

# Grundzüge des Gesellschaftsrechts

von

Dr. Eugen Klunzinger

Professor  
an der Universität Tübingen

16., überarbeitete und erweiterte Auflage

Verlag Franz Vahlen München

# Inhaltsverzeichnis

Vorwort.....	V
Abkürzungsverzeichnis.....	XXVII

## **1. Kapitel Einführende Hinweise**

<b>i 1. Einteilung der Gesellschaften.....</b>	<b>1</b>
I. Unternehmensformen.....	1
1. Öffentliches Recht.....	1
2. Privates Recht.....	2
II. Die Gesellschaften im Überblick.....	2
III. Rechtsquellen des Gesellschaftsrechts.....	4
1. Bürgerliches Gesetzbuch.....	5
2. Handelsgesetzbuch.....	5
3. Aktiengesetz.....	5
4. GmbH-Gesetz.....	5
5. Sonstige Gesetze.....	5
<b>i 2. Bestimmungsfaktoren und Regelungsbereiche.....</b>	<b>7</b>
I. Bestimmungsfaktoren für die Wahl der betrieblichen Rechtsform.....	7
II. Gesellschaftsvertrag.....	8
1. Freiheit und Zwang im Gesellschaftsrecht.....	8
2. Regelungsbereiche in Gesellschaftsverträgen.....	8
<b>13. Lern- und Hilfsmittel.....</b>	<b>12</b>
1. Gebundene Gesetzestexte und Loseblattsammlungen.....	12
2. Lehrbücher.....	12
3. Fallsammlungen.....	13
4. Kommentare.....	13
5. Praxishandbücher.....	14
6. Entscheidungssammlungen.....	14
7. Zeitschriften.....	15
8. Internetseiten.....	15

## **2. Kapitel Recht der Personengesellschaften**

<b>i 4. Die Gesellschaft bürgerlichen Rechts.....</b>	<b>17</b>
I. Begriff und Rechtsgrundlagen.....	17
1. Begriffsbestimmung.....	17
2. Die Rechtsfähigkeit der BGB-Gesellschaft.....	18

3. Rechtsgrundlagen.....	19
a) Unbewusste Zusammenschlüsse.....	19
b) Entsprechende Anwendung auf andere Personengesellschaften ...	19
aa) oHG und KG.....	19
bb) Stille Gesellschaft.....	20
c) Anwendung des allgemeinen Schuldrechts.....	20
aa) Anwendung der §§ 320 ff. BGB.....	21
bb) Gesamtschuldnerische Haftung.....	21
cc) Haftungsmaßstab.....	21
II. Erscheinungsformen der BGB-Gesellschaft.....	22
1. Zusammenschlüsse von Nichtkaufleuten.....	22
2. Zusammenschlüsse von Freiberuflern.....	23
3. Gelegenheitsgesellschaften.....	23
a) Konsortien.....	23
b) Die Arbeitsgemeinschaft im Baugewerbe.....	25
c) Wettgemeinschaften.....	25
d) Mitfahrgemeinschaften.....	25
e) Investmentclubs.....	25
f) Bauherrengemeinschaften.....	26
4. Überbetriebliche Zusammenschlüsse.....	26
5. Interne Zusammenschlüsse.....	26
6. Holding-Gesellschaften.....	26
7. Vorgesellschaften.....	27
8. Nichtrechtsfähige Vereine.....	27
9. Landwirtschaftliche Zusammenschlüsse.....	27
10. Gesellschaften von Ehegatten und Familienangehörigen.....	28
11. Nieheheliche Lebensgemeinschaften.....	29
III. Gründung der BGB-Gesellschaft.....	29
1. Gesellschaftsvertrag.....	29
2. Gesellschaftsvermögen.....	30
a) Gegenstand des Gesellschaftsvermögens.....	30
b) Gesamthänderische Bindung.....	30
c) Aufrechnungstatbestände.....	31
IV. Geschäftsführung und Vertretung bei der BGB-Gesellschaft.....	31
1. Geschäftsführung.....	32
a) Grundsatz.....	32
b) Vertragliche Abweichungen.....	32
aa) Gesamtgeschäftsführung mehrerer Gesellschafter.....	33
bb) Einzelgeschäftsführungsbefugnis.....	33
cc) Limitierte Einzelgeschäftsführungsbefugnis.....	33
dd) Widerspruchsrecht.....	33
c) Rechte und Pflichten geschäftsführungsbefugter Gesellschafter ..	35
d) Entziehung und Kündigung der Geschäftsführung.....	35
aa) Entziehung der Geschäftsführung.....	35
bb) Kündigung der Geschäftsführung.....	35
e) Kontrollrechte.....	35
2. Vertretung.....	36
a) Prinzip der Gesamtvertretung.....	36
b) Abweichende Regelungen.....	37

c) Konsequenzen bei Überschreitung der Vertretungsbefugnis . . . . .	37
d) Entziehung der Vertretungsmacht.....	37
V. Haftung.....	38
1. Haftung für Gesellschaftsschulden.....	39
a) Haftung der Gesellschaft.....	39
b) Haftung der Gesellschafter.....	40
aa) Akzessorische Gesellschafterhaftung.....	40
bb) Haftung des eintretenden Gesellschafters.....	41
cc) Haftung bei Neugründung durch Beitritt.....	42
dd) Haftung des ausscheidenden Gesellschafters.....	42
ee) Haftung der Gesellschafter bei Auflösung der Gesellschaft...	43
2. Haftung für Privatschulden.....	43
VI. Gewinn- und Verlustbeteiligung.....	44
1. Höhe der gesetzlichen Gewinn-/Verlustbeteiligung.....	45
2. Durchführung der Gewinn-/Verlustverteilung.....	45
VII. Wechsel von Gesellschaftern.....	45
1. Übertragung von Gesellschafterrechten.....	45
2. Ausscheiden von Gesellschaftern.....	46
3. Eintritt von Gesellschaftern.....	46
4. Prinzip der Anwachsung.....	46
VIII. Auflösung und Liquidation der Gesellschaft.....	47
1. Auflösungsgründe.....	47
2. Liquidation der Gesellschaft.....	48
IX. Steuerrechtliche Behandlung der BGB-Gesellschaft.....	49
1. Einkommensteuer.....	49
2. Gewerbesteuer.....	49
3. Vermögensteuer.....	50
4. Umsatzsteuer.....	50
5. Grunderwerbsteuer.....	50
a) Übergang von der Gesellschaft auf die Gesellschafter.....	50
b) Übertragung von den Gesellschaftern auf die Gesellschaft.....	51
c) Anteilsvereinigung.....	51
Wiederholungsfragen und Übungsfälle zu § 4.....	52
<b>§ 5. Die offene Handelsgesellschaft.....</b>	<b>58</b>
I. Wesensmerkmale der offenen Handelsgesellschaft.....	58
1. Begriff.....	58
2. Rechtsnatur.....	58
a) Die oHG als Gesamthandsgemeinschaft.....	58
b) Rechtliche Verselbstständigung der oHG.....	59
c) Die oHG im System der Kaufleute.....	60
II. Wirtschaftliche Bedeutung.....	60
III. Gründung der oHG.....	60
1. Vertragspartner.....	60
a) Natürliche Personen.....	60
b) Juristische Personen.....	61
aa) Insolvenzrechtliche Besonderheiten.....	61
bb) Firmenrechtliche Besonderheiten.....	62

cc) Angaben auf Geschäftsbriefen.....	63
dd) Gesellschafterdarlehen.....	63
c) Personenhandelsgesellschaften (oHG, KG).....	64
d) Erbgemeinschaften, BGB-Gesellschaften, nichtrechtskräftige Vereine.....	65
e) Keine „Einmann-Gesellschaften“.....	65
f) Testamentsvollstrecker.....	65
2. Gesellschaftsvertrag.....	65
3. Anmeldung zum Handelsregister.....	66
4. Entstehung der offenen Handelsgesellschaft.....	66
5. Vertragsmängel.....	67
a) Scheingesellschaften.....	67
b) Fehlerhafte Gesellschaft.....	68
IV. Gesellschaftsvermögen, Kapital und Kapitalkonten.....	68
V. Rechte und Pflichten der Gesellschafter untereinander („Innenverhältnis“).....	68
1. Grundsatz der Vertragsfreiheit.....	68
2. Beitragspflichten.....	69
a) Art der Beiträge.....	69
b) Erbringung der Beiträge.....	69
c) Verzögerte Einlagen.....	69
d) Geltendmachung der Beiträge.....	70
3. Treupflichten.....	70
4. Wettbewerbsverbote.....	71
a) Der wettbewerbsrechtliche Tatbestand.....	71
b) Rechtsfolgen eines Wettbewerbsverstoßes.....	72
c) Kollision des Wettbewerbsverbotes mit dem Kartellverbot.....	72
5. Geschäftsführung.....	73
a) Gesetzliche Regelung.....	73
aa) Einzelgeschäftsführung aller.....	73
bb) Widerspruchsrecht.....	73
b) Gesellschaftsvertragliche Abweichungen.....	74
aa) Einzelgeschäftsführung mehrerer.....	74
bb) Gesamtgeschäftsführung aller Gesellschafter.....	75
cc) Gesamtgeschäftsführung mehrerer Gesellschafter.....	75
dd) Notgeschäftsführung.....	75
c) Umfang der Geschäftsführungsbefugnis.....	76
aa) Gewöhnliche Geschäfte.....	76
bb) Außergewöhnliche Geschäfte.....	76
cc) Sonderfall der Prokura.....	77
dd) Grundlagengeschäfte.....	77
d) Entziehung und Kündigung der Geschäftsführungsbefugnis.....	77
aa) Entziehung (§ 117 HGB).....	77
bb) Kündigung der Geschäftsführung durch den Gesellschafter ..	77
e) Kontrollrechte.....	78
6. Aufwendungsersatz.....	79
7. Gewinn- und Verlustbeteiligung.....	79
a) Vertragsfreiheit.....	79
b) Gesetzliche Regelung.....	79

aa) Gewinn- und Verlustverteilung.....	79
bb) Entnahmen.....	80
8. Gesellschafterbeschlüsse.....	80
a) Gesetzliche Regelung.....	80
b) Gesellschaftsvertragliche Praxis.....	80
VI. Rechtsbeziehungen von Gesellschaft und Gesellschaftern zu Dritten („Außenverhältnis“).....	81
1. Vertretung der Gesellschaft.....	81
a) Gesetzliche Leitvorstellung.....	81
b) Abweichende Regelungen.....	82
aa) Echte Gesamtvertretung.....	82
bb) Unechte Gesamtvertretung.....	82
cc) Unechte Gesamtvertretung als verbotene Drittorganschaft? ..	83
dd) Erfordernis der Handelsregistereintragung.....	84
c) Umfang der Vertretungsmacht.....	84
aa) Vertretungsbereich.....	84
bb) Verbot bestimmter Geschäfte.....	84
cc) Unbeschränkbarkeit der Vertretungsmacht.....	85
dd) Filialvertretung.....	86
d) Entzug der Vertretungsmacht.....	86
2. Haftung.....	87
a) Haftung der Gesellschaft.....	87
b) Haftung der Gesellschafter für Gesellschaftsverbindlichkeiten ....	87
c) Einwendungen der Gesellschafter.....	88
aa) Persönliche Einwendungen.....	88
bb) Anfechtung und Aufrechnung.....	89
d) Titel gegen die Gesellschaft.....	89
e) Haftung bei Gesellschafterwechsel.....	89
aa) Eintretende Gesellschafter.....	89
bb) Ausscheidende Gesellschafter.....	90
f) Haftung für Privatschulden.....	90
VII. Wechsel von Gesellschaftern.....	92
1. Eintritt neuer Gesellschafter.....	93
2. Erben als Gesellschafter.....	93
a) Fortsetzung mit den verbliebenen Gesellschaftern.....	93
b) Fortsetzung mit den Erben.....	93
c) Eintritt von Erben als Kommanditisten.....	94
3. Ausschließung von Gesellschaftern.....	94
a) Gesetzliche und vertragliche Möglichkeiten.....	94
b) Ausschließung durch Urteil.....	95
c) Ausschließung bei zweigliedriger Gesellschaft.....	95
VIII. Auflösung und Liquidation der Gesellschaft.....	97
1. Auflösungsgründe.....	97
2. Liquidation.....	98
a) Liquidation.....	98
b) Aufgaben der Liquidatoren.....	98
c) Verteilung des Restvermögens.....	98
d) Ende der Liquidation.....	98
IX. Steuerrechtliche Behandlung der oHG.....	99
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.....	106
a) Familiengesellschaften.....	106
b) Kapitalistische Kommanditgesellschaften.....	107
aa) GmbH & Co. KG.....	107
bb) Publikumsgesellschaften.....	107
III. Gründung der Kommanditgesellschaft.....	107
1. Vertragspartner.....	107
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) „Haft einlage“ und „Pflicht einlage“.....	109
3. Treupflichten.....	110
a) Komplementäre.....	110
b) Kommanditisten.....	110
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.....	113
aa) Eingeschränktes Kontrollrecht.....	113
bb) Außerordentliches Kontrollrecht.....	113
cc) Sachlicher Umfang.....	114
dd) Vertragliche Modifizierungen.....	114
6. Gesellschaftsvermögen.....	115
7. Gewinn, Verlust, Entnahmen.....	115
a) Gewinn- und Verlustverteilung.....	115
b) Entnahmen.....	115
c) Steuerliche Gewinnverteilung.....	115
V. Rechtsbeziehungen von Gesellschaft und Gesellschaftern zu Dritten / („Außenverhältnis“).....	116

1. Vertretung.....	116
a) Gesetzliche Regelung.....	116
b) Vertragliche Möglichkeiten.....	116
c) Prokurabestellung.....	116
d) Unechte Gesamtvertretung.....	117
2. Haftung.....	117
a) Haftung der Gesellschaft.....	117
b) Haftung der Komplementäre.....	117
c) Haftung der Kommanditisten.....	118
aa) Einlage noch nicht geleistet.....	119
bb) Einlage ist geleistet.....	119
cc) Rückgewähr der Einlage.....	119
dd) Gewinnausschüttung.....	119
ee) Haftung bei Eintritt.....	120
ff) Geschäfte vor Handelsregistereintragung.....	120
VI. Wechsel von Gesellschaftern.....	123
1. Ausscheiden von Gesellschaftern.....	123
2. Eintritt neuer Gesellschafter.....	124
3. Übertragung von Geschäftsanteilen.....	124
VII. Auflösung und Liquidation der Gesellschaft.....	126
1. Auflösungsgründe.....	126
2. Liquidation.....	126
VIII. Steuerliche Behandlung der Kommanditgesellschaft.....	126
Wiederholungsfragen und Übungsfälle zu § 6.....	127

**§ 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.....	134
II. Rechtsgrundlagen.....	134
<b>III. Gründungsmotive.....</b>	135
1. Kreditpolitische Motive.....	135
2. Wettbewerbsrechtliche Motive.....	135
3. Gewerberechtliche Motive.....	135
4. Familienrechtliche Motive.....	135
5. Steuerrechtliche Motive.....	136
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 Beteiligungsverhältnissen.....	137
1. Verwandte Rechtsformen.....	137
2. Abgrenzungskriterien.....	138
a) Innen-/Außenwirkung.....	138
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- und Verlustbeteiligung.....	142
c) Gewinn- und Verlustrechnung.....	143
VIII. Wechsel im Gesellschafterbestand.....	143
IX. Auflösung und Liquidation der stillen Gesellschaft.....	143
1. Auflösungsgründe.....	143
a) Vertragliche Aufhebung.....	143
b) Kündigung.....	143
c) Tod eines Gesellschafters.....	144
d) Insolvenz des Geschäftsinhabers.....	144
2. Liquidation.....	144
3. Besonderheiten im Insolvenzverfahren.....	144
a) Rückforderung der Einlagen.....	145
b) Anfechtung der Einlagen-Rückgewährung.....	146
X. Steuerliche Fragen.....	146
1. Einkommensteuer.....	146
2. Gewerbesteuer.....	147
3. Vermögensteuer.....	147
4. Umsatzsteuer.....	147
5. Grunderwerbsteuer.....	147
Wiederholungsfragen und Übungsfälle zu § 7.....	147

### 3. Kapitel Recht der Körperschaften

i 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
III. Stichworte zur geschichtlichen Entwicklung.....	154
IV. Vermögensordnung der Aktiengesellschaft.....	158
1. Grundkapital.....	158
a) Begriff.....	158
b) Garantie des Grundkapitals.....	158
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.....	165
c) Bestellung der Organe.....	166
d) Mindesteinzahlung auf das Aktienkapital.....	166
e) Gründungsbericht und Gründungsprüfung.....	166
f) Handelsregisteranmeldung.....	166
g) Eintragungen in das Handelsregister.....	166
h) Haftung vor der Eintragung.....	167
2. Qualifizierte Gründung.....	167
a) Verschiedene Tatbestände.....	167
b) Gesetzliche Zusatzerfordernisse.....	167
3. Verdeckte und verschleierte Sacheinlagen.....	168
a) Begriff.....	168
b) Problematik.....	168
c) Rechtsfolgen.....	168
4. Die „Nachgründung“.....	169
5. Haftung der Gründer.....	169
VI. Verfassung der Aktiengesellschaft (Übersicht).....	170
1. Organschaftliches Handeln.....	170
2. Kompetenzgewichtung.....	172
3. Zusammensetzung und Aufgabenstellung.....	172
VII. Vorstand.....	172
1. Zusammensetzung und Bestellung.....	172
a) Zusammensetzung.....	172
b) Bestellung.....	173
c) Widerruflichkeit der Bestellung.....	173
d) Bestellung durch das Gericht.....	174
2. Aufgabenbereich.....	174
a) Geschäftsführung.....	174
b) Vertretung.....	175
3. Verantwortlichkeit des Vorstands.....	175
a) Sorgfaltspflicht.....	175

	b) Insolvenzfälle.....	175
	c) Regresspflichten.....	175
VIII.	Aufsichtsrat.....	176
	1. Zusammensetzung.....	177
	a) Zusammensetzung nach Aktienrecht.....	177
	b) Zusammensetzung nach Mitbestimmungsrecht.....	177
	2. Wahl der Aufsichtsratsmitglieder.....	177
	3. Amtszeit.....	177
	4. Abberufung.....	178
	5. Aufgabenbereich.....	178
IX.	Hauptversammlung.....	178
	1. Aufgabenbereich.....	178
	a) Gesetzlicher Zuständigkeitsbereich.....	178
	b) Erweiterter Zuständigkeitsbereich.....	179
	2. Einberufung.....	179
	a) Ordentliche Hauptversammlung.....	179
	b) Außerordentliche Hauptversammlung.....	179
	c) Einberufungsformalitäten.....	180
	3. Auskunftsrecht des Aktionärs.....	180
	4. Stimmrecht.....	181
	5. Nichtigkeit und Anfechtbarkeit von Hauptversammlungsbeschlüssen.....	184
	a) Nichtigkeitsgründe.....	184
	b) Anfechtungsgründe.....	184
X.	Rechnungslegung und Gewinnverwendung.....	185
	1. Jahresabschluss und Lagebericht.....	187
	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.....	190
	2. Prüfung des Jahresabschlusses und Lageberichts.....	191
	a) Prüfung durch Abschluss.....	191
	b) Prüfung durch den Aufsichtsrat.....	191
	3. Feststellung des Jahresabschlusses.....	192
	4. Gewinnverwendung.....	192
	5. Offenlegung.....	193
	a) Elektronischer Bundesanzeiger.....	193
	b) Unternehmensregister.....	194
	c) Überprüfung der Offenlegung.....	194
	d) Freiwillige Bekanntmachung.....	194
	6. Exkurs: Rechnungslegung für Großunternehmen nach dem Publizitätsgesetz.....	194
	a) Betroffene Unternehmen.....	194
	b) Vorausgesetzte Rechtsform.....	195
	c) Rechnungslegung.....	195
XI.	Satzungsänderungen.....	195
	1. Allgemeine Satzungsänderungen.....	196
	a) Beschluss der Hauptversammlung.....	196

b) Handelsregistereintragung.....	196
2. Kapitalerhöhungen (§§ 182 ff. AktG).....	196
a) Effektive Kapitalerhöhung.....	196
b) Kapitalerhöhung aus Gesellschaftsmitteln (nominelle Kapital- erhöhung).....	197
3. Kapitalherabsetzungen (§§ 222 ff. AktG).....	197
a) Effektive Kapitalherabsetzung.....	198
b) Nominelle Kapitalherabsetzung.....	198
XII. Auflösung und Liquidation.....	198
1. Auflösung.....	198
2. Liquidation.....	198
a) Person der Liquidatoren.....	198
b) Aufgaben der Liquidatoren.....	199
c) Beschluss der Hauptversammlung.....	199
d) Gläubigerschutz.....	199
e) Ende der Liquidation.....	199
XIII. Umwandlung.....	199
1. Verschmelzung (§§ 2-1221 UmwG).....	200
a) Die beiden Tatbestände der Verschmelzung.....	200
b) Die Durchführung der Verschmelzung (§§ 4 ff. UmwG).....	201
2. Spaltung (§§ 123-173 UmwG).....	201
3. Vermögensübertragung (§§ 174-189 UmwG).....	202
4. Formwechsel (§§ 190-304 UmwG).....	202
XIV. Steuerliche Behandlung der Aktiengesellschaft.....	203
1. Körperschaftsteuer.....	203
2. Gewerbesteuer.....	205
3. Vermögensteuer.....	205
4. Umsatzsteuer.....	205
<b>i 9. Die Kommanditgesellschaft auf Aktien.....</b>	<b>206</b>
I. Wesensmerkmale.....	206
1. Begriff.....	206
2. Rechtsnatur.....	207
3. Praktische Bedeutung.....	207
4. „Kapitalgesellschaft & Co. KGaA“.....	207
II. Verfassung der Kommanditgesellschaft auf Aktien.....	208
1. Persönlich haftender Gesellschafter.....	208
2. Aufsichtsrat.....	208
3. Hauptversammlung.....	208
<b>! 10. Verbundene Unternehmen.....</b>	<b>210</b>
I. Begriff der verbundenen Unternehmen.....	210
1. Verbundene Unternehmen nach §§ 15-19, 291 f. AktG.....	210
a) Mehrheitsbeteiligungen (§ 16 AktG).....	211
b) Abhängige und herrschende Unternehmen (§ 17 AktG).....	211
c) Konzerne (§ 18 AktG).....	212
d) Wechselseitige Beteiligungen (§ 19 AktG).....	212
2. Unternehmensverträge.....	213

II. Sicherung der beteiligten Interessen ...;	214
1. Sicherung der Aktionäre.....	214
2. Sicherung der Gläubiger.....	215
3. Sicherung der Transparenz.....	215
4. Leitungsmacht und Verantwortlichkeit.....	215
Wiederholungsfragen und Übungsfälle zu §§ 8-10.....	216
<b>§ 11. Die Gesellschaft mit beschränkter Haftung</b> .....	<b>224</b>
I. Wesensmerkmale der GmbH.....	224
1. Begriff.....	224
2. Wesensmerkmale.....	224
a) Juristische Person.....	224
b) Zweckvielfalt.....	224
c) Handelsgesellschaft.....	225
3. Vergleich zur Aktiengesellschaft.....	225
a) Parallelen.....	225
b) Unterschiede.....	225
4. Entwicklung des GmbH-Rechts.....	226
a) GmbH-Gesetz von 1892.....	226
b) GmbH-Novelle von 1980.....	226
c) Novellierung durch EG-Recht u. a.....	227
d) Reformüberlegungen.....	227
II. Die Modernisierung des GmbH-Rechts durch die GmbH-Reform von 2008.....	228
1. Maßnahmen zur Beschleunigung von Unternehmensgründungen . . .	228
a) Kapitalaufbringung und Übertragung von Geschäftsanteilen . . . .	228
b) Einführung von Musterprotokollen.....	229
c) Beschleunigung der Registereintragung.....	229
2. Maßnahmen zur Erhöhung der Attraktivität der GmbH.....	230
a) Verlegung des Verwaltungssitzes ins Ausland.....	230
b) Mehr Transparenz bei Geschäftsanteilen.....	230
c) Gutgläubiger Erwerb von Geschäftsanteilen.....	230
d) Sicherung des Cash-Pooling.....	231
e) Deregulierung des Eigenkapitalersatzrechts.....	231
3. Maßnahmen zur Bekämpfung von Missbräuchen.....	232
a) Erleichterung der Zustellung.....	232
b) Verhinderung des „Abtauchens“.....	232
c) Zahlungsverbote.....	232
d) Ausschluss von der Geschäftsführung.....	232
e) Haftung der Gesellschafter.....	232
III. Wirtschaftliche Bedeutung und Erscheinungsformen.....	233
1. Klein- und Mittelbetriebe.....	233
2. Großunternehmen.....	233
3. Familienunternehmen.....	233
4. Einmann-GmbH.....	233
5. Unternehmergesellschaft (haftungsbeschränkt).....	234
6. GmbH & Co. KG.....	235
7. Unternehmen der öffentlichen Hand.....	235
8. Holdings.....	235

IV. Gesellschaftsvermögen.....	236
1. Stammkapital.....	236
a) Normalfall der „klassischen GmbH“.....	237
b) Sonderfall der „Unternehmergesellschaft“.....	237
2. Stammeinlage.....	237
3. Geschäftsanteil.....	238
V. Garantie des Stammkapitals.....	238
1. Passivierungspflicht des Stammkapitals.....	239
2. Ausfallhaftung der Mitgesellschafter.....	239
3. Verbot der Einlagenrückgewähr.....	239
a) Beherrschungs- oder Gewinnabführungsvertrag.....	239
b) Vollwertiger Gegenanspruch.....	240
4. Eigenkapitalersetzende Gesellschafterdarlehen.....	240
a) Rechtsprechung.....	240
b) Gesetzgebung.....	241
c) Rechtslage seit der GmbH-Reform 2008.....	241
aa) Aufgabe der bisherigen Rechtsprechung.....	241
bb) Verlagerung der Regelungsmaterie in das Insolvenzrecht . . .	241
5. Eingeschränkter Erwerb eigener Geschäftsanteile.....	242
a) Einlagen sind noch nicht vollständig geleistet.....	242
b) Einlagen sind geleistet.....	242
c) Erweiterte Zulässigkeit.....	243
VI. Gründung der GmbH.....	243
1. Gesellschafter.....	243
a) Mindestzahl.....	243
b) Juristische und natürliche Personen.....	243
c) Personengesellschaften.....	244
d) „Strohmann-Gründer“.....	244
2. Gesellschaftsvertrag.....	244
a) Normalgründung.....	245
aa) Form.....	245
bb) Inhalt des Gesellschaftsvertrages.....	245
(1) Obligatorischer Mindestinhalt.....	245
(2) Stichworte zum Mindestinhalt.....	245
(3) Fakultativer Vertragsinhalt.....	246
b) Vereinfachte Gründung.....	246
aa) Voraussetzungen.....	246
bb) Musterprotokoll.....	246
3. Aufbringung des Stammkapitals.....	250
a) Mindesteinzahlungen.....	250
b) Sachgründungen.....	250
aa) Besondere Angaben.....	250
bb) Sachgründungsbericht.....	251
cc) Bewertungsunterlagen.....	251
dd) Überprüfung des Registergerichts.....	251
ee) Haftung bei Überbewertungen.....	251
ff) Verdeckte Sacheinlagen.....	251
gg) „Hin- und Herzahlungen“.....	252

4. Anmeldung zum Handelsregister.....	252
a) Anmeldungspflicht.....	252
b) Inhalt.....	252
c) Gründerhaftung der Gesellschafter und Geschäftsführer.....	253
5. Prüfung der Anmeldung.....	254
a) Formelles Prüfungsrecht.....	254
b) Materielles Prüfungsrecht.....	254
6. Eintragung in das Handelsregister.....	254
a) Eintragung.....	254
b) Veröffentlichung.....	255
7. Entstehung der GmbH.....	255
a) Konstitutive Eintragung.....	255
b) Das Vorgründungsstadium.....	255
8. Besonderheiten bei der Einmann-GmbH.....	256
a) Zulässigkeit der Einmann-Gründung.....	256
b) Anteilsvereinigung.....	256
c) Umwandlung einer Einzelfirma in eine GmbH.....	256
9. Vorratsgründung und Mantelverwertung.....	257
a) Problemstellung.....	257
b) Erscheinungsformen.....	257
c) Leitlinien der Rechtsprechung.....	257
VII. Haftung.....	261
1. Haftung bei der Vorgründungsgesellschaft.....	262
2. Haftung bei der Vorgesellschaft.....	262
a) Haftung der Vor-GmbH.....	262
b) Haftung der Gesellschafter der Vor-GmbH.....	263
aa) Bei Fortbestehen der Absicht einer Handelsregistereintragung.....	263
bb) Bei Wegfall bzw. Fehlen der Absicht einer Handelsregistereintragung.....	263
c) Handelndenhaftung.....	263
3. Haftung nach Eintragung der GmbH.....	263
a) Haftung der GmbH.....	263
b) Haftung der Gesellschafter der GmbH.....	263
c) Handelndenhaftung.....	264
VIII. Die Organe der GmbH (Überblick).....	264
IX. Die Geschäftsführer.....	264
1. Die Person der Geschäftsführer.....	264
a) Selbst- und Fremdgangeschaft.....	264
b) Persönliche Voraussetzungen.....	264
2. Bestellung der Geschäftsführer.....	265
3. Rechtsstellung des Geschäftsführers.....	265
a) Geschäftsführung.....	265
aa) Persönlicher Umfang der Geschäftsführung.....	265
bb) Sachlicher Umfang der Geschäftsführung.....	266
b) Vertretung.....	266
aa) Persönlicher Umfang.....	266
bb) Sachlicher Umfang.....	266
cc) Selbstkontrahieren bei der Einmann-GmbH.....	267
c) Widerruf der Geschäftsführer-Bestellung.....	267
d) Haftung der Geschäftsführer.....	267

e) Kreditgewährung an Geschäftsführer.....	268
f) Angaben auf Geschäftsbriefen.....	268
g) Führungslosigkeit der Gesellschaft.....	268
X. Gesellschafterversammlung.....	268
1. Kompetenzen.....	269
2. Beschlussfassung.....	269
a) Einberufung der Versammlung.....	269
b) Abstimmung.....	269
c) Rechtsmittel gegen Gesellschafterbeschlüsse.....	270
XI. Aufsichtsrat.....	270
1. Zwingendes Organ.....	270
2. Fakultatives Organ.....	270
XII. Rechte und Pflichten der Gesellschafter.....	271
1. Rechte der Gesellschafter.....	272
a) Mitverwaltungsrechte.....	272
aa) Allgemein.....	272
bb) Stimmrecht.....	272
b) Vermögensrechte.....	272
aa) Allgemeine.....	272
bb) Dividendenanspruch.....	272
c) Informationsrechte.....	272
aa) Inhalt des Informationsanspruchs.....	272
bb) Grenzen des Informationsanspruchs.....	273
cc) Gerichtliche Durchsetzung des Informationsanspruchs.....	273
2. Pflichten der Gesellschafter.....	273
a) Einlagepflicht.....	273
aa) Einzahlung.....	273
bb) Verzinsung.....	273
cc) Kaduzierungsverfahren.....	273
dd) Ausfallhaftung.....	273
ee) Kollektive Deckungspflicht.....	274
ff) Zwingender Charakter.....	274
b) Nachschusspflichten.....	274
aa) Beschränkte Nachschusspflichten.....	274
bb) Unbeschränkte Nachschusspflichten.....	274
c) Sonstige Pflichten.....	275
XIII. Satzungsänderungen.....	275
1. Allgemeine Regeln.....	275
2. Kapitalerhöhung und Kapitalherabsetzung.....	276
XIV. Gesellschafterwechsel.....	276
1. Freiwilliger Gesellschafterwechsel.....	277
a) Veräußerung und Vererbung.....	277
b) Gutgläubiger Erwerb.....	278
c) Kündigung.....	279
2. Unfreiwilliger Gesellschafterwechsel.....	279
XV. Auflösung und Liquidation der GmbH.....	279
1. Auflösungsgründe.....	279
2. Liquidation.....	280
XVI. Steuerliche Behandlung der GmbH.....	280
Wiederholungsfragen und Übungsfälle zu § 11.....	281

<b>§ 12. Die eingetragene Genossenschaft</b> .....	292
<b>I. Wesensmerkmale der Genossenschaft</b> .....	293
1. Begriff.....	293
2. Wesensmerkmale.....	293
a) Offene Mitgliederzahl.....	293
b) Gemeinschaftlicher Geschäftsbetrieb.....	293
3. Rechtsnatur.....	293
a) Rechtsfähigkeit.....	293
b) Formkaufmann.....	293
<b>II. Arten</b> .....	294
1. Einteilung nach der wirtschaftlichen Zweckbestimmung.....	294
a) Vorschuss- und Kreditvereine.....	294
b) Rohstoffvereine.....	294
c) Absatzgenossenschaften und Magazinvereine.....	294
d) Produktivgenossenschaften.....	294
e) Konsumvereine.....	294
f) Werkgenossenschaften.....	294
g) Bau- bzw. Wohnungsgenossenschaften.....	295
h) Genossenschaften zur Förderung sozialer oder kultureller Belange.....	295
2. Einteilung nach der Nachschusspflicht.....	295
a) Genossenschaften ohne Nachschusspflicht.....	295
b) Genossenschaften mit unbeschränkter Nachschusspflicht.....	295
c) Genossenschaften mit beschränkter Nachschusspflicht.....	295
<b>III. Vermögensordnung der Genossenschaft</b> .....	296
1. Genossenschaftsvermögen.....	296
2. Geschäftsanteil.....	296
3. Mindesteinlage.....	296
4. Geschäftsguthaben.....	296
5. Gesetzliche Rücklage.....	296
6. Haftung für Gesellschaftsverbindlichkeiten.....	297
7. Mindestkapital.....	297
<b>IV. Gründung der Genossenschaft</b> .....	297
1. Feststellung der Satzung.....	297
a) Mindestinhalt.....	297
b) Fakultativer Inhalt.....	298
c) Firma der Genossenschaft.....	298
2. Bestellung der Organe.....	298
3. Anmeldung und Eintragung.....	298
<b>V. Die Organe der Genossenschaft</b> .....	299
1. Vorstand.....	299
2. Aufsichtsrat.....	299
3. General- und Vertreterversammlung.....	300
a) Generalversammlung.....	300
b) Vertreterversammlung.....	300
c) Einberufung und Durchführung.....	301
<b>VI. Genossenschaftliche Pflichtprüfung</b> .....	301
1. Regelmäßige Pflichtprüfung.....	302
2. Prüfungsverband.....	302

3. Prüfungsverfahren.....	302
4. Prüfungsbericht.....	303
VII. Rechtsstellung der Mitglieder.....	303
1. Rechte der Mitglieder.....	303
a) Genossenschaftliche Teilnahme.....	303
b) Mitverwaltungsrechte.....	303
c) Anspruch auf Gewinn.....	304
aa) Maßstab der Gewinnverteilung.....	304
bb) Aufstellung von Jahresabschluss und Lagebericht.....	304
cc) Gewinnverteilung.....	304
2. Pflichten der Mitglieder.....	304
a) Hauptpflichten.....	304
b) Zusätzliche Pflichten.....	305
3. Erwerb und Verlust der Mitgliedschaft.....	305
a) Erwerb.....	305
b) Unübertragbarkeit der Mitgliedschaft.....	305
c) Vertust.....	306
VIII. Auflösung, Verschmelzung und Insolvenz der Genossenschaft.....	306
1. Auflösung.....	306
2. Umwandlung.....	306
a) Verschmelzung durch Aufnahme (§§ 79 ff. UmwG).....	307
b) Verschmelzung durch Neugründung (§§ 96 ff. UmwG).....	307
3. Insolvenz.....	307
a) Insolvenzgrund.....	307
b) Realisierung der Nachschusspflicht.....	308
IX. Steuerliche Behandlung der Genossenschaft.....	308
1. Körperschaftsteuer.....	308
2. Gewerbesteuer.....	308
3. Vermögensteuer.....	309
4. Umsatzsteuer.....	309
Wiederholungsfragen und Übungsfälle zu § 12.....	309

## 4. Kapitel Besondere Unternehmensformen

i 13. Die GmbH & Co. KG.....	313
I. Wesensmerkmale der GmbH & Co. KG.....	313
1. Begriff.....	313
2. Rechtliche Anerkennung.....	314
a) Handelsrechtliche Entwicklung.....	314
b) Steuerrechtliche Entwicklung.....	315
3. Rechtsgrundlagen.....	316
II. Gründungsmotive.....	317
1. Haftungsbeschränkung.....	317
2. Steuerliche Motive.....	318
3. Rechnungslegung.....	319
4. Möglichkeit der Drittorganshaft.....	319
5. Unternehmensperpetuierung.....	319

6. Firmenrechtliche Motive.....	320
7. Betriebsverfassungsrechtliche Motive.....	320
8. Kapitalbeschaffung.....	320
III. Erscheinungsformen der GmbH & Co. KG.....	320
1. Personengleiche und personenverschiedene GmbH & Co. KG. . . . .	320
a) Personengleiche GmbH & Co. KG.....	320
b) Nicht personengleiche GmbH & Co. KG.....	321
2. Publikumsgesellschaften.....	321
a) Aufsichtsgremien.....	321
b) Treuhand.....	322
3. Einmann-GmbH & Co. KG.....	322
4. Die „Einheitsgesellschaft“.....	323
5. Die mehrstufige GmbH & Co. KG.....	324
a) Begriff.....	324
b) Erste Gründungsstufe.....	324
c) Zweite Gründungsstufe.....	324
d) Gründungsmotive.....	325
6. Verwandte Erscheinungen.....	326
a) Die „GmbH & Stille“.....	326
b) Doppelgesellschaft.....	327
IV. Gründung der GmbH & Co. KG.....	328
1. Vertragspartner.....	328
2. Gesellschaftsvertrag.....	328
a) Stufengründung.....	328
b) Verschiedene Modalitäten.....	328
c) Anwendbares Recht.....	328
d) Problem des § 181 BGB.....	328
3. Unternehmensgegenstand.....	330
4. Firma.....	330
5. Anmeldung zum Handelsregister.....	330
6. Inhaltskontrolle.....	331
7. Wahrung der Beteiligungsidentität.....	331
V. Rechte und Pflichten der Gesellschafter.....	332
1. Geschäftsführung und Vertretung.....	332
2. Zeichnung der Gesellschaft.....	332
3. Haftung.....	333
4. Gewinn- und Verlustbeteiligung.....	333
VI. Steuerliche Behandlung der GmbH & Co. KG.....	333
Wiederholungsfragen und Übungsfälle zu § 13.....	334
<b>§ 14. Die Doppelgesellschaft.....</b>	<b>338</b>
I. Begriff.....	338
II. Erscheinungsformen.....	338
III. Gründungsmotive.....	338
IV. Modelle der Betriebsaufspaltung.....	338
1. Besitz- und Betriebsgesellschaft.....	339
2. Produktions- und Vertriebsgesellschaft.....	339
z 3. Sonstige Erscheinungsformen.....	339

V. Steuerliche Problematik der Betriebsaufspaltung.....	340
1. Grundsätzliche Zulässigkeit.....	340
2. Streit in Detailfragen.....	340
<b>§ 15. Besondere Unternehmensformen für bestimmte Bereiche.....</b>	<b>341</b>
<b>I. Reederei.....</b>	<b>341</b>
1. Begriff.....	341
2. Gesellschaftsvertrag.....	341
3. Geschäftsführung und Vertretung.....	342
<b>II. Versicherungsverein auf Gegenseitigkeit (VVaG).....</b>	<b>342</b>
1. Begriff.....	342
2. Rechtsgrundlagen.....	342
3. Organisation.....	342
<b>III. Bergrechtliche Gewerkschaft.....</b>	<b>343</b>
1. Begriff.....	343
2. Rechtsgrundlagen.....	343
3. Organisation.....	344
<b>IV. Partnerschaftsgesellschaft.....</b>	<b>344</b>
1. Begriff und Rechtsgrundlagen.....	344
2. Gründung.....	345
3. Rechtsverhältnis der Gesellschafter untereinander.....	345
4. Rechtsverhältnis der Gesellschaft zu Dritten.....	346
a) Entstehung.....	346
b) Rechtliche Verselbstständigung.....	346
c) Vertretung.....	346
d) Haftung.....	346
Wiederholungsfragen zu § 15.....	346
<b>§ 16. Europäische Entwicklungen.....</b>	<b>347</b>
<b>I. Die Europäische Wirtschaftliche Interessenvereinigung (EWIV).....</b>	<b>347</b>
1. Begriff und Rechtsgrundlagen.....	347
2. Verfassung der EWIV.....	347
a) Zulässige Zwecke.....	347
b) Mögliche Gesellschafter.....	348
c) Gründung.....	348
d) Innenbeziehungen.....	348
e) Außenbeziehungen.....	349
f) Gesellschafterwechsel und Auflösung.....	349
g) Steuerliche Behandlung.....	350
<b>II. Die Europäische Aktiengesellschaft (SE).....</b>	<b>350</b>
1. Funktion und Rechtsgrundlagen.....	350
2. Gründung.....	350
3. Grundkapital.....	351
4. Organisationsstruktur.....	351
5. Mitbestimmung.....	352
<b>III. Die Europäische Genossenschaft (SCE).....</b>	<b>352</b>
1. Funktion.....	352
2. Rechtsgrundlagen und Rechtscharakter.....	353

3. Gründung und Mitgliedschaft.....	353
4. Organisationsstruktur.....	354
5. Jahresabschluss.....	354
IV. Die britische „private limited Company“ (Ltd.).....	355
1. Gründung.....	355
2. Mindestkapital.....	355
3. Organe der Ltd.....	355
4. Handelsregistereintragung.....	356
5. Präsenz vor Ort.....	356
6. Bilanzvorlage.....	356
7. Praktische Bewertung.....	356
V. Die Europäische Privatgesellschaft (SPE).....	357
1. Rechtsnatur.....	357
2. Gründung.....	357
3. Mindestkapital.....	358
4. Organisationsverfassung.....	358
5. Mindestinhalt der Satzung.....	358
6. Ergänzende Anwendung des nationalen Rechts.....	358

## **5. Kapitel Tabellarischer Anhang**

<b>§ 17. Übersicht über die wichtigsten Regelungskomplexe der Gesellschaften.....</b>	<b>359</b>
<b>§ 18. Übersicht über die steuerlichen Wesensmerkmale der Gesellschaften</b>	<b>373</b>
Sachverzeichnis.....	379