

# Grundriß des österreichischen Gesellschaftsrechts

Von

**Dr. DDr. h. c. Walther Kastner**

em. Universitätsprofessor in Wien

**Dr. Peter Doralt (LL.M.)**   **Dr. Christian Nowotny**

Universitätsprofessor in Wien

a. o. Universitätsprofessor in Wien

Fünfte, erweiterte Auflage



Wien 1990

Manzsche Verlags- und Universitätsbuchhandlung

# Inhaltsverzeichnis

Seite

## A. Allgemeiner Teil des Gesellschaftsrechtes

|  |    |
|--|----|
| I. Gesellschaftsrecht .....  | 1  |
| II. Beweggründe zur Gesellschaftsbildung .....                           | 10 |
| III. Begriff der Gesellschaft .....                                      | 12 |
| 1. Rechtsgemeinschaft .....  | 12 |
| 2. Rechtsgeschäft (Vertrag) .....  | 17 |
| 3. Bestimmter gemeinsamer Zweck .....                                    | 20 |
| 4. Organisiertes Zusammenwirken der Gesellschafter .....                 | 21 |
| IV. Geschlossenheit der Gesellschaftsformen .....                        | 22 |
| V. Entstehung einer Körperschaft .....                                   | 28 |
| VI. Konzern .....  | 31 |
| VII. Einteilungen der Gesellschaften .....                               | 34 |
| 1. Gesellschaft ieS und Körperschaft .....                               | 34 |
| 2. Personengesellschaften, Kapitalgesellschaften und Genossenschaften .. | 35 |
| 3. Innen- und Außengesellschaften .....                                  | 37 |
| VIII. Rechtsquellen des Gesellschaftsrechts .....                        | 38 |
| 1. Allgemeines .....   | 38 |
| 2. Die Erwerbsgesellschaft .....   | 38 |
| 3. Offene Handelsgesellschaft (OHG), Kommanditgesellschaft (KG) .....    | 38 |
| 4. Stille Gesellschaft .....   | 38 |
| 5. Aktiengesellschaft (AG) .....   | 38 |
| 6. Erwerbs- und Wirtschaftsgenossenschaft .....                          | 39 |
| 7. Gesellschaft mbH .....  | 40 |
| 8. Bergrechtliche Gewerkschaft .....                                     | 40 |
| 9. Vereine nach dem Vereinspatent .....                                  | 40 |
| 10. Versicherungsvereine auf Gegenseitigkeit .....                       | 40 |
| 11. Sonstige Vereine .....   | 40 |
| 12. Gemeinwirtschaftliche Unternehmen, Werksgenossenschaften .....       | 40 |
| 13. Reederei .....   | 41 |
| 14. Sparkassenvereine .....  | 41 |
| 15. Sondergesetze .....  | 41 |
| 16. Umwandlungsgesetz .....  | 41 |
| 17. Kapitalberichtigungsgesetz .....                                     | 41 |
| 18. Wertpapierbereinigungsgesetz .....                                   | 41 |
| 19. Verstaatlichung .....  | 41 |
| 20. Sondervorschriften .....   | 43 |
| 21. Gewohnheitsrecht .....   | 44 |
| 22. Entwicklung des Gesellschaftsrechts .....                            | 44 |
| IX. Zur Zukunft des Gesellschaftsrechts .....                            | 46 |

|  |     |
|--|-----|
| <b>B. Erwerbsgesellschaft bürgerlichen Rechts (GesBR)</b>                                      |     |
| I. Begriff der GesBR .....   | 52  |
| II. Anwendungsgebiet .....   | 53  |
| III. Rechtspersönlichkeit .....  | 56  |
| IV. Gesellschaftsvertrag, Registrierung .....  | 60  |
| V. Geschäftsführung .....  | 61  |
| VI. Vertretung .....   | 66  |
| VII. Beteiligung an Kapital, Gewinn und Verlust .....  | 66  |
| VIII. Beendigung des Gesellschaftsverhältnisses .....  | 69  |
| 1. Ausscheiden von Gesellschaftern .....   | 70  |
| 2. Gesellschafterwechsel .....   | 74  |
| 3. Auflösung der Gesellschaft .....  | 74  |
| 4. Verteilung des Gesellschaftsvermögens .....   | 75  |
| IX. Reform .....   | 75  |
| <b>C. Eingetragene Erwerbsgesellschaft (EEG)</b>   |     |
| <b>D. Offene Handelsgesellschaft (OHG)</b>   |     |
| I. Begriff der OHG .....   | 79  |
| II. Geschichte und Anwendungsgebiet .....  | 80  |
| III. Rechtspersönlichkeit .....  | 83  |
| IV. Gesellschaftsvertrag, Registrierung, Firma .....   | 85  |
| V. Geschäftsführung .....  | 89  |
| VI. Vertretung .....   | 100 |
| VII. Anteil an Kapital, Gewinn und Verlust, Entnahmerecht, Haftung der<br>Gesellschafter ..... | 105 |
| 1. Kapitalanteil der Gesellschafter .....  | 105 |
| 2. Gewinn- und Verlustanteil der Gesellschafter .....  | 107 |
| 3. Entnahmerecht der Gesellschafter .....  | 109 |
| 4. Haftung der Gesellschafter .....  | 110 |
| VIII. Beendigung des Gesellschaftsverhältnisses .....  | 116 |
| 1. Allgemeines .....   | 116 |
| 2. Fälle der Auflösung und des Ausscheidens .....  | 117 |
| a) Ablauf der vereinbarten Zeit .....  | 117 |
| b) Kündigung einer Ges auf unbestimmte Dauer .....   | 117 |
| c) Auflösung aus wichtigem Grund .....   | 118 |
| d) Kündigung durch einen Privatgläubiger eines Gesellschafter .....                            | 122 |
| e) Eröffnung des Konkurses über das Vermögen eines Gesellschafter .....                        | 122 |
| f) Eröffnung des Konkurses über das Gesellschaftsvermögen .....                                | 123 |
| g) Tod eines Gesellschafter .....  | 123 |
| h) Beschluß der Gesellschafter .....   | 126 |
| i) Im Ges Vertrag vorgesehene Auflösungsgründe .....   | 127 |
| 3. Folgen des Ausscheidens eines Gesellschafter .....  | 127 |
| a) Fortbestand der Gesellschaft .....  | 127 |
| b) Übernahmerecht .....  | 128 |

Seite

|  |     |
|--|-----|
| c) Abfindung des ausscheidenden Gesellschafters .....                              | 129 |
| d) Beteiligung des Ausscheidenden an schwebenden Geschäften .....                  | 132 |
| e) Befreiung des ausscheidenden Gesellschafters von<br>Gesellschaftsschulden ..... | 132 |
| 4. Gesellschafterwechsel .....   | 132 |
| 5. Liquidation .....   | 134 |
| 6. Umwandlung .....  | 139 |
| IX. Reform .....   | 139 |

### **E. Kommanditgesellschaft (KG)**

|   |     |
|---|-----|
| I. Begriff der KG .....   | 141 |
| II. Geschichte und Anwendungsgebiet .....   | 142 |
| III. Rechtspersönlichkeit .....   | 143 |
| IV. Gesellschaftsvertrag, Firma, Registrierung .....  | 143 |
| V. Geschäftsführung .....   | 146 |
| VI. Vertretung .....  | 148 |
| VII. Anteil an Kapital, Gewinn und Verlust, Entnahmerecht und<br>Schuldenhaftung der Gesellschafter ..... | 149 |
| 1. Kapitalanteil .....  | 149 |
| 2. Gewinn- und Verlustanteil .....  | 150 |
| 3. Entnahmerecht .....  | 151 |
| 4. Schuldenhaftung der Kommanditisten .....   | 152 |
| VIII. Beendigung des Gesellschaftsverhältnisses .....   | 155 |
| IX. Atypische Kommanditgesellschaften .....   | 157 |
| X. Reform .....   | 162 |

### **F. Stille Gesellschaft (StGes)**

|   |     |
|---|-----|
| I. Begriff der StGes .....  | 163 |
| II. Geschichte und Anwendungsgebiet .....   | 165 |
| III. Rechtspersönlichkeit .....   | 165 |
| IV. Gesellschaftsvertrag .....  | 166 |
| V. Geschäftsführung .....   | 167 |
| VI. Vertretung .....  | 169 |
| VII. Einlage, Gewinn und Verlust, Entnahmerecht und Schuldenhaftung der<br>Gesellschafter ..... | 169 |
| 1. Einlage .....  | 169 |
| 2. Gewinn- und Verlustanteil .....  | 169 |
| 3. Entnahmerecht .....  | 170 |
| 4. Schuldenhaftung .....  | 171 |
| VIII. Beendigung des Gesellschaftsverhältnisses .....   | 171 |
| IX. Atypische stille Gesellschaften .....   | 175 |
| X. Reform .....   | 175 |

**G. Aktiengesellschaft (AG)**

|  |     |
|--|-----|
| I. Begriff der AG .....  | 176 |
| II. Geschichte und Anwendungsgebiet .....  | 178 |
| III. Gründung der AG .....   | 185 |
| 1. Allgemeines .....   | 185 |
| 2. Der Vorgang der Gründung .....  | 185 |
| 3. Arten der Gründung .....  | 186 |
| 4. Rechtsakte der Einheitsgründung .....   | 187 |
| 5. Gründer .....   | 188 |
| 6. Mitwirkung des Notars .....   | 189 |
| 7. Feststellung der Satzung .....  | 189 |
| 8. Firma der AG .....  | 190 |
| 9. Sitz der AG .....   | 190 |
| 10. Gegenstand des Unternehmens .....  | 191 |
| 11. Grundkapital .....   | 192 |
| 12. Aktien und ihre Typen .....  | 193 |
| 13. Zahl der Vorstandsmitglieder .....   | 202 |
| 14. Form der Veröffentlichungen der Ges .....  | 203 |
| 15. Sacheinlagen und Sachübernahmen .....  | 203 |
| 16. Sondervorteile .....   | 206 |
| 17. Gründungsaufwand .....   | 206 |
| 18. Gründungsprüfung iWS .....   | 206 |
| 19. Anmeldung der AG, Registrierung und Veröffentlichung .....                             | 208 |
| 20. Handeln im Namen der Gesellschaft vor ihrer Entstehung .....                           | 209 |
| 21. Gründungsmängel .....  | 210 |
| 22. Haftung der an der Gründung mitwirkenden Personen .....                                | 212 |
| 23. Zweigniederlassung einer ausländischen AG .....  | 214 |
| IV. Organisation der AG (Geschäftsführung und Vertretung) .....                            | 215 |
| 1. Organe .....  | 215 |
| 2. Vorstand .....  | 218 |
| a) Bestellung .....  | 218 |
| b) Anstellung .....  | 221 |
| c) Gewährung von Krediten .....  | 224 |
| d) Verschwiegenheitspflicht und Wettbewerbsverbot .....                                    | 225 |
| e) Abberufung und Rücktritt .....  | 226 |
| f) Beendigung des Anstellungsvertrages .....   | 226 |
| g) Geschäftsführung .....  | 227 |
| h) Vertretung der AG durch den Vorstand .....  | 231 |
| i) Beschränkung der Geschäftsführungsbefugnis und Vertretungsmacht<br>des Vorstandes ..... | 233 |
| j) Sonstige Kontrolle der Verwaltung der AG .....  | 234 |
| k) Haftung der Vorstandsmitglieder .....   | 236 |
| l) Schädigung der Gesellschaft durch Ausnutzung des Einflusses auf<br>diese .....          | 240 |
| 3. Aufsichtsrat .....  | 242 |
| a) Höchstzahl der Mitglieder, Qualifikation, Bestellung und<br>Abberufung .....            | 242 |
| b) Organisation des Aufsichtsrats .....  | 250 |
| c) Aufgaben des Aufsichtsrats .....  | 257 |
| d) Haftung der Aufsichtsratsmitglieder .....   | 262 |

|   | Seite |
|---|-------|
| 4. Hauptversammlung .....   | 263   |
| a) Struktur der Hauptversammlung .....  | 263   |
| b) Einberufung der Hauptversammlung .....   | 265   |
| c) Vorsitz .....  | 267   |
| d) Beschlußfähigkeit .....  | 268   |
| e) Niederschrift .....  | 268   |
| f) Teilnahmerecht .....   | 269   |
| g) Stimmrecht .....   | 271   |
| h) Beschlußfassung .....  | 274   |
| i) Nichtigkeit und Anfechtbarkeit der Beschlüsse .....                                | 275   |
| j) Beschlußgegenstände und erforderliche Mehrheiten .....                             | 279   |
| 5. Abschlußprüfung .....  | 281   |
| a) Allgemeines .....  | 281   |
| b) Bestellung der Abschlußprüfer .....  | 281   |
| c) Gegenstand der Abschlußprüfung .....   | 283   |
| d) Prüfungsbericht und Bestätigungsvermerk .....                                      | 284   |
| e) Verantwortlichkeit der Abschlußprüfer .....  | 285   |
| V. Rechtsstellung der Aktionäre .....   | 285   |
| 1. Erwerb der Mitgliedschaft .....  | 285   |
| 2. Verlust der Mitgliedschaft .....   | 286   |
| 3. Rechte der Aktionäre .....   | 286   |
| 4. Pflichten der Aktionäre .....  | 291   |
| 5. Verbot der Einlagenrückgewähr und Dividendenanspruch .....                         | 292   |
| VI. Rechnungslegung .....   | 295   |
| 1. Allgemeines .....  | 295   |
| 2. Die Buchführung .....  | 296   |
| 3. Jahresabschluß .....   | 296   |
| 4. Grundsätze ordnungsgemäßer Buchführung, Allgemeines .....                          | 297   |
| 5. Die Grundsätze ordnungsmäßiger Buchführung .....                                   | 297   |
| 6. Rücklagen .....  | 300   |
| 7. Feststellung des Jahresabschlusses .....   | 302   |
| 8. Reingewinnverwendung .....   | 303   |
| VII. Satzungsänderungen, Kapitalerhöhungen und Kapitalherabsetzungen .....            | 304   |
| 1. Satzungsänderung .....   | 304   |
| 2. Maßnahmen zur Kapitalbeschaffung .....   | 304   |
| a) Allgemeines .....  | 304   |
| b) Zuzahlungen .....  | 305   |
| c) Ordentliche Kapitalerhöhung .....  | 305   |
| d) Bedingte Kapitalerhöhung .....   | 308   |
| e) Genehmigtes Kapital .....  | 309   |
| f) Kapitalberichtigung .....  | 310   |
| g) Wandelschuldverschreibungen, Gewinnschuldverschreibungen und<br>Genußscheine ..... | 311   |
| 3. Kapitalherabsetzungen .....  | 313   |
| a) Arten der Kapitalherabsetzungen .....  | 313   |
| b) Ordentliche Kapitalherabsetzung .....  | 315   |
| c) Vereinfachte Kapitalherabsetzung .....   | 316   |
| d) Kapitalherabsetzung durch Einziehung von Aktien (Amortisation) .....               | 317   |

|  | Seite |
|--|-------|
| VIII. Beendigung der AG .....  | 319   |
| 1. Auflösung .....   | 320   |
| 2. Abwicklung .....  | 321   |
| 3. Verschmelzung .....   | 325   |
| 4. Umwandlung .....  | 331   |
| 5. Verstaatlichung .....   | 335   |
| 6. Formen für dauernde Zusammenarbeit ohne Vermögensübertragung ....                         | 336   |
| IX. Reform des Aktienrechts .....  | 337   |
| <b>H. Gesellschaft mit beschränkter Haftung (GmbH)</b>                                       |       |
| I. Begriff der GmbH .....  | 338   |
| II. Geschichte und Anwendungsgebiet der GmbH .....   | 340   |
| III. Gründung der GmbH .....   | 343   |
| 1. Gründungsvorgang .....  | 343   |
| 2. Erforderliche Rechtsakte der Gründung .....   | 344   |
| 3. Gründer .....   | 345   |
| 4. Gesellschaftsvertrag .....  | 346   |
| 5. Firma .....   | 349   |
| 6. Sitz .....  | 351   |
| 7. Gegenstand .....  | 351   |
| 8. Stammkapital .....  | 352   |
| 9. Geschäftsanteil .....   | 353   |
| 10. Qualifizierte Gründungen .....   | 354   |
| a) Sacheinlagen .....  | 354   |
| b) Besondere Begünstigungen eines Gesellschafters .....                                      | 359   |
| c) Gründungskosten .....   | 359   |
| d) Nicht in Geld bestehende Nebenleistungspflichten .....                                    | 359   |
| 11. Anmeldung und Registrierung .....  | 360   |
| a) Anmeldung .....   | 360   |
| b) Prüfung durch das Gericht .....   | 363   |
| c) Eintragung und Veröffentlichung .....   | 364   |
| 12. Rechtsgeschäfte im Namen der GmbH vor ihrer Registrierung .....                          | 365   |
| 13. Niederlassungen einer ausländischen GmbH .....   | 367   |
| IV. Organisation der GmbH (Geschäftsführung und Vertretung) .....                            | 368   |
| 1. Allgemeines .....   | 368   |
| 2. Geschäftsführer (Vorstand) .....  | 368   |
| a) Bestellung und Abberufung, Anstellung .....   | 368   |
| b) Verschwiegenheitspflicht und Wettbewerbsverbot .....                                      | 379   |
| c) Geschäftsführung .....  | 380   |
| d) Vertretung .....  | 383   |
| e) Beschränkung der Geschäftsführungsbefugnis und Vertretungsmacht der Geschäftsführer ..... | 385   |
| f) Kontrollrechte einzelner Gesellschafter und von Minderheiten .....                        | 392   |
| g) Kontrolle durch den Staat .....   | 394   |
| h) Haftung der Geschäftsführer .....   | 394   |
| 3. Aufsichtsrat .....  | 399   |
| a) Obligatorischer Aufsichtsrat .....  | 399   |
| b) Bestellung und Abberufung .....   | 401   |
| c) Aufgaben des Aufsichtsrates .....   | 405   |
| d) Haftung der Aufsichtsratsmitglieder .....   | 408   |

|  | Seite |
|--|-------|
| 4. Generalversammlung, Gesellschafterbeschlüsse .....                                  | 408   |
| a) Gesellschafterbeschlüsse .....  | 408   |
| b) Einberufung der Generalversammlung .....  | 409   |
| c) Beschlußfähigkeit .....   | 411   |
| d) Niederschrift über Generalversammlungsbeschlüsse .....                              | 411   |
| e) Teilnahme und Stimmrecht .....  | 412   |
| f) Beschlußmehrheiten .....  | 415   |
| g) Anfechtbarkeit – Nichtigkeit von Beschlüssen .....                                  | 418   |
| V. Rechtsstellung der Gesellschafter der GmbH .....                                    | 422   |
| 1. Erwerb der Mitgliedschaft .....   | 422   |
| 2. Verlust der Mitgliedschaft .....  | 425   |
| 3. Rechte der Gesellschafter .....   | 426   |
| 4. Pflichten der Gesellschafter .....  | 427   |
| a) Einlage, Nebenleistungen .....  | 427   |
| b) Einlageleistung durch Aufrechnung .....   | 428   |
| c) Mindesteinlage, Kaduzierung .....   | 428   |
| d) Nachschüsse .....   | 431   |
| e) Haftung bei Übertragung des Geschäftsanteils .....                                  | 432   |
| f) Haftung der Gesellschafter nach allgemeinem Zivilrecht .....                        | 432   |
| 5. Verbot der Einlagenrückzahlung, Reingewinnanspruch .....                            | 432   |
| VI. Rechnungslegung .....  | 435   |
| VII. Änderungen des GesVertrages, Kapitalerhöhungen und<br>Kapitalherabsetzungen ..... | 441   |
| 1. Änderung des GesVertrages .....   | 441   |
| 2. Kapitalerhöhung .....   | 441   |
| 3. Kapitalherabsetzung .....   | 443   |
| VIII. Beendigung der GmbH .....  | 444   |
| 1. Auflösung .....   | 444   |
| 2. Abwicklung .....  | 445   |
| 3. Verschmelzung .....   | 447   |
| 4. Umwandlung .....  | 448   |
| 5. Verstaatlichung .....   | 448   |
| IX. Reform .....   | 448   |

## J. Genossenschaft (Gen)

|  |     |
|--|-----|
| I. Begriff .....   | 450 |
| II. Entwicklung und Bedeutung der Genossenschaften .....                   | 456 |
| III. Gründung der Gen .....  | 457 |
| 1. Gründungserfordernisse .....  | 457 |
| 2. Genossenschaftsvertrag .....  | 457 |
| 3. Anmeldung und Eintragung der Gen .....                                  | 462 |
| IV. Organisation der Gen (Geschäftsführung, Vertretung und Revision) ..... | 463 |
| 1. Allgemeines .....   | 463 |
| 2. Vorstand .....  | 463 |
| a) Bestellung, Abberufung, Geschäftsordnung .....                          | 463 |
| b) Geschäftsführung .....  | 465 |
| c) Vertretung .....  | 467 |
| 3. Aufsichtsrat .....  | 468 |

|   | Seite      |
|---|------------|
| 4. Generalversammlung .....                             | 470        |
| a) Allgemeines .....                                    | 470        |
| b) Einberufung der Generalversammlung .....             | 470        |
| c) Beschlußfähigkeit .....                              | 471        |
| d) Protokolle .....                                     | 472        |
| e) Teilnahme- und Stimmrecht .....                      | 472        |
| f) Beschlußmehrheiten .....                             | 472        |
| g) Nichtigkeit von Generalversammlungsbeschlüssen ..... | 473        |
| 5. Fakultative Organe .....                             | 473        |
| V. Rechtsstellung der Genossenschafter .....            | 474        |
| 1. Erwerb der Mitgliedschaft .....                      | 474        |
| 2. Verlust der Mitgliedschaft .....                     | 474        |
| 3. Rechte der Genossenschafter .....                    | 476        |
| 4. Pflichten der Genossenschafter .....                 | 478        |
| VI. Rechnungswesen .....                                | 479        |
| VII. Änderungen des Statuts .....                       | 481        |
| VIII. Beendigung der Gen .....                          | 482        |
| 1. Beendigungsgründe .....                              | 482        |
| 2. Auflösung durch Verwaltungsbehörde .....             | 483        |
| 3. Insolvenzverfahren der Genossenschaften .....        | 483        |
| 4. Liquidation .....                                    | 483        |
| 5. Verschmelzung (GenVG) .....                          | 484        |
| IX. Reform des Genossenschaftsrechts .....              | 487        |
| <b>K. Verstaatlichung</b>                               |            |
| I. Bedeutung der Verstaatlichung .....                  | 488        |
| II. Gründe der Verstaatlichung .....                    | 489        |
| III. Politische Probleme .....                          | 490        |
| IV. Verfassungsrechtliche Fragen .....                  | 493        |
| V. Sonderfälle der Verstaatlichung .....                | 495        |
| VI. Gesellschaftsrechtliche Regelungen .....            | 495        |
| VII. Konzerne verstaatlichter Unternehmen .....         | 497        |
| VIII. Gleichstellung nach KWG .....                     | 497        |
| IX. Zusammenfassung .....                               | 497        |
| <b>Paragrafenregister .....</b>                         | <b>499</b> |
| <b>Sachverzeichnis .....</b>                            | <b>516</b> |