

Gesellschaftsrecht

von

Dr. Bernhard Rieder

Rechtsanwalt in Wien

und

MMag. Dr. Daniela Huemer, LL.M. (Harvard)

Rechtsanwältin in Linz

5., überarbeitete Auflage

Wien 2019

facultas

Inhaltsverzeichnis

Vorwort zur 5. Auflage	5
Aus dem Vorwort zur 1. Auflage	6
Abkürzungsverzeichnis	21
Literaturübersicht (Auswahl)	31
I. Allgemeiner Teil	35
A. Grundlagen	35
1. Gesellschaftsrecht als Sonderprivatrecht und Unternehmensrecht iwS.....	35
2. Die vier Merkmale einer Gesellschaft.....	36
a) Begründung durch Rechtsgeschäft/Gesellschaftsvertrag	36
b) Rechtsgemeinschaft mindestens zweier Personen	39
c) Gemeinsamer Zweck	39
d) Organisiertes Zusammenwirken	40
3. Gründe für die Bildung einer Gesellschaft.....	41
B. Numerus clausus im Gesellschaftsrecht	43
1. Allgemeines.....	43
2. Einfluss der Europäischen Union	44
3. Die einzelnen Rechtsformen im Überblick	44
C. Einteilung der Gesellschaften	45
1. Innen- und Außengesellschaften	45
2. Personen- und Kapitalgesellschaften	46
3. Personengesellschaften und Körperschaften	48
4. Gesellschaften ieS und Gesellschaften iwS	49
5. Typische und atypische Gesellschaften.....	49
D. Abgrenzung zu den „Rechtsgebilden“	50
1. Abgrenzung zur schlichten Rechtsgemeinschaft	50
2. Abgrenzung zur Körperschaft öffentlichen Rechts	50
3. Abgrenzung zur Privatstiftung	51
4. Abgrenzung zur Sparkasse.....	51
5. Abgrenzung zum Verein.....	51
6. Abgrenzung zum Unternehmen	52
7. Abgrenzung zum Konzern	52
8. Abgrenzung zur politischen Partei	54
E. Die Suche nach der geeigneten Gesellschaft	55
F. Die Gesellschaft: von der Wiege bis zur Bahre – ein kurzer Überblick	56
1. Gründung.....	57
a) Errichtung und Entstehung der Gesellschaft	57

b) Vorgründungsgesellschaft.....	57
c) Vorgesellschaft.....	58
d) Gründungsfehler.....	59
e) Konzessionssystem – Normativsystem.....	60
2. Organisation.....	61
a) Selbstorganschaft – Dritt-/Fremdorganschaft.....	61
b) Monokratisches Organ – Kollegialorgan.....	61
c) Arten von Gesellschaftsorganen.....	61
d) Dualistisches – monistisches System.....	63
3. Rechte und Pflichten der Gesellschafter.....	63
a) Vermögensrechtliche Rechte und Pflichten.....	63
b) Sonstige Rechte und Pflichten.....	66
4. Beendigung der Gesellschaft.....	68
G. Verbandsverantwortlichkeit.....	68
H. Europäisches Gesellschaftsrecht.....	69
1. Allgemeines.....	69
2. Supranationale Gesellschaftsformen.....	71
a) Bereits geschaffene supranationale Gesellschaftsformen.....	71
b) Supranationale Gesellschaftsformen in Planung.....	71
3. Richtlinien.....	73
a) Bereits verabschiedete Richtlinien.....	73
b) Richtlinien in Planung.....	77
4. Verordnungen.....	79
5. Kapitalverkehrsfreiheit und Niederlassungsfreiheit.....	79
I. Internationales Gesellschaftsrecht.....	80
J. Zum Abschluss einige Zahlen betreffend Gesellschaften in Österreich.....	82
II. Gesellschaft bürgerlichen Rechts.....	85
A. Begriff, Rechtsnatur und Grundlagen.....	85
B. Bedeutung und Anwendungsbereich.....	87
C. Gründung der GesbR.....	89
D. Innenverhältnis.....	91
1. Pflichten der Gesellschafter.....	91
a) Mitwirkungs- und Interessenwahrungspflicht.....	91
b) Gleichbehandlungsgebot.....	92
c) Beitragspflicht.....	92
d) Keine Nachschusspflicht.....	94
e) Konkurrenzverbot.....	94
f) Sonstige Pflichten.....	95
g) Durchsetzung von Gesellschaftsansprüchen.....	95
2. Rechte der Gesellschafter.....	96

3. Vermögensordnung	96
a) Anteil am Gesellschaftsvermögen	96
b) Gewinn- und Verlustverteilung	98
c) Gewinnausschüttung und Entnahmen	99
4. Gesellschafterbeschlüsse	100
5. Geschäftsführung	101
E. Außenverhältnis	103
1. Vertretung	103
2. Haftungsordnung	105
F. Änderung der Gesellschafterstruktur	106
1. Rechtsübergang	106
2. Haftung des eintretenden und des ausscheidenden Gesellschafters	107
3. Auseinandersetzung mit dem ausscheidenden Gesellschafter	108
4. Fortsetzung mit den Erben	109
G. Beendigung der GesBR	110
1. Auflösung	110
2. Liquidation	112
H. Wechsel der Rechtsform	114
III. Offene Gesellschaft	117
A. Allgemeines	117
1. Vorbemerkungen	117
2. Begriff, Rechtsnatur und Grundlagen	118
a) Firma und Firmenbildung	118
b) Zuordnung zu den Gesellschaftskategorien	119
c) Haftung der Gesellschafter	119
d) Rechtsfähigkeit	120
e) Gesamthandschaft	120
f) Anwendungsbereich (Zweckoffenheit)	121
g) Mindestanzahl von zwei Gesellschaftern	122
h) Unternehmereigenschaft	123
3. Sitz und Geschäftsanschrift	124
B. Gründung der OG	125
1. Originäre Gründung	126
a) Phase 1: Errichtung	126
b) Phase 2: Entstehung	128
c) Zwischenphase: Vorgesellschaft („Vor-OG“)	129
2. Derivative Gründung	131
C. Organisation der OG	132
1. Selbstorganschaft und Gestaltungsfreiheit	132
2. Gesellschafterbeschlüsse	133
a) Allgemeines	133

b) Einstimmigkeit oder Mehrstimmigkeit.....	133
c) Stimmrecht.....	135
3. Geschäftsführung	135
a) Definition	135
b) Erteilung, Entzug und Kündigung der Geschäftsführungsbefugnis.....	136
c) Erforderliche Beschlussmehrheiten	138
d) Rechte und Pflichten geschäftsführungsbefugter Gesellschafter	142
4. Vertretung.....	144
a) Definition und Umfang der Vertretungsbefugnis.....	144
b) Gesetzliche und vertragliche Vertretungsregelungen	145
c) Erteilung und Entzug der Vertretungsbefugnis.....	146
d) Firmenbucheintragung.....	147
D. Haftungsordnung der OG.....	147
1. Haftung der Gesellschaft.....	147
2. Haftung der Gesellschafter.....	148
a) Art und Umfang der Haftung.....	148
b) Einwendungen des Gesellschafters.....	149
c) Haftungstheorie – Erfüllungstheorie.....	150
d) Haftung des eintretenden Gesellschafters.....	150
e) Haftung des ausscheidenden Gesellschafters	151
f) Haftung bei Auflösung der Gesellschaft	152
g) Haftung in der Insolvenz	153
h) Gesellschafter als Gesellschaftsgläubiger.....	153
E. Rechte und Pflichten der Gesellschafter	154
1. Rechte und Pflichten vermögensrechtlicher Natur.....	155
a) Einlageleistung und Kapitalanteil.....	155
b) Gewinn- und Verlustverteilung.....	157
c) Entnahmerecht	158
2. Sonstige Rechte und Pflichten.....	159
a) Kontrollrechte	159
b) actio pro socio.....	160
c) Wettbewerbsverbot	161
d) Treuepflicht, Mitwirkung- und Interessenswahrung, Gleichbehandlung	163
F. Veränderung der Gesellschafterstruktur	163
1. Allgemeines.....	163
2. Eintritt des Gesellschafters.....	164
3. Ausscheiden des Gesellschafters.....	165
a) Freiwilliges Ausscheiden	165
b) Unfreiwilliges Ausscheiden	165
c) Rechtsfolgen des Ausscheidens	167

4. Gleichzeitiger Ein- und Austritt (Übertragung der Mitgliedschaft).....	168
5. Tod des Gesellschafters.....	169
G. Beendigung der OG	171
1. Auflösung.....	172
a) Gesetzliche Auflösungsgründe.....	172
b) Vertragliche Auflösungsgründe.....	176
c) Fortsetzungsbeschluss gemäß § 141.....	176
2. Abwicklung/Liquidation.....	177
a) Allgemeines.....	177
b) Liquidationsverfahren.....	177
c) Ausnahmsweises Unterbleiben einer Abwicklung/ Liquidation.....	179
d) Löschung aus dem Firmenbuch.....	180
H. Wechsel der Rechtsform	180
IV. Kommanditgesellschaft	183
A. Allgemeines	183
1. Vorbemerkungen.....	183
2. Begriff, Rechtsnatur und Grundlagen.....	183
B. Besonderheiten bei der Gründung der KG	185
1. Originäre Gründung.....	185
2. Derivative Gründung.....	185
C. Besonderheiten bei der Organisation der KG	187
1. Geschäftsführung.....	187
2. Vertretung.....	189
D. Besonderheiten bei der Haftungsordnung	189
1. Haftung der Gesellschaft.....	189
2. Haftung des Komplementärs.....	189
3. Haftung des Kommanditisten.....	190
a) Art und Umfang der Haftung.....	190
b) Verhältnis Haftsumme zu Pflichteinlage.....	192
c) Nachträgliche Veränderungen der Haftsumme.....	193
d) Auskunftspflicht des Kommanditisten.....	193
e) Haftung des Kommanditisten vor Eintragung.....	194
f) Haftung des eintretenden Kommanditisten.....	194
g) Haftung des ausscheidenden Kommanditisten.....	195
E. Rechte und Pflichten der Gesellschafter	196
1. Rechte und Pflichten vermögensrechtlicher Natur.....	196
a) Einlageleistung und Kapitalanteil.....	196
b) Gewinn- und Verlustverteilung.....	197
c) Entnahmerecht.....	198

2. Sonstige Rechte und Pflichten.....	199
a) Kontrollrechte.....	199
b) actio pro socio.....	201
c) Wettbewerbsverbot.....	201
d) Gesellschafterbeschlüsse.....	202
F. Besonderheiten bei der Veränderung der Gesellschafterstruktur.....	202
1. Eintritt des Kommanditisten.....	202
2. Ausscheiden des Kommanditisten.....	202
3. Gleichzeitiger Ein- und Austritt (Wechsel eines Kommanditisten).....	203
4. Tod des Kommanditisten.....	203
G. Beendigung der KG.....	203
H. Sonderformen der KG.....	204
1. GmbH & Co KG.....	205
a) Begriff.....	205
b) Motive für die Gründung.....	207
c) Besonderheit gegenüber der gesetzestypischen KG.....	208
d) Gründung.....	209
2. Publikums-KG.....	210
V. Europäische wirtschaftliche Interessenvereinigung.....	211
A. Vorbemerkungen.....	211
B. Begriff, Rechtsnatur und Grundlagen.....	211
C. Gründung der EWIV.....	212
D. Organisation der EWIV.....	213
E. Haftungsordnung der EWIV.....	214
F. Rechte und Pflichten der Gesellschafter.....	214
G. Veränderung der Gesellschafterstruktur.....	214
H. Beendigung der EWIV.....	215
VI. Stille Gesellschaft.....	217
A. Begriff, Rechtsnatur und Grundlagen.....	217
B. Abgrenzung zu anderen Rechtsverhältnissen.....	219
C. Bedeutung und Anwendungsbereich.....	220
D. Gründung der stG.....	220
E. Vermögen – Einlage und Beteiligung am Ergebnis.....	220
F. Beendigung der stG.....	222
1. Auflösung.....	222
2. Auseinandersetzung.....	225

VII. Gesellschaft mit beschränkter Haftung	227
A. Begriff, Rechtsnatur und Grundlagen	227
1. Eigenschaften	227
2. Trennungsprinzip/Haftungsprivileg/Durchgriff	229
3. Gesellschaftszweck und Unternehmensgegenstand	231
4. Geschäftsanteil/Stammeinlage/Stammkapital	232
B. Bedeutung und Anwendungsbereich	236
C. Gründung der GmbH	236
1. Ablauf einer einfachen (Bar-)Gründung	236
a) Phase 1: Vorgründungsstadium	236
b) Phase 2: Gründungsstadium	237
c) Phase 3: Entstehung	242
2. Sachgründung	245
a) Allgemeines	245
b) Unternehmensfortführung – § 6a Abs 2 und 3	247
c) Gründungsprüfung – § 6a Abs 4	247
d) Verdeckte Sacheinlage	248
3. Mantelgründung	249
4. Gründungshaftung	249
a) Handelndenhaftung	249
b) Gründerhaftung	250
D. Organe der GmbH	250
1. Geschäftsführer	251
a) Allgemeines	251
b) Bestellung	251
c) Abberufung	254
d) Rücktritt	256
e) Anmeldung zum Firmenbuch	257
f) Vertretung	257
g) Geschäftsführung	262
h) Sonstige Rechte und Pflichten	263
i) Haftung	267
j) Entlastung	272
2. Aufsichtsrat	273
a) Obligatorischer Aufsichtsrat	273
b) Fakultativer Aufsichtsrat	274
c) Aufsichtsratsmitglieder	274
d) Organisation	279
e) Aufgaben	283
f) Haftung	286
3. Generalversammlung	287
a) Allgemeines	287
b) Gesellschafterbeschluss	287

c) Einberufung der Generalversammlung.....	291
d) Leitung der Generalversammlung	293
e) Beschlussfähigkeit	294
f) Stimmrecht.....	294
g) Niederschrift	296
h) Fehlerhafte Beschlüsse	297
4. Abschlussprüfer.....	300
E. Rechtsstellung der Gesellschafter	301
1. Erwerb und Verlust der Gesellschafterstellung.....	301
a) Erwerb.....	301
b) Verlust	301
c) Gesellschafterausschlussgesetz.....	302
2. Geschäftsanteil	303
a) Übertragung und Vererblichkeit.....	303
b) Übertragung von Teilen eines Geschäftsanteils.....	305
c) Übertragungsbeschränkungen.....	306
d) Verpfändung.....	307
e) Übertragung im Exekutionsverfahren/Pfändung	307
f) Mitberechtigung am Geschäftsanteil	308
g) Kein Erwerb eigener Anteile	308
3. Rechte.....	309
a) Vermögensrechte.....	309
b) Herrschafts- und Mitverwaltungsrechte	309
c) Minderheitsrechte	310
4. Pflichten.....	311
a) Leistung der Einlage	311
b) Nachschusspflicht	314
c) Nebenleistungspflichten.....	316
d) Treuepflicht	316
e) Gleichbehandlung	317
5. Verbot der Einlagenrückgewähr	317
a) Einlagenrückgewähr	317
b) Folgen	319
c) Verdeckte Gewinnausschüttung.....	320
6. Eigenkapital ersetzende Gesellschafterleistungen	321
a) Einleitung.....	321
b) Gesellschafter	322
c) Gesellschaft.....	322
d) Krise.....	323
e) Kredit	323
f) Sanierungsprivileg	323
g) Folgen	324

F. Änderungen des Gesellschaftsvertrags	324
G. Kapitalmaßnahmen	326
1. Kapitalerhöhung.....	326
a) Ordentliche Kapitalerhöhung.....	326
b) Nominelle Kapitalerhöhung.....	329
2. Kapitalherabsetzung.....	330
a) Ordentliche Kapitalherabsetzung.....	330
b) Vereinfachte (nominelle) Kapitalherabsetzung.....	332
c) Kapitalherabsetzung durch Einziehung von Geschäftsanteilen.....	333
d) Kapitalherabsetzung verbunden mit Kapitalerhöhung (Kapitalschnitt).....	333
H. Beendigung der GmbH	334
1. Auflösung.....	334
a) Allgemeines.....	334
b) Auflösungstatbestände.....	335
c) Firmenbuch.....	336
d) Fortsetzung der aufgelösten Gesellschaft.....	336
2. Abwicklung/Liquidation.....	336
a) Ablauf.....	336
b) Liquidatoren.....	337
c) Zweck und Besonderheiten.....	338
d) Nachtragsliquidation.....	339
I. Wechsel der Rechtsform	339
VIII. Aktiengesellschaft	341
A. Begriff, Rechtsnatur und Grundlagen	341
1. Eigenschaften.....	341
2. Trennungsprinzip/Haftungsprivileg/Durchgriff.....	343
3. Gesellschaftszweck und Unternehmensgegenstand.....	343
4. Einlage/Aktie/Grundkapital/Gesellschaftsvermögen.....	343
a) Begriffe.....	343
b) Aktiegattungen und -typen.....	344
B. Bedeutung und Anwendungsbereich	351
C. Rechtsquellen	352
1. Für sämtliche AG maßgebliche Rechtsquellen.....	352
2. Für börsennotierte AG maßgebliche Rechtsquellen.....	352
D. Gründung der AG	354
1. Ablauf einer einfachen (Bar-)Gründung.....	355
a) Phase 1: Vorgründungsstadium.....	356
b) Phase 2: Gründungsstadium.....	356
c) Phase 3: Entstehung.....	359

2. Ablauf einer qualifizierten Gründung	360
a) Phase 2: Gründungsstadium	360
b) Phase 3: Entstehung	361
3. Nachgründung	362
4. Mantelgründung	363
5. Gründungshaftung	363
6. Geltendmachung von Gründungsmängeln	365
E. Organe der AG	365
1. Vorstand	366
a) Allgemeines	366
b) Bestellung	366
c) Abberufung	368
d) Rücktritt	370
e) Anmeldung zum Firmenbuch	370
f) Kompetenzen	371
g) Pflichten des Vorstands bzw einzelner Vorstandsmitglieder	376
h) Haftung	377
i) Entlastung	380
2. Aufsichtsrat	381
a) Allgemeines	381
b) Bestellung	382
c) Dauer und Beendigung	384
d) Vergütung/Aufwandersatz	385
e) Organisation	385
f) Aufgaben	386
g) Haftung	389
3. Hauptversammlung	389
a) Allgemeines	389
b) Willensbildung durch Aktionärsbeschluss	390
c) Kompetenzen der Hauptversammlung/Gegenstände der Beschlussfassung	390
d) Einberufung der Hauptversammlung	392
e) Gang der Hauptversammlung	395
f) Fehlerhafte Beschlüsse	403
4. Abschlussprüfer	406
F. Rechtsstellung der Aktionäre	407
1. Erwerb und Verlust der Gesellschafterstellung	407
a) Erwerb	407
b) Verlust	407
2. Rechte	407
a) Vermögensrechte	408
b) Herrschafts- und Mitverwaltungsrechte	409
c) Minderheitsrechte	409
d) Sonderrechte	411

3. Pflichten.....	411
a) Leistung der übernommenen Einlage	411
b) Keine Nachschusspflicht.....	412
c) Nebenleistungspflichten.....	412
d) Treuepflicht	412
e) Gleichbehandlung	412
G. Kapitalmaßnahmen	412
1. Kapitalerhöhung.....	413
a) Ordentliche Kapitalerhöhung.....	413
b) Bedingte Kapitalerhöhung	417
c) Genehmigtes Kapital	419
d) Nominelle Kapitalerhöhung.....	421
e) Wandel- und Gewinnschuldverschreibungen	422
f) Genussrechte.....	423
2. Kapitalherabsetzung.....	424
a) Effektive (ordentliche) Kapitalherabsetzung	424
b) Vereinfachte (nominelle) Kapitalherabsetzung.....	426
c) Kapitalherabsetzung durch Einziehung von Aktien	426
d) Kapitalherabsetzung verbunden mit Kapitalerhöhung (Kapitalschnitt)	427
H. Beendigung der AG	427
1. Auflösung.....	427
a) Gesetzliche Auflösungsgründe.....	428
b) Vertragliche Auflösungsgründe.....	429
c) Fortsetzungsbeschluss.....	429
2. Abwicklung/Liquidation	430
a) Allgemeines	430
b) Liquidationsverfahren.....	430
I. Wechsel der Rechtsform	431
IX. Europäische Aktiengesellschaft	433
A. Begriff, Rechtsnatur und Grundlagen	433
B. Rechtsquellen	434
C. Gründung der SE.....	434
D. Organe der SE.....	435
E. Arbeitnehmermitbestimmung	438
F. Beendigung der SE	439
G. Unterschiede AG – SE (tabellarisch)	440
X. Genossenschaft	443
A. Begriff, Rechtsnatur und Grundlagen	443
1. Allgemeines.....	443

2. Haftung.....	444
3. Förderungsauftrag	445
4. Geschäftsanteil/Nennkapital	445
B. Bedeutung und Anwendungsbereich	446
C. Gründung der Genossenschaft	446
D. Organe der Genossenschaft	447
1. Vorstand.....	447
2. Aufsichtsrat	448
3. Generalversammlung	449
4. Revisor	450
5. Sonstige Organe	451
E. Rechtsstellung der Mitglieder.....	451
1. Erwerb der Mitgliedschaft.....	451
2. Verlust der Mitgliedschaft.....	451
3. Rechte.....	451
4. Pflichten.....	452
F. Änderungen des Genossenschaftsvertrags	452
G. Beendigung der Genossenschaft.....	453
XI. Europäische Genossenschaft	455
XII. Privatstiftung.....	457
A. Begriff, Rechtsnatur und Grundlagen	457
B. Bedeutung und Anwendungsbereich	459
C. Gründung der PS.....	459
D. Organe der PS.....	461
E. Beendigung der PS.....	463
XIII. Verein	465
A. Begriff, Rechtsnatur und Grundlagen	465
B. Vereinsgründung.....	466
C. Organe	467
D. Beendigung des Vereins.....	469
E. Behörden und Verfahren.....	470
XIV. Umgründungen.....	471
A. Einleitung	471
B. Verschmelzung	472
1. Definition und Arten.....	472
2. Ablauf.....	473

a) Vorbereitung.....	474
b) Beschlussfassung.....	476
c) Firmenbuchverfahren.....	477
3. Wirkungen.....	477
4. Anfechtung und Überprüfung des Umtauschverhältnisses.....	478
5. Kapitalerhöhung.....	478
6. Unterbleiben der Gewährung von Anteilen.....	479
7. Gläubigerschutz.....	479
8. Haftung.....	480
9. Vereinfachte Verschmelzung.....	481
10. Grenzüberschreitende Verschmelzung.....	482
C. Umwandlung.....	483
1. Formwechselnde Umwandlung.....	483
a) AG in GmbH.....	483
b) GmbH in AG.....	484
2. Übertragende Umwandlung nach dem UmwG.....	484
a) Verschmelzende Umwandlung.....	485
b) Errichtende Umwandlung.....	485
D. Spaltung.....	486
1. Definition und Arten.....	486
2. Ablauf.....	487
a) Vorbereitung.....	488
b) Beschlussfassung.....	490
c) Firmenbuchverfahren.....	491
3. Wirkungen.....	491
4. Barabfindungsangebot – Anfechtung und Überprüfung.....	491
5. Haftung, Gläubigerschutz und Schutz Dritter.....	492
E. Einbringung.....	493
F. Realteilung.....	494
G. Zusammenschluss.....	495
H. Grenzüberschreitende Sitzverlegung.....	496
Stichwortverzeichnis.....	499