetzgeberisches Anliegen | 459 |
| II. Gründung und Strukturmerkmale | 461 |
| III. Zusammenfassung | 462 |
| § 42. Die Societas Europaea (SE; Europäische Aktiengesellschaft) | 462 |
| I. Grundlagen | 463 |
| 1. Wesen, Zweck und Verbreitung der Societas Europaea | 463 |
| 2. Rechtsquellen | 465 |
| 3. Rechtsnatur | 466 |
| II. Strukturmerkmale | 466 |
| 1. Körperschaft, juristische Person, Kapitalgesellschaft, Handelsgesellschaft | 466 |
| 2. Die Organisationsverfassung der SE | 467 |
| III. Gründung | 469 |
| IV. Zusammenfassung | 470 |
| Sachverzeichnis | 471 |