

Inhaltsverzeichnis

Rn. Seite

Vorwort	V
A. Errichtung der GmbH	1
I. Gesellschaftsvertrag	1
1. Beurkundungserfordernis (§ 2 GmbHG)	1
a) Gesellschaftsvertrag und Änderung im Gesellschafterbestand	1
b) Gründungsvorvertrag	5
c) Vereinbarung von Sonderrechten	6
2. Allgemeine Fragen zu Inhalt und Auslegung des Gesellschaftsvertrags	8
a) Trennung zwischen Regelungen mit körperschaftsrechtlichem und individualrechtlichem Inhalt	8
aa) Korporative Regelungen	9
bb) Individualrechtliche Regelungen	11
b) Auslegung des Gesellschaftsvertrags	13
3. Gesellschaftervereinbarungen	20
a) Allgemeines	20
b) Gesellschaftervereinbarung und Anfechtung	27
c) Punktuelle Satzungsdurchbrechung	29
4. Mindestinhalt des Gesellschaftsvertrags (§ 3 Abs. 1 GmbHG)	32
a) Firma der GmbH (§ 3 Abs. 1 Nr. 1 Alt. 1, § 4 GmbHG)	33
aa) Rechtsentwicklung	33
bb) Führung des Zusatzes „mit beschränkter Haftung“	34
b) Sitz der Gesellschaft (§ 3 Abs. 1 Nr. 1 Alt. 2, § 4a GmbHG)	36
c) Umschreibung des Tätigkeitsbereichs der Gesellschaft (§ 3 Abs. 1 Nr. 2 GmbHG)	37
5. Sonstiger Inhalt des Gesellschaftsvertrags	38
a) Festsetzung von Gründungsaufwand	38
b) Aufnahme von Nebenleistungspflichten in den Vertrag (§ 3 Abs. 2 GmbHG)	40
II. Anmeldungen zum Handelsregister	47
1. Zur Anmeldung berechnete und verpflichtete Personen ...	47
a) Entscheidung zum Recht der GmbH	48
b) Entscheidung im Aktienrecht	49

	Rn.	Seite
c) Bestätigung der Rechtsprechung unter der Geltung des FamFG	50	15
2. Inhalt der Anmeldung (§ 8 GmbHG)	51	16
a) Informations- und Publizitätsfunktion des Handelsregisters	51	16
b) Ermittlungspflicht des Registergerichts	52	16
c) Legitimation der Geschäftsführer (§ 8 Abs. 1 Nr. 2 GmbHG)	53	17
d) Änderung in den Personen der Geschäftsführer (§ 39 Abs. 1 GmbHG)	54	17
e) Genehmigungsurkunde (§ 8 Abs. 1 Nr. 6 GmbHG)	57	18
f) Versicherung i. S. d. § 8 Abs. 2 Satz 1 GmbHG	59	18
g) Versicherung i. S. d. § 37 Abs. 1 Satz 2 und 3 AktG durch ein Kreditinstitut	69	20
h) Keine Bestellungshindernisse (§ 8 Abs. 3 Satz 1 GmbHG)	76	22
i) Art und Umfang der Vertretungsbefugnis der Geschäftsführer (§ 8 Abs. 4 Nr. 2 GmbHG)	84	25
j) Handelsregister und Rechtsschein	91	27
III. Gründung im vereinfachten Verfahren	92	27
IV. Die Vor-GmbH und die Vorgründungsgesellschaft – Haftungsfragen	93	27
1. Die Vorgesellschaft (Vor-GmbH)	93	27
a) Entstehung der Vor-GmbH	94	27
b) Fehlerhafte Vorgesellschaft	95	28
c) Innenverhältnis	96	28
d) Außenverhältnis	105	30
aa) Die Vor-GmbH als Beteiligte in staatlichen Verfahren	105	30
bb) Die Vor-GmbH als Trägerin von Rechten und Pflichten	109	31
cc) Die Vertretung der Vor-GmbH	117	32
e) Auflösung und Liquidation der Vor-GmbH	123	34
aa) Kündigung der Vor-GmbH	123	34
bb) Aufgabe der Eintragsabsicht	126	35
cc) Liquidation der Vor-GmbH	129	35
2. Die Vorgründungsgesellschaft	133	36
a) Entstehung und Rechtsform	133	36
b) Handeln und Haftung	136	37
3. Die Haftung der Handelnden i. S. d. § 11 Abs. 2 GmbHG	139	38
a) Sinn und Zweck der Vorschrift	139	38
b) Einzelheiten zur Haftung	141	39

	Rn.	Seite
aa) Beginn der Handelndenhaftung	141	39
bb) Ende der Handelndenhaftung	143	40
cc) Umfang der Handelndenhaftung	148	41
ee) Ausschluss der Handelndenhaftung	150	42
ff) Handelndenhaftung bei im Ausland gegrün- deter Gesellschaft	151	42
c) Die Geschäftsführer als „Handelnde“ i. S. d. § 11 Abs. 2 GmbHG	153	43
d) Die Gründergesellschaften als „Handelnde“ i. S. d. § 11 Abs. 2 GmbHG	162	44
e) Ausgleichsanspruch des Geschäftsführers gegen die Vorgesellschaft	164	45
4. Die Haftung der Gesellschafter der Vorgesellschaft	165	45
a) Unterbilanzhaftung (Vorbelastungshaftung) nach Eintragung der GmbH	166	45
aa) Rechtsnatur und Herleitung	166	45
bb) Voraussetzung und Folge der Unterbilanz- haftung	171	47
cc) Erfüllung des Unterbilanzausgleichs- anspruchs	179	48
dd) Darlegungs- und Beweislast	182	49
ee) Verjährung des Unterbilanzausgleichs- anspruchs	185	49
b) Vorbelastungsbilanz	186	50
c) Haftung der Gründergesellschaften bei Liquidation der Vorgesellschaft	194	51
aa) Frühere Rechtsprechung	194	51
bb) Neues Haftungskonzept des Bundesgerichts- hofs	196	52
(1) Unbeschränkte Haftung	198	53
(2) Reine Innenhaftung	205	55
d) Haftung bei Aufrechterhaltung des Geschäfts- betriebs ohne Eintragung	209	55
V. Vorratsgründung, leergewordener Mantel und Mantelver- wendung	214	56
1. Zulässigkeit der Vorratsgründung und Umgehungs- schutz	216	57
a) Zulässigkeit der „offenen“ Vorratsgründung	216	57
b) Umgehungs- und Gläubigerschutz	222	59
2. Registerrechtlicher Präventivschutz bei der wirtschaft- lichen Neugründung	227	60
3. Haftung bei der wirtschaftlichen Neugründung	236	64
a) Unterbilanzhaftung	236	64
b) Haftung bei unterbliebener Offenlegung	239	65
c) Handelndenhaftung	241	66

	Rn.	Seite
d) Erwerberhaftung	246	67
4. Abgrenzung	248	67
B. Die Unternehmergeellschaft (haftungsbeschränkt)	255	71
I. Firma	256	71
1. "Unternehmergeellschaft (haftungsbeschränkt)" oder „UG (haftungsbeschränkt)“	256	71
2. Rechtsscheinhaftung	259	72
II. Kapitalaufbringung	263	73
1. Sacheinlagenverbot bei Erhöhung des Stammkapitals	265	73
2. Sacheinlagenverbot und Abspaltung	269	74
C. Kapitalaufbringung bei Gründung und Kapitalerhöhung	272	75
I. Gesetzliche Ausgangslage zur Leistung von Geld- und Sacheinlagen	274	75
II. Grundsatz der Unversehrtheit des Stammkapitals	277	76
1. Gründung	278	76
2. Kapitalerhöhung	280	77
III. Einzelheiten zur Leistung von Bareinlagen	284	78
1. Fälligkeit der Stammeinlage und Verzinsung	284	78
2. Verwendungsabsprachen	298	80
3. Zahlung des Einlagebetrags auf ein Bankkonto	302	81
4. Direkte Zahlung an den Gesellschaftsgläubiger	307	82
a) Mindesteinlage	307	82
b) Resteinlage	308	82
5. Darlegungs- und Beweislast	309	83
6. Abtretung und Pfändung der Einlageforderung	314	84
7. Aufrechnungsverbot	317	85
a) Anwendungsbereich	318	85
b) Aufrechnungsverbot für den Gesellschafter	323	86
c) Aufrechnungsverbot und Pfändung	326	86
d) Aufrechnung durch die Gesellschaft	327	87
e) Ausnahme bei Sachübernahmen (§ 19 Abs. 2 Satz 2 GmbHG)	335	88
8. Vergleich über die Einlageforderung	341	90
9. Schiedsfähigkeit des Kapitalaufbringungsanspruchs	343	90
IV. Einzelheiten zur Leistung von Sacheinlagen	345	91
1. Gegenstand der Sacheinlage	347	92
2. Differenzhaftung bei Überbewertung	350	94
3. Leistung an Erfüllungs Statt	358	95
V. Verdeckte Sacheinlagen (§ 19 Abs. 4 GmbHG)	360	96

	Rn.	Seite
1. Tatbestand der verdeckten Sacheinlage bei Gründung und Kapitalerhöhung	361	96
a) Überblick	361	96
b) Verdeckter Einlagegegenstand	366	98
c) Verdeckte gemischte Sacheinlage	372	99
d) Verwendungsabsprache	374	100
e) Keine Umgehungsabsicht	383	102
f) Gewöhnliche Umsatzgeschäfte	384	102
g) Keine personelle oder gegenständliche Identität erforderlich	386	103
2. Rechtsfolgen der verdeckten Sacheinlage bei Gründung und Kapitalerhöhung	392	105
a) Anrechnungslösung	393	105
b) Anrechnung bei verdeckter gemischter Sacheinlage „ADCOCOM“	402	107
3. Heilung des verdeckten Sacheinlagegeschäfts	410	109
VI. Hin- und Herzahlen (§ 19 Abs. 5 GmbHG)	422	111
1. Begriff des Hin- und Herzahlens	423	112
2. Neuregelung in § 19 Abs. 5 GmbHG	429	113
3. Keine personelle Identität erforderlich	434	114
4. Vor-Absprache	436	115
5. Befreiung von der Einlageschuld	438	116
6. Rückwirkung	442	117
7. Nachträgliche Erfüllung bei Verfehlung des § 19 Abs. 5 GmbHG	443	117
VII. Kaduzierung	450	119
1. Ausschluss	450	119
2. Ausfallhaftung	454	120
a) Übrige Gesellschafter	457	120
b) Subsidiarität der Haftung	465	122
c) Inhaber mehrerer Geschäftsanteile	470	123
d) Verjährung	472	124
e) Keine Rechtskrafterstreckung	474	124
VIII. Cash-Pool	475	124
1. Verdeckte Sacheinlage	478	125
2. Hin- und Herzahlen	480	126
3. Teilweise verdeckte Sacheinlage	482	126
4. Einlageleistung durch spätere Zahlungen mit Mitteln aus dem Cash-Pool	483	127
a) Verdeckte Sacheinlage	484	127
b) Hin- und Herzahlen	485	127
5. Rechtsfolgen	486	127
IX. Besonderheiten bei der Kapitalerhöhung	491	129
1. Der Übernahmevertrag	491	129

	Rn.	Seite
2. Kapitalaufbringung	508	132
3. Voreinzahlung auf eine Kapitalerhöhung	512	133
a) Barkapitalerhöhung	513	133
b) Sanierungsfall	520	135
c) Sachkapitalerhöhung	523	138
X. Verjährung des Einlagenanspruchs	526	139
D. Kapitalerhaltung §§ 30, 31 GmbHG	530	141
I. Eigenkapitalersatzrecht	532	141
II. Schutz des Stammkapitals	535	142
III. Unterbilanz oder Überschuldung	538	143
1. Herbeiführung oder Vertiefung einer Unterbilanz	538	143
2. Herbeiführung oder Erhöhung einer Überschuldung	546	144
IV. Art der Leistung	548	145
V. Gegenleistung	569	149
1. Gleichwertige Gegenleistung	569	149
2. Leistungen aufgrund von Austauschverträgen	573	150
3. Vollwertiger Gegenleistungs- oder Rückgewähranspruch	574	151
VI. Empfänger der Leistung	583	153
1. Leistung an den Gesellschafter	583	153
2. Leistung an Dritte	586	154
a) Leistung an Dritte, die indirekt dem Gesellschafter zugutekommen	588	154
b) Enge rechtliche oder persönliche Verbindung	593	155
aa) Treuhänder, Hintermann	594	155
bb) Stiller Gesellschafter	598	157
cc) Pfandgläubiger und Nießbraucher	603	158
dd) Nahe Angehörige	605	159
ee) Verbundene Unternehmen	608	159
ff) GmbH & Co KG	622	163
VII. Rechtsfolgen bei Verstoß gegen das Kapitalerhaltungsgebot ...	629	165
1. Leistungsverweigerungsrecht	632	166
2. Rückerstattungsanspruch	633	166
a) Anspruchsinhalt und Aktivlegitimation	633	166
b) Einwendungsausschluss	641	168
c) Entstehung und Fälligkeit des Anspruchs	645	169
aa) Allgemein	645	169
bb) Sicherheiten	649	170
d) Verjährung	653	171
e) Erlöschen des Anspruchs	655	171
f) Der gutgläubige Empfänger	659	172

Inhaltsverzeichnis

	Rn.	Seite
3. Begrenzung der Ausfallhaftung	662	172
4. Schadensersatzanspruch gegen den Geschäftsführer	666	173
a) Anspruchsgrundlage	666	173
b) Schaden	671	175
c) Verzicht, Beschluss der Gesellschafterversammlung	675	175
d) Verjährung	678	176
e) Prozessuale Durchsetzung	679	176
5. Schadensersatzanspruch gegen den Prokuristen	681	176
6. Kreditgewährung aus Gesellschaftsvermögen, § 43 a GmbHG	683	177
7. Handlungspflichten	688	178
E. Persönliche Haftung der Gesellschafter	689	179
I. Innenausgleich bei Haftungsübernahme	689	179
II. Grundsatz der Vermögenstrennung	691	179
III. Vermögensvermischung	698	180
1. Tatbestand	698	180
2. Rechtsfolge	709	183
IV. Treu und Glauben	713	184
V. Materielle Unterkapitalisierung	723	186
VI. Existenzvernichtungshaftung	725	187
1. Rechtsprechungsentwicklung	725	187
2. Voraussetzungen der Existenzvernichtungshaftung	731	188
a) Vermögensentzug	732	189
b) Vermögensvorteil	736	189
3. „Existenzvernichtungshaftung“ in der Liquidationsgesellschaft	752	193
4. Darlegungs- und Beweislast	754	194
5. Schuldanerkenntnis	756	194
6. Rechtsfolgen der Existenzvernichtungshaftung	757	194
7. Verjährung	765	196
VII. Sonstige Ansprüche aus § 826 BGB	767	197
1. Insbesondere Vermögensverlagerung	767	197
2. Verjährung des Anspruchs aus § 826 BGB	772	198
F. Der Geschäftsanteil	773	199
I. Gesellschafterliste	773	199
1. Bedeutung und Entwicklung	773	199
2. Einreichungspflichtung und Einreichungsbefugnis	780	200
3. Überprüfung durch das Registergericht	789	203

	Rn.	Seite
a) Keine inhaltliche Prüfpflicht	790	203
b) Formales Prüfungsrecht	791	204
c) Begrenztes inhaltliches Prüfungsrecht	799	206
4. Einzelfälle der Registerüberprüfung	800	206
a) Unzulässige Ankündigung von Veränderungen	800	206
b) Umnummerierung der Geschäftsanteile	802	207
c) Einreichung durch schweizer Notar	805	208
d) Testamentsvollstreckervermerk	810	209
5. Beschwerdebefugnis des Notars	813	210
6. Korrektur der Gesellschafterliste	815	211
7. Legitimationswirkung der Gesellschafterliste	822	214
II. Übertragung von Geschäftsanteilen	831	216
1. Erklärungsinhalt	831	216
2. Erfordernis der notariellen Form	835	217
a) Geltungsbereich	837	217
b) Heilung des Formmangels	852	220
3. Fehlerhafte Gesellschaft	859	222
4. Veräußerung aller Geschäftsanteile	862	222
5. Einschränkung der Übertragung eines Geschäftsanteils – Vinkulierung	867	223
a) Genehmigungserfordernis im Gesellschaftsvertrag nach § 15 Abs. 5 GmbHG	867	223
b) Erteilung der Genehmigung	872	225
c) Abtretung im Treuhandverhältnis	880	226
d) Pfändung eines vinkulierten Geschäftsanteils	882	226
6. Vorausabtretung des Anspruchs auf Abfindung oder auf das Auseinandersetzungsguthaben und Abtretung des Geschäftsanteils	883	227
7. Gutgläubiger Erwerb von Geschäftsanteilen	887	228
III. Rechtsstellung von Veräußerer und Erwerber gegenüber der Gesellschaft	893	230
1. Legitimation gegenüber der Gesellschaft	894	231
a) § 16 Abs. 1 Satz 1 GmbHG a. F.	894	231
b) § 16 Abs. 1 Satz 1 GmbHG n. F.	899	232
2. Haftung für rückständige Einlageverpflichtungen	902	232
3. Gewinnauszahlungsanspruch	908	233
4. Sonstige Folgen bei Veräußerung eines Geschäfts- anteils	914	234
IV. Mitberechtigung am Geschäftsanteil (§ 18 GmbHG)	915	235
V. Treuhandverhältnis	923	236
1. Inhalt des Treuhandvertrags	923	236
2. Form der Treuhandabrede	925	236
3. Gesamtnichtigkeit	930	237

	Rn.	Seite
4. Treuhandvertrag und Zustimmungserfordernis	933	238
5. Rechtsstellung von Treuhänder und Treugeber	935	238
6. Aufbringung und Erhaltung des Stammkapitals	940	239
7. Übertragung der Rechtsstellung von Treugeber und Treuhand	944	240
8. Scheingeschäft	948	241
VI. Testamentsvollstreckung	949	241
VII. Zusammenlegung von Geschäftsanteilen	952	242
VIII. Teilung von Geschäftsanteilen	957	243
IX. Rechtsfolgen des Erwerbs eigener Geschäftsanteile durch die GmbH	961	244
1. Maßgeblicher Zeitpunkt i. S. d. § 33 Abs. 2	962	244
2. Eigener Geschäftsanteil und Mitgliedschaftsrechte	963	245
3. Eigener Geschäftsanteil und Alleingesellschafter	966	245
G. Einziehung des Geschäftsanteils; Ausschluss und Austritt des Gesellschafters	968	247
I. Einziehung des Geschäftsanteils	970	247
1. Voraussetzungen der Zwangseinziehung	970	247
a) Einziehungsgründe	970	247
b) Nachträgliche Zulassung oder Verschärfung	982	250
c) Einziehungsbeschluss	984	250
2. Kapitalschutz und Gläubigerschutz	987	250
a) Schutz der Kapitalaufbringung	987	250
b) Erhaltung des Stammkapitals	989	251
c) Verbot der Gläubigerdiskriminierung	996	252
3. Wirkung der Einziehung	998	253
a) Wirkung auf den Geschäftsanteil	998	253
b) Rechtswahrung des ausscheidenden Gesell- schafter	1001	254
c) Zeitpunkt des Wirksamwerdens der Einziehung	1005	254
d) Haftung der übrigen Gesellschafter	1008	255
e) Konvergenzgebot, Anpassung an das Stamm- kapital	1017	257
4. Legitimationswirkung der Gesellschafterliste und Einziehung	1021	258
5. Rechtsschutz gegen die Einziehung	1025	260
II. Ausschluss des Gesellschafters	1035	262
1. Zulässigkeit	1035	262
a) Ausschluss auf gesellschaftsvertraglicher Grundlage	1036	262

	Rn.	Seite
b) Ausschluss ohne gesellschaftsvertragliche Grundlage	1041 263
2. Der wichtige Grund	1045 263
a) Allgemeine Abwägungskriterien	1046 264
b) Hinauskündigungsverbot	1054 265
3. Zweistufiges Ausschlussverfahren	1063 268
a) Gesellschafterbeschluss	1064 268
b) Gestaltungsklage	1068 269
c) Festsetzung der Abfindung	1075 270
4. Sofortvollzug	1078 271
5. Kapitalerhaltung	1082 271
6. Folgen des Ausschlusses für den Geschäftsanteil	1087 272
7. Folgen des Ausschlusses für die Gesellschafterstellung	1094 273
a) Ausschließung durch Beschluss	1094 273
b) Ausschließung durch Gestaltungsurteil	1098 274
III. Austritt des Gesellschafters	1099 274
IV. Die Abfindung des ausgeschiedenen Gesellschafters	1107 276
1. Abfindung in Höhe des Verkehrswerts	1108 276
2. Anspruchsgegner	1114 277
3. Beschränkung der Abfindung	1116 278
a) Grundsätzliche Zulässigkeit der Abfindungsbeschränkung	1116 278
b) Sittenwidrigkeit von Abfindungsbeschränkung und Abfindungsausschluss	1120 278
H. Die Treuepflicht in der GmbH	1133 283
I. Die Treuepflicht unter den Gesellschaftern	1133 283
1. Sondervorteile – insbesondere Geschäftsführergehalt	1135 283
2. Mehrheit und Minderheit	1146 285
3. Stimmrecht	1153 287
a) Zustimmungspflicht	1155 287
b) Sanierungsfall	1163 289
II. Die Treuepflicht zwischen Gesellschafter und GmbH	1166 290
III. Wettbewerbsverbot der Gesellschafter	1171 291
1. Abgeleitetes Wettbewerbsverbot	1171 291
2. Vertragliches Wettbewerbsverbot	1175 292
IV. Die Gesellschafterklage („actio pro socio/societate“)	1186 294
I. Die Gesellschafterversammlung	1196 297
I. Der Aufgabenkreis der Gesellschafter (§ 46 GmbHG)	1197 297
1. Ergebnisverwendung (§ 46 Nr. 1 GmbHG)	1197 297
2. Teilung von Geschäftsanteilen (§ 46 Nr. 4 GmbHG)	1204 298

	Rn.	Seite
3. Rechtsverhältnis zum Geschäftsführer (§ 46 Nr. 5 und 6 GmbHG)	1205	298
4. Bestellung von Prokuristen und Handlungsbevollmächtigten (§ 46 Nr. 7 GmbHG)	1206	298
5. Geltendmachung von Ersatzansprüchen und Vertretung im Prozess (§ 46 Nr. 8 GmbHG)	1207	299
II. Einberufung der Gesellschafterversammlung	1208	299
1. Die sachlichen Einberufungsvoraussetzungen	1209	299
2. Die förmlichen Einberufungsvoraussetzungen	1210	299
a) Einberufungsbefugnis	1210	299
b) Form	1212	300
c) Einberufungsfrist	1215	300
d) Adressat der Ladung	1218	301
e) Inhalt der Einberufung	1222	302
f) Versammlungsort	1224	302
3. Universalversammlung	1225	302
4. Einberufung und Ankündigung durch eine Gesellschafterminderheit	1232	304
5. Beschlussfassung ohne Gesellschafterversammlung	1237	305
6. Kombiniertes Verfahren	1244	306
7. Ein-Mann-GmbH	1246	307
8. Einheitsgesellschaft	1250	308
III. Teilnahmerecht der Gesellschafter	1252	308
IV. Beschlussfassung der Gesellschafterversammlung	1261	310
1. Versammlungsleitung und Protokollierung	1261	310
2. Grundsatz der Mehrheitsbestimmung	1265	311
3. Ausübung des Stimmrechts	1267	311
a) Träger des Stimmrechts	1267	311
b) Stimmabgabe	1269	312
c) Stimmrechtsvollmacht	1275	313
d) Abspaltung des Stimmrechts vom Mitgliedschaftsrecht	1277	313
e) Testamentsvollstreckung	1285	315
f) Gesellschaftsvertragliche Regelung	1288	316
g) Stimmbindungsvereinbarungen	1289	316
h) Insolvenz des Gesellschafter	1297	318
4. Ausschluss des Stimmrechts	1298	318
a) Zweck und Grundlagen des Stimmrechtsausschlusses	1300	319
b) Subjektive Reichweite des Stimmrechtsausschlusses	1304	320
aa) Erwerber	1305	320
bb) Stellvertreter und Amtswalter	1306	320

	Rn.	Seite
cc) Wirtschaftliche Verbundenheit mit dem Vertragspartner	1310	... 321
dd) Sonstige Verbundenheit	1315	... 322
ee) Maßgebender Einfluss auf die GmbH	1320	... 323
ff) Gemeinschaftliches Fehlverhalten von Gesellschaftern	1322	... 324
gg) Versammlungsleiter	1327	... 325
c) Objektive Reichweite des Stimmrechtsausschlusses – Einzelfälle	1328	... 325
aa) Entlastungsbeschluss	1328	... 325
bb) Vornahme eines Rechtsgeschäfts gegenüber einem Gesellschafter	1339	... 328
(1) Grundsatz	1340	... 328
(2) Kein Stimmverbot bei körperschaftlichen Sozialakten	1342	... 328
(3) Richter in eigener Sache	1347	... 331
cc) Einleitung oder Erledigung eines Rechtsstreits gegenüber einem Gesellschafter	1357	... 334
5. Änderung des Gesellschaftsvertrags	1364	... 335
6. Bindungswirkung des Beschlusses	1366	... 336
7. Auslegung von Beschlüssen	1368	... 336
V. Beschlussmängelklagen	1369	... 337
1. Anwendung der aktienrechtlichen Vorschriften	1369	... 337
2. Feststellung des Beschlussergebnisses	1373	... 338
a) Rechtsschutz bei Beschlussfeststellung	1373	... 338
b) Rechtsschutz ohne Beschlussfeststellung	1379	... 339
3. Verbindung von Anfechtungs- und positiver Beschlussfeststellungsklage	1383	... 340
a) Feststellung eines ablehnenden Beschlussergebnisses	1384	... 340
b) Feststellung eines stattgebenden Beschlussergebnisses	1390	... 341
4. Weitere prozessuale Fragen	1391	... 342
a) Zuständiges Gericht	1391	... 342
b) Anfechtungsbefugnis	1392	... 342
c) Rechtsschutzinteresse	1402	... 344
aa) Allgemeines Rechtsschutzbedürfnis – Bestätigung und Neuvornahme	1403	... 344
bb) Anfechtung eines Ausschließungsbeschlusses	1409	... 346
cc) Besonderes Rechtsschutzinteresse	1411	... 347
d) Klagegegner	1414	... 347
e) Vertretung im Prozess	1416	... 348
f) Fristen	1418	... 348
aa) Nichtigkeitsklage	1418	... 348

	Rn.	Seite
bb) Anfechtungsklage	1426	350
cc) Einfache Feststellungsklage	1434	352
g) Nebenintervention	1435	352
h) Anträge, Streitgegenstand und Rechtskraft	1440	353
i) Unterbrechung durch Insolvenzeröffnung	1447	355
j) Streitwert und Beschwer	1450	356
5. Gerichtliche Überprüfung bei Abberufung oder Kündigung aus wichtigem Grund	1459	358
6. Nichtigkeitsgründe oder Anfechtungsgründe	1463	359
a) Einberufungsmängel	1464	359
b) Sonstige Mängel	1481	362
c) Gesamtnichtigkeit	1493	364
7. Ursächlichkeit des Mangels bei der Anfechtungsklage	1496	365
8. Satzungsauslegende Beschlüsse	1503	366
9. Schiedsfähigkeit von Beschlussmängelstreitigkeiten	1506	367
VI. Die Unwirksamkeit von Gesellschafterbeschlüssen	1513	369
VII. Informationsrechte des Gesellschafters	1518	370
J. Der Aufsichtsrat in der GmbH	1529	373
I. Einrichtung des Aufsichtsrats	1529	373
1. Nicht mitbestimmte GmbH	1529	373
2. Mitbestimmte GmbH	1534	374
II. Übertragung von Befugnissen	1535	374
III. Vertretung durch den Aufsichtsrat	1537	375
IV. Haftung des Aufsichtsrats	1541	376
K. Funktion und Stellung des Geschäftsführers	1548	379
I. Allgemeines	1548	379
II. Übergeordnete Kompetenz der Gesellschafterver- sammlung	1553	380
1. Bestellung und Abberufung, Anstellung und Kündigung	1554	380
2. Entlastung der Geschäftsführer	1571	384
a) Verzichtswirkung der Entlastung	1571	384
b) Anfechtung des Entlastungsbeschlusses	1575	385
c) Kein Rechtsanspruch auf Entlastung	1578	385
d) Generalbereinigung	1580	386
3. Geltendmachung von Ersatzansprüchen und Ver- tretung im Prozess (§ 46 Nr. 8 GmbHG)	1584	387
III. Das Organverhältnis	1585	387

	Rn.	Seite
1. Bestellung zum Geschäftsführer	1585	... 387
2. Unübertragbarkeit der Organstellung	1588	... 388
3. Verhältnis von Organstellung und Anstellungsvertrag	1593	... 389
4. Beendigung der Organstellung, insbesondere durch Widerruf	1596	... 390
a) Widerruf, Wegfall der persönlichen Voraus- setzungen und auflösende Bedingung	1596	... 390
b) Widerruf aus wichtigem Grund	1602	... 391
aa) Wichtiger Grund	1603	... 391
bb) Abberufung und Treuepflicht	1608	... 393
cc) Verwirkung	1611	... 393
dd) Nachschieben von Gründen	1614	... 394
ee) Wirksamwerden des Widerrufs	1618	... 395
ff) Keine Einschränkung des Widerrufsrechts	1623	... 396
gg) Gerichtliche Überprüfung	1625	... 397
c) Kein schuldrechtlicher Anspruch auf Weiter- beschäftigung als Geschäftsführer	1634	... 399
d) Amtsbeendigung durch Verschmelzung	1638	... 400
5. Beendigung der Organstellung durch Amtsnieder- legung	1639	... 400
a) Erklärung und Wirksamkeit	1639	... 400
b) Niederlegung und Anstellungsverhältnis	1649	... 402
c) Folgen der Amtsniederlegung des Alleingeschäfts- führers	1651	... 403
6. Handelsregister und Rechtsschein	1656	... 404
IV. Das Anstellungsverhältnis	1662	... 405
1. Rechtliche Einordnung des Anstellungsvertrags	1662	... 405
a) Grundsätzlich keine Anwendung arbeitsrecht- licher (Schutz)Vorschriften	1663	... 405
b) Schutzbedürfnis des Geschäftsführers	1666	... 407
c) Privatautonome Gestaltungsfreiheit	1669	... 409
d) Diskriminierungsschutz nach dem Allgemeinen Gleichbehandlungsgesetz	1671	... 409
aa) Zugangsbedingungen	1671	... 409
bb) Entlassungsbedingungen	1675	... 410
2. Bezüge des Geschäftsführers	1680	... 411
a) Vergütung der Geschäftsführer	1680	... 411
b) Tantiemevereinbarungen	1686	... 413
c) Auszahlung überhöhter Bezüge und rück- wirkende Erhöhung	1690	... 413
d) Versorgungszusage	1696	... 415
3. Drittanstellung des Geschäftsführers der Komplementär-GmbH	1701	... 416
4. Anstellungsverhältnis auf fehlerhafter Vertrags- grundlage	1710	... 418

	Rn.	Seite
5. Beendigung des Dienstverhältnisses	1713	419
a) Ordentliche Kündigung	1714	419
aa) Anwendbarkeit des § 622 Abs. 1 und 2 BGB ...	1714	419
bb) Kein rechtfertigender Grund erforderlich	1715	419
b) Außerordentliche Kündigung	1716	420
aa) Kündigungsgrund – Allgemeines	1716	420
bb) Kündigungsgrund – Einzelfälle	1727	423
cc) Verdachtskündigung	1734	424
dd) Keine Abmahnung und keine Anhörung	1737	424
ee) Keine Einschränkung des Kündigungsrechts ...	1742	425
ff) Erklärungsfrist	1744	425
(1) Maßgeblicher Kenntnisträger	1747	426
(2) Kenntnismumfang	1758	428
gg) Keine Angabe von Kündigungsgründen	1768	430
hh) Umdeutung und Auslegung von Erklärungen	1772	431
ii) Gerichtliche Überprüfung	1776	432
jj) Nachschieben von Gründen	1777	432
kk) Beweislast	1786	434
ll) Verhaltensanforderungen	1789	434
mm) Schadensersatz nach § 628 Abs. 2 BGB	1790	434
c) Annahmeverzug der Gesellschaft	1794	435
d) Nachvertragliche Pflichten	1802	437
6. Vertragliche Verknüpfung der Beendigung von Organverhältnis und Anstellungsvertrag	1803	437
V. Geschäftsführung und Vertretung	1809	439
1. Geschäftsführungsbefugnis	1809	439
2. Vertretungsbefugnis	1818	441
a) Gesamt – oder Einzelvertretungsbefugnis	1819	441
b) Wissenszurechnung	1829	443
c) Vertretung gegenüber Geschäftsführern	1832	444
d) Verbot des Selbstkontrahierens	1833	444
aa) Befreiung	1833	444
bb) Der Alleingesellschafter als Geschäftsführer ...	1835	445
cc) Geschäftsführer einer Komplementär- GmbH	1839	446
dd) Rechtsfolgen bei Verstoß gegen § 181 BGB ...	1841	446
e) Unbeschränkbarkeit der Vertretungsbefugnis im Außenverhältnis – Missbrauch der Vertretungsmacht	1844	447
3. Stellvertreter	1853	450
L. Haftung des Geschäftsführers	1854	451
I. Innenhaftung (§ 43 Abs. 2 GmbHG)	1854	451

Inhaltsverzeichnis

	Rn.	Seite
1. Passivlegitimation	1855	451
a) Geschäftsführer	1855	451
b) Faktischer Geschäftsführer	1861	452
c) Prokurist	1867	453
2. Verhältnis der Organhaftung zu anderen Haftungs- grundlagen	1869	454
3. Pflichtverletzung des Geschäftsführers	1872	454
a) Allgemeines	1872	454
b) Selbstbegünstigung	1876	455
c) Kompetenzverstoß	1881	455
d) Sonstige Einzelpflichten	1886	456
4. Wettbewerbsverbot und Geschäftschancenbindung	1895	458
a) Unvereinbartes Wettbewerbsverbot während der Amtszeit/Geschäftschancenlehre	1895	458
aa) Tatbestand	1895	458
bb) Rechtsfolgen	1908	461
b) Wettbewerbsverbot nach der Amtszeit	1912	462
aa) Nachvertragliche Treuepflicht	1912	462
bb) Vereinbartes nachvertragliches Wettbewerbs- verbot	1916	463
c) Karrenzentschädigung	1921	464
5. Handeln im Einverständnis mit den Gesellschaftern oder auf Weisung	1927	465
6. Unternehmerisches Ermessen „business judgement rule“	1941	468
7. Verschulden	1948	470
a) Sorgfaltsmaßstab	1948	470
b) Verschuldensreduktion	1950	470
c) Entlastung durch Berater – Rechtsirrtum	1954	471
8. Schaden	1962	475
a) Gesellschaftsschaden	1962	475
b) Reflexschaden	1965	475
9. Verjährung	1969	476
a) Verjährung nach § 43 Abs. 4 GmbHG	1969	476
b) Verjährung nach allgemeinen Regeln	1978	478
10. Geltendmachung von Ersatzansprüchen und Ver- tretung im Prozess (§ 46 Nr. 8 GmbHG)	1980	479
a) Anspruchsverfolgung	1981	479
b) Actio pro socio	1992	481
c) Vertretung der Gesellschaft in Prozessen gegen Geschäftsführer und Gesellschafter	1995	481
d) Insolvenzverfahren und Liquidation	2006	483
11. Darlegungs- und Beweislast	2009	484
12. Gerichtsstand	2024	488
II. Außenhaftung	2026	488

	Rn.	Seite
1. Grundsätzlich keine Haftung gegenüber Dritten	2026	488
2. Verschulden bei Vertragsschluss	2032	490
3. Rechtsscheinhaftung des Handelnden	2041	492
III. Haftung des Geschäftsführers im Vorfeld der Insolvenz	2057	496
1. Insolvenzreife der Gesellschaft	2058	496
a) Zahlungsunfähigkeit nach § 17 InsO	2059	496
aa) Fällige Forderungen	2061	497
bb) Zahlungseinstellung § 17 Abs. 2 Satz 2 InsO	2073	499
(1) Voraussetzungen der Zahlungsein- stellung	2073	499
(2) Indizien für die Zahlungseinstellung	2078	500
(3) Abgrenzung zur Zahlungsstockung	2081	506
(4) Wiederaufnahme von Zahlungen	2084	506
(5) Darlegungs- und Beweislast	2088	507
cc) Zahlungsunfähigkeit § 17 Abs. 1 Satz 1 InsO	2099	509
(1) Liquiditätsbilanz	2100	510
(a) Allgemeines	2100	510
(b) Zahlungspflichten	2105	511
(c) Liquide Mittel	2106	511
(2) Abgrenzung zur Zahlungsstockung	2110	512
(3) Darlegungs- und Beweislast	2116	513
b) Überschuldung nach § 19 InsO	2124	515
aa) Überschuldungsbegriff	2124	515
bb) Feststellung der Überschuldung	2130	517
(1) Darlegungs- und Beweislast	2130	517
(2) Rechnerische Überschuldung	2134	518
(3) Fortbestehensprognose	2137	519
(4) Bilanzierung	2147	521
c) Patronatserklärung	2151	522
d) Auskunftspflicht des Geschäftsführers	2158	523
2. Haftung für Zahlungen nach Zahlungsunfähigkeit oder Überschuldung	2164	525
a) Anspruchsinhaber	2167	525
b) Normadressat	2172	526
c) Zahlungen	2179	527
aa) Beginn des Zahlungsverbots	2179	527
bb) Einzelne Zahlungen	2183	528
cc) Insbesondere das debitorische Konto	2190	529
(1) Zahlung von einem debitorischen Konto	2190	529
(2) Zahlung auf ein debitorisches Konto	2195	530
(3) Globalzession	2203	532
(4) Freiwerden von Sicherheiten	2219	536

	Rn.	Seite
(5) Zulassung weiterer Zahlungen durch die Bank	2221	... 537
dd) Veranlassung der Zahlung	2229	... 539
ee) Keine Untreue	2231	... 539
d) Ausgleich der Masseschmälerung	2232	... 539
aa) Aktiventausch	2232	... 539
bb) Einzelfälle	2244	... 543
(1) Unmittelbarer wirtschaftlicher Zusammenhang	2244	... 543
(2) Massezufluss	2246	... 543
(3) Vorauszahlungen	2250	... 544
e) Verschulden – Sorgfalt des ordentlichen Geschäftsmanns	2252	... 545
aa) Allgemeines	2252	... 545
bb) Einzelheiten	2258	... 546
(1) Beobachtung der wirtschaftlichen Lage ...	2258	... 546
(2) Ressortaufteilung und Mitverantwort- lichkeit	2271	... 549
(3) Aufrechterhaltung des Geschäfts- betriebs	2278	... 551
(4) Pflichtenkollision	2280	... 552
(a) Steuer	2281	... 552
(b) Arbeitnehmeranteile zur Sozial- versicherung	2284	... 553
(c) Untreue	2288	... 554
f) Darlegungs- und Beweislast	2289	... 554
g) Verjährung	2301	... 557
h) Urteilsvorbehalt	2303	... 557
i) Ungekürzte Erstattung, Aufrechnung und Abtretung	2307	... 558
j) Erstattungsanspruch und Insolvenzanfechtung ...	2312	... 559
aa) Anfechtbarkeit der gegen das Zahlungsverbot verstoßenden Zahlung	2312	... 559
bb) Anfechtung der gegen das Zahlungsverbot verstoßenden Zahlung	2316	... 560
cc) Anfechtung von nicht gegen das Zahlungs- verbot verstoßender Zahlungen	2319	... 561
k) Schadensersatzanspruch gegen den Insolvenz- verwalter	2322	... 562
l) Gerichtsstand	2325	... 563
m) Auslandsbezug	2327	... 563
3. Haftung für Zahlungen an Gesellschafter	2329	... 563
4. Haftung bei Verstoß gegen die Insolvenzantrags- pflicht	2337	... 565
a) Alt- oder Neugläubiger und die Rechtsfolgen	2338	... 565

	Rn.	Seite
aa) Abgrenzung	2338	565
bb) Altgläubigerschaden	2345	567
cc) Neugläubigerschaden	2350	568
(1) Eingrenzung des Neugläubigerschadens durch den Schutzzweck	2350	568
(2) Die Bank als Neugläubigerin	2369	573
(3) Keine Anspruchskürzung – Verurteilung Zug um Zug	2371	574
dd) Geltendmachung des Schadens	2373	574
b) Gesellschaft als Geschädigte	2375	575
c) Verletzung der Insolvenzantragspflicht	2376	575
d) Verschulden	2384	577
e) Verjährung	2385	577
f) Darlegungs- und Beweislast	2387	577
5. Unerlaubte Handlung	2390	578
a) Sittenwidrige Schädigung nach § 826 BGB	2390	578
b) Nichtabführung von Arbeitnehmerbeiträgen zur Sozialversicherung	2396	579
aa) Keine Pflichtenkollision bei Insolvenzreife	2397	580
bb) Anfang und Ende der Verantwortlichkeit	2402	581
cc) Pflichtenkreis und Verantwortlichkeit	2408	582
dd) Fehlende Möglichkeit normgemäßen Verhaltens	2411	583
ee) Kausalität	2415	584
ff) Vorsatz	2420	585
gg) Schadensumfang	2422	586
hh) Darlegungs- und Beweislast	2424	586
c) Buchführungspflicht § 41 GmbHG	2433	588
M. Übertragung des ganzen Gesellschaftsvermögens	2435	589
I. § 179a AktG	2435	589
II. Zustimmungsvorbehalt zu Gunsten der Gesellschafter- versammlung	2436	589
N. Insolvenz	2441	591
I. Geschäftsjahr	2441	591
II. Bestellung der Abschlussprüfer	2448	592
III. Geschäftsführung	2450	593
IV. Firma	2454a	594
O. Auflösung und Liquidation der Gesellschaft	2455	595
I. Auflösungsgründe	2455	595

	Rn.	Seite
1. Beschluss der Gesellschafter (§ 60 Abs. 1 Nr. 2 GmbHG)	2455	595
2. Urteil (§ 60 Abs. 1 Nr. 3 GmbHG)	2458	595
3. Insolvenzverfahrenseröffnung (§ 60 Abs. 1 Nr. 4 GmbHG)	2459	596
4. Löschung wegen Vermögenslosigkeit (§ 60 Abs. 1 Nr. 7 GmbHG)	2463	597
II. Folgen der Auflösung	2467	598
1. Liquidatoren	2470	598
a) Geborene Liquidatoren	2470	598
b) Anmeldung der Liquidatoren	2473	599
c) Zeichnung der Liquidatoren	2477	600
d) Befugnisse der Liquidatoren	2480	601
2. Das Sperrjahr	2482	601
a) Haftung der Gesellschafter	2482	601
b) Haftung der Liquidatoren nach Beendigung der Liquidation	2483	602
3. Kapitalaufbringung und Kapitalerhaltung in der Liquidation	2493	604
Stichwortverzeichnis		605