

NOMOSLEHRBUCH

Kindl

Gesellschaftsrecht

2. Auflage



Nomos

NOMOSLEHRBUCH

Prof. Dr. Johann Kindl,
Universität Münster

Gesellschaftsrecht

2. Auflage



Nomos

Die Deutsche Nationalbibliothek verzeichnet diese Publikation in der Deutschen Nationalbibliografie; detaillierte bibliografische Daten sind im Internet über <http://dnb.d-nb.de> abrufbar.

ISBN 978-3-8487-1763-7 (Print)

ISBN 978-3-8452-7498-0 (ePDF)

2. Auflage 2019

© Nomos Verlagsgesellschaft, Baden-Baden 2019. Gedruckt in Deutschland. Alle Rechte, auch die des Nachdrucks von Auszügen, der fotomechanischen Wiedergabe und der Übersetzung, vorbehalten.

Vorwort

Seit dem Erscheinen der ersten Auflage dieses Lehrbuchs sind fast acht Jahre verstrichen. Die nunmehr vorliegende zweite Auflage ist umfassend und gründlich überarbeitet sowie auf den Stand von Oktober 2018 gebracht worden. Ferner ist ein Kapitel über die Aktiengesellschaft angefügt worden.

Meinen wissenschaftlichen und studentischen Mitarbeiter/-innen, die mich in vielfältiger Weise unterstützt haben, möchte ich an dieser Stelle ganz herzlich danken. An erster Stelle ist Frau *Katharina Zimmermann* zu nennen, die u. a. das Stichwortverzeichnis selbstständig erstellt hat. Beim Lesen der Druckfahnen haben meine Mitarbeiterinnen, Frau *Julia Dunkel*, Frau *Stefanie Gudehus*, Frau *Ilay Izmir*, Frau *Edda Thurek* und Frau *Fabia Sondhof*, sowie mein Mitarbeiter *Hendrik Sannwald* eine Reihe von Fehlern entdeckt, die vor der Drucklegung korrigiert werden konnten. Dank gebührt ferner Herrn *Peter Schmidt* vom Lektorat des Nomos Verlags für die reibungslose Zusammenarbeit mit ihm sowie für seine Geduld mit mir.

Ich habe das Lehrbuch wiederum meinen Nichten und (Groß-)Neffen gewidmet, deren Zahl sich seit dem Erscheinen der Erstauflage verdoppelt hat.

Kritik und Anregungen nehme ich unter der E-Mail-Adresse jkindl@uni-muenster.de gerne und dankbar entgegen.

Münster, im Dezember 2018

Johann Kindl

Inhalt

Vorwort	6
Literaturverzeichnis – Auswahl	19
Abkürzungsverzeichnis	21

1. TEIL: GRUNDLAGEN

§ 1 Grundbegriffe	25
I. Gesellschaft	25
1. Begriff	25
2. Abgrenzung	25
II. Gesellschaftsrecht	26
Wiederholungs- und Vertiefungsfragen	27
§ 2 Arten von Gesellschaften, Rechtsgrundlagen, Einteilung der Gesellschaften	28
I. Arten von Gesellschaften, rechtliche Regelung	28
II. Einteilung der Gesellschaften	29
1. Personengesellschaften und Körperschaften (Vereine)	29
2. Innengesellschaften und Außengesellschaften	32
3. Kapitalgesellschaften	33
Wiederholungs- und Vertiefungsfragen	33
§ 3 Numerus clausus der Rechtsformen, Rechtsformzwang und Rechtsformwahl	35
I. Numerus clausus der Rechtsformen und Rechtsformzwang, Vertragsfreiheit im Gesellschaftsrecht	35
II. Die Wahl der Rechtsform	36
Wiederholungs- und Vertiefungsfragen	39
§ 4 Die Bedeutung des Europäischen Rechts	40
I. Überblick	40
II. Einzelheiten	41
1. Der Einfluss der Niederlassungsfreiheit auf das deutsche Internationale Privatrecht	41
2. Richtlinien	42
3. Supranationale Gesellschaftsformen	43
Wiederholungs- und Vertiefungsfragen	43

2. TEIL: DIE GESELLSCHAFT BÜRGERLICHEN RECHTS

§ 5 Begriff, Erscheinungsformen und Entstehung	44
I. Begriff	44
II. Erscheinungsformen	45
1. Allgemeines	45
2. Einzelne Erscheinungsformen der BGB-Gesellschaft	45

Inhalt

3. Insbesondere: Innengesellschaften unter Ehegatten und Partnern einer nichtehelichen Lebensgemeinschaft	47
III. Entstehung der GbR, Gesellschaftsvertrag	51
1. Abschluss, Form- und Genehmigungserfordernisse	51
2. Inhalt	52
3. Auslegung und Rechtsnatur von Gesellschaftsverträgen, Anwendung der schuldrechtlichen Vorschriften	54
Wiederholungs- und Vertiefungsfragen	57
§ 6 Die Rechts- und Parteifähigkeit der Außengesellschaft bürgerlichen Rechts	58
I. Überblick	58
II. Die Gruppe der Gesellschafter als rechtsfähige Wirkungseinheit	60
III. Der Umfang der Rechtsfähigkeit	63
1. Die Rechts- und Parteifähigkeit der GbR im Einzelnen	63
2. Einzelfragen	65
Wiederholungs- und Vertiefungsfragen	69
§ 7 Das Gesellschaftsvermögen	70
I. Das Gesellschaftsvermögen als Gesamthandsvermögen	70
II. Die Zusammensetzung des Gesellschaftsvermögens	72
Wiederholungs- und Vertiefungsfragen	72
§ 8 Das Innenverhältnis	73
I. Grundlagen	73
1. Die Mitgliedschaft	73
2. Das Abspaltungsverbot, § 717 S. 1	74
3. Der Haftungsmaßstab des § 708	74
4. Der Gleichbehandlungsgrundsatz	75
II. Die Pflichten der Gesellschafter	76
1. Beitragspflicht	76
2. Treuepflicht	78
III. Die Rechte der Gesellschafter	82
1. Recht zur Mitwirkung an der Beschlussfassung	82
2. Kontrollrecht	88
3. Actio pro socio	88
4. Vermögensrechte	91
Wiederholungs- und Vertiefungsfragen	92
§ 9 Geschäftsführung und Vertretung	93
I. Grundlagen	93
1. Die Begriffe Geschäftsführung und Vertretung	93
2. Der Grundsatz der Selbstorganschaft	93
II. Die Geschäftsführung	95
1. Die Berechtigung zur Geschäftsführung	95
2. Die Rechte und Pflichten der geschäftsführenden Gesellschafter	96
3. Entziehung und Niederlegung der Geschäftsführungsbefugnis	99

Inhalt

III. Die Vertretung	99
1. Die Auslegungsregel des § 714	99
2. Regelungen im Gesellschaftsvertrag	100
3. Die Entziehung der Vertretungsmacht	101
Wiederholungs- und Vertiefungsfragen	101
§ 10 Das Außenverhältnis	103
I. Name	103
II. Schuld und Haftung	103
1. Die Gesellschaft als Schuldnerin von Verbindlichkeiten	103
2. Die Haftung der Gesellschafter für die Schulden der Gesellschaft	103
3. Gesellschafter als Gläubiger der Gesellschaft	110
4. Exkurs: Vollstreckungszugriff durch Privatgläubiger eines Gesellschafters	112
Wiederholungs- und Vertiefungsfragen	113
§ 11 Auflösung und Beendigung	114
I. Die Unterscheidung zwischen Auflösung und Beendigung	114
II. Auflösungsgründe	115
1. Auflösungsbeschluss	115
2. Zeitablauf	115
3. Zweckerreichung sowie Unmöglichkeit der Zweckerreichung	115
4. Kündigung	116
5. Sonstiger „Wegfall“ eines Gesellschafters	117
6. Insolvenz der Gesellschaft.	117
III. Die Auseinandersetzung	118
Wiederholungs- und Vertiefungsfragen	120
§ 12 Änderungen im Gesellschafterbestand	121
I. Überblick	121
II. Ausscheiden eines Gesellschafters	121
1. Gründe für das Ausscheiden.	121
2. Folgen	123
III. Eintritt eines Gesellschafters	128
IV. Übertragung der Mitgliedschaft	129
V. Tod eines Gesellschafters	130
1. Auflösung der Gesellschaft	130
2. Fortsetzungsklausel	130
3. Nachfolgeklauseln	131
4. Eintrittsklausel	134
Wiederholungs- und Vertiefungsfragen	135
§ 13 Die fehlerhafte Gesellschaft	137
I. Allgemeines	137
1. Grundlagen	137
2. Anwendungsbereich	139
II. Voraussetzungen und Rechtsfolgen	140
1. Voraussetzungen	140
2. Rechtsfolgen	142

Inhalt

III. Grenzen	143
1. Höherrangige Interessen der Allgemeinheit	143
2. Besonders schutzwürdige Personen	144
Wiederholungs- und Vertiefungsfragen	146
3. TEIL: DIE OFFENE HANDELSGESELLSCHAFT	
<hr/>	
§ 14 Begriff und Rechtsnatur, praktische Bedeutung, Entstehung	147
I. Begriff und Rechtsnatur	147
1. Begriff	147
2. Rechtsnatur	149
II. Bedeutung	151
III. Entstehung, Eintragung in das Handelsregister	152
1. Gründung durch Gesellschaftsvertrag	152
2. Entstehungszeitpunkt	153
3. Eintragung in das Handelsregister	154
Wiederholungs- und Vertiefungsfragen	155
§ 15 Das Innenverhältnis	156
I. Grundlagen	156
II. Die Pflichten der Gesellschafter	156
1. Beitragspflicht	156
2. Treuepflicht und Wettbewerbsverbot	156
III. Teilhaberechte der Gesellschafter	158
1. Recht zur Mitwirkung an der Beschlussfassung	159
2. Informationsrechte	159
IV. Kapitalanteil	159
1. Begriff und Bedeutung	159
2. Berechnung des Kapitalanteils	160
V. Ermittlung und Verteilung von Gewinn und Verlust; Entnahmerecht	161
1. Ermittlung und Verteilung	161
2. Entnahmerecht	161
Wiederholungs- und Vertiefungsfragen	162
§ 16 Geschäftsführung und Vertretung	163
I. Allgemeines	163
II. Die Geschäftsführung	163
1. Die Berechtigung zur Geschäftsführung	163
2. Der Umfang der Geschäftsführungsbefugnis	164
3. Rechte und Pflichten der geschäftsführenden Gesellschafter	165
4. Entziehung der Geschäftsführungsbefugnis	166
III. Die Vertretung	167
1. Grundsätzliches	167
2. Abweichende Regelungen im Gesellschaftsvertrag	168
3. Umfang der Vertretungsmacht	169
4. Entziehung der Vertretungsmacht	171
Wiederholungs- und Vertiefungsfragen	172

Inhalt

§ 17 Das Außenverhältnis	173
I. Die Firma der oHG	173
II. Die Haftung der Gesellschafter für die Verbindlichkeiten der Gesellschaft	173
1. Die Voraussetzungen im Überblick	173
2. Die Ausgestaltung der Haftung	174
3. Der Inhalt der Haftung	175
4. Die Akzessorietät der Haftung, Einwendungen der Gesellschafter	179
5. Kein Gesamtschuldverhältnis zwischen Gesellschaft und Gesellschaftern	182
III. Die Haftung des eintretenden Gesellschafters, § 130	184
IV. Prozessuale Fragen	184
1. Klage gegen die Gesellschaft	184
2. Klage gegen die Gesellschafter	185
3. Klage gegen die Gesellschaft und die Gesellschafter	186
Wiederholungs- und Vertiefungsfragen	187
§ 18 Auflösung und Beendigung	188
I. Allgemeines	188
II. Auflösungsgründe	188
1. Zeitablauf, § 131 Abs. 1 Nr. 1	189
2. Beschluss der Gesellschafter, § 131 Abs. 1 Nr. 2	189
3. Eröffnung des Insolvenzverfahrens über das Vermögen der Gesellschaft, § 131 Abs. 1 Nr. 3	190
4. Gerichtliche Entscheidung, §§ 131 Abs. 1 Nr. 4, 133	190
III. Liquidation	191
1. Überblick über die in §§ 145 ff. enthaltenen Regelungen	191
2. Nachhaftung nach Auflösung der Gesellschaft	192
Wiederholungs- und Vertiefungsfragen	193
§ 19 Änderungen im Gesellschafterbestand	194
I. Allgemeines	194
II. Ausscheiden eines Gesellschafters	194
1. Gründe für das Ausscheiden	194
2. Die Folgen des Ausscheidens	198
III. Fortsetzung der Gesellschaft mit den Erben, § 139	198
Wiederholungs- und Vertiefungsfragen	200

4. TEIL: DIE KOMMANDITGESELLSCHAFT

§ 20 Begriff und Rechtsnatur, praktische Bedeutung	201
I. Begriff und Rechtsnatur	201
1. Begriff	201
2. Rechtsnatur	202
II. Praktische Bedeutung	202
Wiederholungs- und Vertiefungsfragen	204

Inhalt

§ 21 Die Rechtsverhältnisse der KG	205
I. Entstehung	205
1. Gründung durch Gesellschaftsvertrag	205
2. Entstehung durch Umwandlung einer oHG	206
3. Eintragung in das Handelsregister	207
II. Das Innenverhältnis	208
1. Grundlagen	208
2. Treuepflicht und Wettbewerbsverbot	208
3. Informationsrechte	209
4. Vermögensrechte	210
III. Geschäftsführung und Vertretung	212
1. Gesetzliche Regelung	212
2. Abweichende Regelungen im Gesellschaftsvertrag	213
IV. Das Außenverhältnis	215
1. Name	215
2. Haftung	215
V. Beendigung, Änderungen im Gesellschafterbestand	216
1. Beendigung	216
2. Änderungen im Gesellschafterbestand	216
Wiederholungs- und Vertiefungsfragen	217
§ 22 Die Haftung des Kommanditisten für die Verbindlichkeiten der KG	218
I. Die beschränkte Haftung des Kommanditisten nach §§ 171, 172	218
1. Grundlagen	218
2. Die summenmäßige Begrenzung der Haftung, § 171 Abs. 1 Hs. 1	218
3. Der Ausschluss der Haftung nach § 171 Abs. 1 Hs. 2	219
4. Das Wiederaufleben der Haftung nach § 172 Abs. 4	222
5. Die beschränkte Kommanditistenhaftung in der Insolvenz der Gesellschaft, § 171 Abs. 2	224
II. Die unbeschränkte Haftung des Kommanditisten nach § 176 Abs. 1	224
1. Die Haftung der Kommanditisten einer nicht eingetragenen vollkaufmännischen KG, § 176 Abs. 1 S. 1	224
2. Die Haftung der „Kommanditisten“ einer Gesellschaft, die erst durch Eintragung zur KG wird, § 176 Abs. 1 S. 2	228
III. Die Haftung des Kommanditisten im Zusammenhang mit Änderungen im Gesellschafterbestand	230
1. Ausscheiden eines Kommanditisten	230
2. Eintritt in eine bestehende Handelsgesellschaft als Kommanditist	230
3. Übertragung des Kommanditanteils	231
4. Umwandlung der Gesellschafterstellung	233
Wiederholungs- und Vertiefungsfragen	234

5. TEIL: DIE GESELLSCHAFT MIT BESCHRÄNKTER HAFTUNG

§ 23 Begriff und Rechtsnatur, geschichtliche Entwicklung und Bedeutung der GmbH	236
I. Begriff und Rechtsnatur	236
1. Begriff	236
2. Rechtsnatur	236
II. Geschichtliche Entwicklung	237
1. Die Entwicklung bis zur GmbH-Reform des Jahres 2008	237
2. Das MoMiG vom 23.10.2008	238
III. Bedeutung	240
Wiederholungs- und Vertiefungsfragen	241
§ 24 Die Entstehung der GmbH	242
I. Überblick	242
II. Der Ablauf des Gründungsprozesses	242
1. Der Zeitraum bis zum Abschluss des Gesellschaftsvertrags	242
2. Der Abschluss des GmbH-Gesellschaftsvertrages	243
3. Bestellung der Geschäftsführer und Leistung der Mindesteinlagen	247
4. Anmeldung zur Eintragung in das Handelsregister	248
5. Eintragung in das Handelsregister	249
III. Rechtsträgerschaft und Haftungsverhältnisse bei der Gründung der GmbH	249
1. Die Rechtsverhältnisse im Vorgründungsstadium	249
2. Die Rechtsverhältnisse im Stadium der Vorgesellschaft	251
3. Die Rechtsverhältnisse nach Eintragung der Gesellschaft	258
4. Sogenannte unechte Vorgesellschaft	262
IV. Besonderheiten der Einmanngründung	263
1. Allgemeines	263
2. Die Gründung der Einmanngesellschaft	265
3. Entstehung durch Vereinigung aller Anteile in der Hand eines Gesellschafters	266
V. Besonderheiten der UG (haftungsbeschränkt)	266
1. Allgemeines	266
2. Firma	267
3. Gründung, Stammkapital, Kapitalaufbringung	268
4. Rücklage, Überleitung in die GmbH	269
Wiederholungs- und Vertiefungsfragen	270
§ 25 Die Mitgliedschaft in der GmbH	272
I. Grundlagen	272
II. Rechte und Pflichten der Gesellschafter	273
1. Rechte der Gesellschafter	273
2. Pflichten der Gesellschafter	274
III. Übertragung und Vererbung	275
1. Übertragung	275
2. Vererbung	278

Inhalt

IV. Einziehung des Geschäftsanteils, Ausschluss und Austritt aus der Gesellschaft	279
1. Einziehung	279
2. Ausschluss	281
3. Austritt	283
Wiederholungs- und Vertiefungsfragen	284
§ 26 Die Organisation der GmbH	285
I. Grundlagen	285
1. Die notwendigen Organe und ihr Verhältnis zueinander	285
2. Fakultative Organe	287
II. Geschäftsführer	287
1. Allgemeines, Qualifikation	287
2. Bestellung und Abberufung, Anstellung	288
3. Geschäftsführung und Vertretung	290
4. Haftung	291
III. Die Gesellschafter	305
1. Zuständigkeiten	305
2. Verfahren	305
3. Beschlussmängel	308
Wiederholungs- und Vertiefungsfragen	311
§ 27 Die Finanzverfassung der GmbH	312
I. Grundlagen	312
II. Kapitalaufbringung	313
1. Bareinlagen	313
2. Sacheinlagen	319
3. Verdeckte Sacheinlagen	320
4. Verjährung	325
III. Kapitalerhaltung	326
1. Das Verbot von Rückzahlungen aus dem Stammkapitals und die Folgen von Verstößen, §§ 30, 31	326
2. Der Erwerb eigener Geschäftsanteile	332
3. Richterliche Rechtsfortbildung: Die sogenannte Existenzvernichtungshaftung	333
IV. Gesellschafterdarlehen	338
1. Grundlagen	338
2. Anwendungsbereich	341
3. Tatbestände und Rechtsfolgen	341
Wiederholungs- und Vertiefungsfragen	343
§ 28 Die Problematik des Durchgriffs	345
I. Grundlagen	345
1. Interessenlage und Begriff	345
2. Überblick über die Durchgriffslehren	346
II. Haftungsdurchgriff	347
1. Überblick	347
2. Vermögensvermischung	348
3. Unterkapitalisierung	349

Inhalt

III. Zurechnungsdurchgriff	352
1. Anfechtung	352
2. Maklerfälle	352
3. Gutgläubiger Erwerb	353
IV. Umgekehrter Durchgriff und gesellschafterfreundlicher Durchgriff	353
1. Umgekehrter Durchgriff	353
2. Gesellschafterfreundlicher Durchgriff	354
Wiederholungs- und Vertiefungsfragen	355

6. TEIL: DIE AKTIENGESELLSCHAFT (AG)

§ 29 Grundlagen	356
I. Begriff und Rechtsnatur	356
1. Begriff	356
2. Rechtsnatur	356
II. Grundkapital, Gesellschaftsvermögen und Aktie	356
1. Grundkapital und Gesellschaftsvermögen	356
2. Aktie	357
III. Entwicklung, Bedeutung und Erscheinungsformen	359
1. Entwicklung	359
2. Wirtschaftliche Bedeutung	361
3. Erscheinungsformen	362
Wiederholungs- und Vertiefungsfragen	362
§ 30 Die Gründung der AG	363
I. Allgemeines	363
II. Der Ablauf der einfachen Gründung	364
1. Feststellung der Satzung (§§ 2, 23 Abs. 1) und Errichtung der Gesellschaft durch Übernahme aller Aktien (§§ 2, 29)	364
2. Herstellung der Handlungsfähigkeit der Vorgesellschaft durch Bestellung der ersten Organe (§ 30)	365
3. Leistung der für die Anmeldung erforderlichen Einlagen	365
4. Gründungsbericht und Gründungsprüfung	365
5. Anmeldung, Prüfung durch das Registergericht und Eintragung	366
III. Die qualifizierte Gründung	366
1. Überblick	366
2. Die Fallgruppen im Einzelnen	366
IV. Haftung (Überblick)	369
V. Gründungsmängel (Überblick)	369
Wiederholungs- und Vertiefungsfragen	370
§ 31 Die Mitgliedschaft in der AG	371
I. Grundlagen	371
II. Erwerb und Verlust der Mitgliedschaft	371
1. Erwerb der Mitgliedschaft	371
2. Verlust der Mitgliedschaft	372

Inhalt

III. Rechte und Pflichten der Gesellschafter	373
1. Gleichbehandlungsgrundsatz, § 53 a	373
2. Rechte der Gesellschafter	373
3. Pflichten der Gesellschafter	375
Wiederholungs- und Vertiefungsfragen	376
§ 32 Der Vorstand	378
I. Der Vorstand als Leitungsorgan	378
II. Zusammensetzung, Bestellung und Abberufung, Organisation	379
1. Zusammensetzung	379
2. Bestellung und Abberufung	380
3. Organisation	381
III. Anstellung	382
IV. Aufgaben	384
1. Vertretung	384
2. Geschäftsführung	384
V. Verantwortlichkeit und Haftung	385
1. Haftung gegenüber der Gesellschaft	385
2. Haftung gegenüber Dritten	388
3. Exkurs: Haftung Dritter gem. § 117	389
Wiederholungs- und Vertiefungsfragen	389
§ 33 Der Aufsichtsrat	391
I. Allgemeines	391
II. Größe und Zusammensetzung, Bestellung und Abberufung	391
1. Größe und Zusammensetzung	391
2. Bestellung und Abberufung der Aufsichtsratsmitglieder der Anteilseigner	393
III. Die Organisation des Aufsichtsrats	394
IV. Aufgaben	396
1. Überwachung der Geschäftsführung, § 111 Abs. 1	396
2. Bestellung und Abberufung des Vorstands	397
3. Vertretung der Gesellschaft, § 112	397
4. Weitere Aufgaben	397
V. Die Rechtsstellung der Aufsichtsratsmitglieder	398
Wiederholungs- und Vertiefungsfragen	399
§ 34 Die Hauptversammlung	400
I. Allgemeines	400
II. Die Aufgaben der Hauptversammlung	400
1. In Gesetz oder Satzung bestimmte Befugnisse der Hauptversammlung	400
2. Ungeschriebene Hauptversammlungszuständigkeiten	401
III. Verfahren	404
1. Allgemeines	404
2. Einberufung	404
3. Ablauf der Hauptversammlung	405
4. Das Auskunftsrecht der Aktionäre	406

Inhalt

IV. Stimmrecht und Beschlussfassung	407
1. Stimmrecht	407
2. Beschlussfassung	409
V. Fehlerhafte Beschlüsse	410
1. Überblick	410
2. Nichtigkeit	411
3. Anfechtbarkeit	412
4. Freigabeverfahren und Rechtsmissbrauch	415
Wiederholungs- und Vertiefungsfragen	416
§ 35 Die Finanzverfassung der AG	418
I. Kapitalaufbringung	418
II. Kapitalerhaltung	419
1. Pflicht zur Passivierung des Grundkapitals und Pflicht zur Bildung einer Rücklage	419
2. Kapitalbindung	419
3. Erwerb eigener Aktien	422
4. Gesellschafterdarlehen	423
III. Kapitalmaßnahmen	424
1. Überblick	424
2. Kapitalerhöhung	426
3. Kapitalherabsetzung	430
Wiederholungs- und Vertiefungsfragen	430
Definitionen	432
Stichwortverzeichnis	435