

Inhaltsverzeichnis

1. Teil Die GmbH im Überblick	1
A. Struktur der GmbH	1
B. Vor- und Nachteile der GmbH	5
I. Allgemeines	5
II. Vergleich der wichtigsten Rechtsformen	7
III. Rechtsform und Interesse der Gesellschafter	9
IV. Haftung	9
V. Möglichkeit und Pflicht zur Mitarbeit der Gesellschafter	12
VI. Kapitalbeschaffung	15
VII. Formalitäten	15
VIII. Gestaltungsfreiheit und Einflussnahmemöglichkeiten auf die Geschäftsführung	16
IX. Steuerrechtliche Aspekte	17
X. Gesellschafterwechsel	20
2. Teil Gründung einer GmbH	21
A. Überblick	21
B. Chronologischer Ablauf der Gründung	22
I. Überblick über die Phasen der Gründung	22
1. Einführung	22
2. Vorgründungsgesellschaft	22
3. GmbH in Gründung	23
II. Bargründung	24
III. Sachgründung	29
IV. Besonderheiten bei der Verwendung der Musterprotokolle	32
V. Besonderheiten bei der Gründung einer haftungsbeschränkten Unternehmergesellschaft (Mini-GmbH)	35
C. Haftungsrisiken in der Gründungsphase	37
I. Haftungsverhältnisse in der Vorgründungsgesellschaft	37
II. Haftungsverhältnisse im Stadium der GmbH i.G.	38
1. Die Verlustdeckungshaftung der Gesellschafter	38
2. Die Handelndenhaftung gemäß § 11 II GmbHG	42

III. Haftungsverhältnisse nach der Eintragung	43
1. Überblick	43
2. Von der Verlustdeckungshaftung zur Vorbelastungshaftung	44
IV. Differenzhaftung bei Einlagen	46
V. Haftung nach § 9 a GmbHG	48
VI. Haftung bei verdeckter Sacheinlage	50
1. Einbringung von Sachen statt Geld	54
2. Einbringung von Forderungen	54
3. Aufrechnung/Verrechnung mit eigenen Ansprüchen/ Cash-Pool	55
4. Verrechnung mit Gewinnansprüchen	57
5. Hin- und Herzahlungen	57
6. Korrektur verdeckter Sacheinlagen	59
D. Vorratsgründung und Mantelkauf	60
E. Umwandlung	66
I. Umwandlung einer Personenhandelsgesellschaft in eine GmbH	66
II. Umwandlung eines einzelkaufmännischen Unternehmens in eine GmbH	68
F. Hinweise zur Satzungsgestaltung	69
I. Allgemeines	69
II. Mindestinhalt	71
1. Firma	71
a. Überblick	71
b. Personen-, Sach- oder Fantasiefirma	72
c. Kennzeichnungs- und Unterscheidungskraft sowie Grundsatz der Firmenwahrheit	73
d. Verfahrensfragen	75
2. Sitz	76
3. Unternehmensgegenstand	76
4. Stammeinlagen und Stammkapital	77
5. Formulierungsvorschlag für eine Satzung mit dem gesetzlichen Mindestinhalt	78
III. Empfehlenswerte Ergänzungen der Satzung	79
1. Gesellschafterversammlung und Beschlüsse	79
a. Grundlagen	79
b. Einberufungsrecht	79
c. Einberufungsfrist	79
d. Versammlungsleiter/Sitzungsniederschrift	80
e. Teilnahmerecht	81
f. Beschlussfähigkeit	82
g. Vertretung im Stimmrecht	82

h. Mehrheitsklauseln	83
i. Klagefrist	83
j. Formulierungsvorschlag	83
2. Geschäftsführung und Vertretung	87
a. Begriffe und gesetzliche Regelung	87
b. Ressortaufteilung und Zustimmungsvorbehalte	88
c. Gesamt- und Einzelvertretungsbefugnis	89
d. Befreiung vom Verbot des § 181 BGB	90
e. Formulierungsvorschlag	91
3. Veränderungen im Gesellschafterbestand	92
a. Zustimmungserfordernisse bei Verfügungen und Ankaufs- bzw. Vorkaufsrechte	92
b. Kündigung der Gesellschaft (Austrittsrecht)	93
c. Einziehung, Zwangsabtretung, Ausschluss und Kaduzierung	94
d. Tod eines Gesellschafters	95
e. Abfindung	95
f. Formulierungsvorschlag	97
4. Gründungsaufwand	104
a. Problematik des Gründungsaufwands	104
b. Formulierungsvorschlag	106
5. Bekanntmachungen	106
a. Bedeutung der Bekanntmachungen	106
b. Formulierungsvorschlag	107
IV. Weitere Regelungen im Einzelfall	107
1. Wettbewerbsverbot	107
a. Allgemeines	107
b. Formulierungsvorschlag	110
2. Sonderpflichten/Sonderrechte	111
a. Grundlagen	111
b. Formulierungsvorschlag	113
3. Geschäftsjahr, Ergebnisverwendung, genehmigtes Kapital und disquotale Einlagen	114
a. Geschäftsjahr	114
b. Rücklagen und Gewinnausschüttungen	115
c. Genehmigtes Kapital	115
d. Zuführungen zur Kapitalrücklage	116
e. Formulierungsvorschlag	117
4. Beirat/Aufsichtsrat	118
5. Schiedsvereinbarung	120
a. Allgemeines	120
b. Voraussetzungen	121
c. Beschlussmängelstreitigkeiten	121
d. Formulierungsvorschlag	123

3. Teil Rechte und Pflichten des GmbH-Gesellschafters	125
A. Rechte des Gesellschafters	125
I. Überblick	125
1. Bedeutung und Wert des Geschäftsanteils	125
2. Übersicht über die einzelnen Rechte	127
II. Vermögensrechte	129
1. Gewinnanspruch	129
2. Vorabausschüttungen und Entnahmen	133
3. Besteuerung der Dividenden	134
4. Bezugsrecht bei Kapitalerhöhung	136
5. Anteil am Liquidationserlös	139
III. Verwaltungsrechte	140
1. Stimmrecht	140
a. Überblick	140
b. Abstimmungsverhalten	142
c. Stimmverbote	144
2. Teilnahme- und Rederecht	146
IV. Kontroll- bzw. Minderheitenrechte	147
1. Auskunfts- und Einsichtsrecht	147
2. Rechte der Minderheit aus § 50 GmbHG	151
V. Sonderrechte	153
B. Rechte der Gesellschafterversammlung	156
I. Die Gesellschafterversammlung als oberstes Willensbildungsorgan	156
II. Beschluss als Handlungsinstrument	158
1. Grundlagen	158
2. Besonderheiten bei der Ein-Personen-GmbH	160
III. Einzelne Kompetenzen der Gesellschafterversammlung	161
1. Vornahme von Satzungsänderungen	161
a. Verfahren bei Satzungsänderungen	161
b. Das Problem der Satzungsdurchbrechung	162
c. Kapitalerhöhung gegen Einlagen	164
1. Schritt: Benötigt die GmbH weiteres Kapital?	164
2. Schritt: Soll die Kapitalerhöhung gegen Bar- oder Sacheinlagen oder durch eine Mischung beider Einlageformen erfolgen?	164
3. Schritt: Wer soll die künftigen Geschäftsanteile übernehmen?	164
4. Schritt: Ist die Werthaltigkeit von Sacheinlagen vorab geprüft worden?	165
5. Schritt: Kann nunmehr der Kapitalerhöhungsbeschluss notariell beurkundet werden?	165
6. Schritt: Liegen notariell beglaubigte Übernahmeerklärungen vor?	165

7. Schritt: Ist eine Anmeldung beim Handelsregister durch sämtliche Geschäftsführer erfolgt?	165
8. Schritt: Ist die Eintragung der Kapitalerhöhung im Handelsregister erfolgt?	165
2. Mitwirkung bei Umwandlungsbeschlüssen und beim Abschluss von Unternehmensverträgen und Strukturrentscheidungen	165
3. Einflussnahmemöglichkeiten auf die Geschäftsführung ...	169
4. Kompetenzen gemäß § 46 GmbHG	169
5. Weitere Zuständigkeiten	172
C. Pflichten des Gesellschafters	173
I. Leistung der Stammeinlage als Kardinalpflicht	173
1. Grundsatz der effektiven Kapitalaufbringung	173
2. Einzelfälle	177
a. Befreiung von der Einlagepflicht	177
b. Aufrechnung	178
3. Kaduzierung des Geschäftsanteils und Ausfallhaftung	180
4. Nachschusspflicht	183
5. Einlage bei Kapitalerhöhung	184
II. Treuepflicht	184
1. Voraussetzungen	184
2. Rechtsfolgen	188
3. Schaden und Anspruchsberechtigung	189
III. Wettbewerbsverbot	190
IV. Nebenleistungspflichten (Sonderpflichten)	190
D. Rechtsschutz für den Gesellschafter	191
I. Überblick	191
II. Die Nichtigkeitsklage analog § 249 AktG	194
1. Grundsätzliches	194
2. Einzelne Nichtigkeitsgründe	195
a. Einberufungsmängel	195
b. Unterbliebene Beurkundung eines Gesellschafterbeschlusses	196
c. Wesensfremde und schutzrechtswidrige Beschlüssmängel	197
d. Sittenverstoß	198
e. Löschung eines im Handelsregister eingetragenen Beschlusses bzw. einer Eintragung	199
3. Heilung und prozessuale Geltendmachung der Nichtigkeit	200
4. Allgemeine Nichtigkeitsfeststellungsklage	203
III. Anfechtungsklage	204
1. Allgemeines und Voraussetzungen	204
2. Anfechtungsgründe	206
3. Kausalität und Relevanz des Anfechtungsgrundes	208

4. Klagefrist	210
5. Anfechtungsberechtigte	211
6. Prozessuales	211
7. Missbräuchliche Anfechtungsklage	212
8. Kombination von Anfechtungsklage und Beschlussfeststellungsklage	212
IV. Sonstige Klagen	214
V. Einstweiliger Rechtsschutz	214
VI. Die Gesellschafterklage (<i>actio pro socio</i> bzw. <i>actio pro societate</i>)	216
4. Teil Haftung des Gesellschafters	223
A. Grundlagen	223
B. Haftung wegen Verletzung des Grundsatzes der Kapitalerhaltung	225
I. Überblick	225
II. Verstoß gegen die Ausschüttungssperre gemäß § 30 I GmbHG	227
1. Gesetzlicher Normalfall	227
a. Übersicht	227
b. Voraussetzungen	229
aa. Zuwendung aufgrund des Mitgliedschaftsverhältnisses	229
bb. Schmälerung des Gesellschaftsvermögens	230
cc. Unterbilanz und Überschuldung	230
c. Rechtsfolgen	233
aa. Unzulässigkeit der Auszahlung	233
bb. Erstattungsanspruch der Gesellschaft	233
cc. Haftung der Mitgesellschafter gemäß § 31 III GmbHG (Solidarhaftung)	234
dd. Haftung der Mitgesellschafter bei schuldhafter Mitwirkung	237
ee. Haftung der Geschäftsführer	238
ff. Verjährung/Verzicht/Erlass/Aufrechnung	238
2. Ausweitung des personellen Anwendungsbereichs	239
3. Ausweitung des sachlichen Anwendungsbereichs	240
a. Überblick	240
b. Einzelfälle	240
c. Kredite an Gesellschafter und Sicherheiten aus dem Gesellschaftsvermögen	241
4. Gesellschafterdarlehen	245
a. Eigenkapitalersatzrecht	245
b. Insolvenzanfechtung von Darlehen und Sicherheiten	247
c. Einzelheiten	249

5. Sicherheiten eines Gesellschafters	251
6. Gebrauchsüberlassungen des Gesellschafters	253
III. Eigenkapitalgleiche Gesellschafterleistungen (Finanzplankredite)	256
C. Durchgriffshaftung und Existenzvernichtungshaftung	259
I. Überblick	259
II. Fallgruppen der Durchgriffshaftung	260
1. Rechtsform- und Institutsmissbrauch	260
2. Vermögensvermischung	261
3. Unterkapitalisierung	263
III. Existenzvernichtungshaftung	265
D. Konzernhaftung	270
I. Überblick	270
1. Grundlagen	270
a. Unterordnungs- und Gleichordnungskonzern	270
b. Stammhaus- und Holdingkonzern	271
c. Der Konzern als Gefährdungslage	272
d. Vertragskonzerne und faktische Konzerne	273
2. Konzernbildungskontrolle	274
II. Der GmbH-Vertragskonzern	277
III. Der einfach faktische GmbH-Konzern	280
IV. Der qualifiziert-faktische GmbH-Konzern	284
5. Teil Gesellschafterwechsel und Beendigung der Gesellschaft	293
A. Überblick	293
B. Beendigung der Gesellschaft	293
I. Überblick	293
II. Liquidationsverfahren	298
C. Gesellschafterwechsel unter Lebenden	300
I. Überblick	300
II. Erwerb eines Geschäftsanteils	302
1. Überblick	303
2. Erwerb durch Anteilsübertragung	303
a. Voraussetzungen	303
aa. Überblick	303
bb. Störungen beim Erwerb/Mängel der Anteile	304
cc. Vertrauen auf Angaben des Verkäufers	304
dd. Haftung des Verkäufers	305
ee. Folgen des Erwerbs, speziell Bürgschaften	306
ff. Sicherung der Kaufpreiszahlung durch Bedingung	307
b. Erschwerungen der Abtretbarkeit	309
c. Regelungen zum Gewinnbezugsrecht	311
d. Steuerrechtliche Konsequenzen	312

III. Ausscheiden eines Gesellschafters	315
1. Die Einziehung	316
a. Voraussetzungen	316
b. Zahlung der Abfindung	323
c. Vereinbarung von Abfindungsklauseln	324
d. Haftung der Mitgesellschafter für die Abfindung	328
2. Ausschluss	328
a. Einleitung	328
b. Verfahren beim Ausschluss eines Gesellschafters	330
3. Austrittsrecht oder Kündigung des Gesellschafters	336
4. Steuerrechtliche Hinweise	338
a. Einkommensteuer und sonstige Auswirkungen	339
b. Grunderwerbsteuer	341
c. Umsatzsteuer	341
D. Tod eines Gesellschafters	341
I. Gesetzliches Normalstatut	341
II. Vertragliche Regelungen	343
1. Vinkulierungsklauseln	343
2. Einziehungsklausel	345
3. Abtretungsklausel (Nachfolgeklausel)	347
III. Steuerrechtliche Auswirkungen	347
1. Einkommensteuerrecht	348
2. Erbschaftsteuerrecht	348
3. Grunderwerbsteuer	351
Literaturverzeichnis	353
Stichwortverzeichnis	355