

# Inhaltsverzeichnis

Rz. Seite

Vorwort.....	V
Literaturverzeichnis.....	XXIII
<b>A. Errichtung der GmbH.....</b>	<b>1</b>
I. Gesellschaftsvertrag.....	1
1. Beurkundungserfordernis (§ 2 GmbHG).....	1
a) Gesellschaftsvertrag und Änderung im Gesellschafterbestand.....	1
b) Gründungsvorvertrag.....	6
c) Vereinbarung von Sonderrechten.....	7
2. Allgemeine Fragen zu Inhalt und Auslegung des Gesellschaftsvertrags.....	10
a) Trennung zwischen Regelungen mit körperschafts- rechtlichem und individualrechtlichem Inhalt.....	10
aa) Korporative Regelungen.....	11
bb) Individualrechtliche Regelungen.....	13
b) Auslegung des Gesellschaftsvertrags.....	15
3. Gesellschaftervereinbarungen.....	22
a) Allgemeines.....	22
b) Gesellschaftervereinbarung und Anfechtung.....	27
4. Mindestinhalt des Gesellschaftsvertrags (§ 3 Abs. 1 GmbHG).....	29
a) Firma der GmbH (§ 3 Abs. 1 Nr. 1 Alt. 1 GmbHG)....	30
aa) Rechtsentwicklung.....	30
bb) Führung des Zusatzes „mit beschränkter Haftung“.....	31
b) Sitz der Gesellschaft (§ 3 Abs. 1 Nr. 1 Alt. 2 GmbHG).....	33
c) Umschreibung des Tätigkeitsbereichs der Gesellschaft (§ 3 Abs. 1 Nr. 2 GmbHG).....	34
5. Sonstiger Inhalt des Gesellschaftsvertrags.....	35
a) Festsetzung von Gründungsaufwand.....	35
b) Aufnahme von Nebenleistungspflichten in den Vertrag (§ 3 Abs. 2 GmbHG).....	37
II. Anmeldungen zum Handelsregister.....	44
1. Zur Anmeldung berechnete und verpflichtete Personen...	44
a) Entscheidung zum Recht der GmbH.....	45
b) Entscheidung im Aktienrecht.....	46

	Rz.	Seite
c) Bestätigung der Rechtsprechung unter der Geltung des FamFG .....	47	16
2. Inhalt der Anmeldung (§ 8 GmbHG) .....	48	16
a) Genehmigungsurkunde (§ 8 Abs. 1 Nr. 6 GmbHG) ....	48	16
b) Versicherung i. S. d. § 8 Abs. 2 Satz 1 GmbHG .....	50	16
c) Versicherung i. S. d. § 37 Abs. 1 Satz 2 und 3 AktG durch ein Kreditinstitut .....	60	19
d) Keine Bestellungshindernisse (§ 8 Abs. 3 Satz 1 GmbHG) .....	67	20
e) Art und Umfang der Vertretungsbefugnis der Geschäftsführer .....	75	23
III. Gründung im vereinfachten Verfahren .....	82	25
IV. Die Vor-GmbH und die Vorgründungsgesellschaft – Haftungsfragen .....	83	25
1. Die Vorgesellschaft (Vor-GmbH) .....	83	25
a) Entstehung der Vor-GmbH .....	84	26
b) Fehlerhafte Vorgesellschaft .....	85	26
c) Innenverhältnis .....	86	27
d) Außenverhältnis .....	95	29
aa) Die Vor-GmbH als Beteiligte in staatlichen Verfahren .....	95	29
bb) Die Vor-GmbH als Trägerin von Rechten und Pflichten .....	99	29
cc) Die Vertretung der Vor-GmbH .....	106	31
e) Auflösung und Liquidation der Vor-GmbH .....	112	33
aa) Kündigung der Vor-GmbH .....	112	33
bb) Aufgabe der Eintragsabsicht .....	115	33
cc) Liquidation der Vor-GmbH .....	118	34
2. Die Vorgründungsgesellschaft .....	122	35
a) Entstehung und Rechtsform .....	122	35
b) Handeln und Haftung .....	125	36
3. Die Haftung der Handelnden i. S. d. § 11 Abs. 2 GmbHG .....	128	37
a) Sinn und Zweck der Vorschrift .....	129	37
b) Einzelheiten zur Haftung .....	137	39
aa) Beginn der Handelndenhaftung .....	138	39
bb) Ende der Handelndenhaftung .....	140	40
cc) Beschränkung auf Rechtsgeschäfte mit Dritten .....	145	42
dd) Ausschluss der Handelndenhaftung .....	146	42
ee) Handelndenhaftung bei im Ausland gegründeter Gesellschaft .....	147	42
c) Die Geschäftsführer als „Handelnde“ i. S. d. § 11 Abs. 2 GmbHG .....	149	43

	Rz.	Seite
d) Die Gründergesellschaften als „Handelnde“ i. S. d. § 11 Abs. 2 GmbHG .....	158	44
e) Ausgleichsanspruch des Geschäftsführers gegen die Vorgesellschaft.....	162	46
4. Die Haftung der Gesellschafter der Vorgesellschaft .....	163	46
a) Vorbelastungshaftung (Unterbilanzhaftung)		
nach Eintragung der GmbH .....	164	47
aa) Rechtsnatur und Herleitung .....	164	47
bb) Umfang der Unterbilanzhaftung .....	170	48
cc) Nachträgliche Erfüllung .....	176	50
dd) Darlegungs- und Beweislast .....	179	50
ee) Verjährung des Unterbilanzausgleichs- anspruchs .....	180	51
ff) Eigenkapitalersatz .....	181	51
b) Haftung der Gründergesellschaften bei Liquidation der Vorgesellschaft .....	182	51
aa) Frühere Rechtsprechung .....	182	51
bb) Neues Haftungskonzept des Bundesgerichtshofs.....	184	52
(1) Unbeschränkte Haftung .....	186	52
(2) Reine Innenhaftung.....	195	55
c) Bilanzierungsfragen .....	199	56
d) Haftung bei Aufrechterhaltung des Geschäfts- betriebs ohne Eintragung .....	207	58
V. Vorratsgründung, leergewordener Mantel und Mantel- verwendung .....	211	59
1. Zulässigkeit der Vorratsgründung und Umgehungsschutz .....	213	60
a) Zulässigkeit der „offenen“ Vorratsgründung.....	213	60
b) Umgehungs- und Gläubigerschutz .....	216	62
2. Registerrechtlicher Präventivschutz bei wirtschaftlicher Neugründung.....	221	63
3. Haftung bei der wirtschaftlichen Neugründung.....	230	68
a) Unterbilanzhaftung .....	230	68
b) Handelndenhaftung.....	233	69
c) Haftung bei unterbliebener Offenlegung .....	237	70
d) Erwerberhaftung.....	239	71
4. Abgrenzungen .....	240	71
<b>B. Die Unternehmungsgesellschaft (haftungsbeschränkt).....</b>	<b>245</b>	<b>75</b>
I. Allgemeines.....	245	75
II. Firma der Unternehmungsgesellschaft .....	247a	75
1. „Unternehmungsgesellschaft (haftungsbeschränkt)“ oder „UG (haftungsbeschränkt)“ .....	247a	75
2. Rechtsscheinhaftung.....	250d	76

	Rz.	Seite
III. Kapitalaufbringung .....	253	77
1. Sacheinlagenverbot bei Erhöhung des Stammkapitals .....	256	78
2. Sacheinlagenverbot und Abspaltung .....	260	79
<b>C. Kapitalaufbringung bei Gründung und Kapitalerhöhung .....</b>	<b>265</b>	<b>81</b>
I. Gesetzliche Ausgangslage zur Leistung von Geld- und Sacheinlagen .....	267	81
II. Grundsatz der Unversehrtheit des Stammkapitals .....	270	82
1. Gründung .....	271	82
2. Erhöhung des Stammkapitals .....	273	83
III. Einzelheiten zur Leistung von Bareinlagen .....	277	84
1. Fälligkeit der Stammeinlage .....	277	84
2. Verwendungsabsprachen .....	286	85
3. Zahlung des Einlagebetrags auf ein Bankkonto .....	290	87
4. Direkte Zahlung an den Gesellschaftsgläubiger .....	295	88
a) Mindesteinlage .....	295	88
b) Resteinlage .....	297	88
5. Darlegungs- und Beweislast .....	298	89
6. Abtretung und Pfändung der Einlageforderung .....	300	89
7. Aufrechnungsverbot .....	303	90
a) Aufrechnungsverbot für den Gesellschafter .....	305	91
b) Aufrechnungsverbot bei Liquidation und Insolvenz ...	309	92
c) Aufrechnungsverbot und Pfändung .....	312	92
d) Aufrechnung durch die Gesellschaft .....	314	92
e) Ausnahme bei Sachübernahmen (§ 19 Abs. 2 Satz 2 GmbHG) .....	321	94
8. Vergleich über die Einlageforderung .....	328	96
9. Schiedsfähigkeit des Kapitalaufbringungsanspruchs .....	330	97
IV. Einzelheiten zur Leistung von Sacheinlagen .....	332	98
1. Gegenstand der Sacheinlage .....	334	98
2. Differenzhaftung bei Überbewertung .....	337	100
3. Leistung an Erfüllungs Statt .....	346	102
V. Verdeckte Sacheinlagen (§ 19 Abs. 4 GmbHG) .....	348	102
1. Tatbestand der verdeckten Sacheinlage bei Gründung und Kapitalerhöhung .....	349	103
a) Einlagegegenstand .....	351	104
b) Verdeckte gemischte Sacheinlage .....	355	105
c) Verwendungsabsprache .....	357	106
d) Keine Umgehungsabsicht .....	365	108
e) Gewöhnliche Umsatzgeschäfte .....	366	109
f) Keine personelle oder gegenständliche Identität erforderlich .....	369	109
g) Beratunsrisiko .....	375	112

	Rz.	Seite
2. Rechtsfolgen der verdeckten Sacheinlage bei Gründung und Kapitalerhöhung .....	378	112
a) Anrechnungslösung.....	379	113
b) Anrechnung bei verdeckter gemischter Sacheinlage „ADCOCOM“ .....	383	114
3. Heilung des verdeckten Sacheinlagegeschäfts .....	391	117
<b>VI. Hin- und Herzahlen (§ 19 Abs. 5 GmbHG) .....</b>	<b>403</b>	<b>119</b>
1. Tatbestand .....	405	120
2. Neuregelung durch das MoMiG .....	411	121
3. Keine personelle Identität .....	413	122
4. Vor-Absprache .....	415	123
5. Befreiung von der Einlageschuld.....	416	123
6. Nachträgliche Erfüllung .....	420	125
<b>VII. Cash-Pool .....</b>	<b>427</b>	<b>127</b>
1. Verdeckte Sacheinlage .....	430	127
2. Hin- und Herzahlen .....	432	128
3. Teilweise verdeckte Sacheinlage .....	434	129
4. Rechtsfolgen.....	435	129
a) Unmittelbare Rechtsfolgen.....	437	130
b) Einlageleistung durch spätere Zahlungen mit Mitteln aus dem Cash-Pool.....	441	131
aa) Verdeckte Sacheinlage .....	441	131
bb) Hin- und Herzahlen .....	442	131
<b>VIII. Besonderheiten bei der Kapitalerhöhung.....</b>	<b>443</b>	<b>132</b>
1. Der Übernahmevertrag.....	443	132
2. Voreinzahlung auf eine Kapitalerhöhung .....	449	133
a) Barkapitalerhöhung .....	450	133
b) Sanierungsfall .....	457	136
c) Sachkapitalerhöhung .....	460	139
<b>IX. Ausfallhaftung nach § 24 GmbHG .....</b>	<b>463</b>	<b>140</b>
<b>X. Verjährung des Einlagenanspruchs.....</b>	<b>465</b>	<b>140</b>
<b>D. Kapitalerhaltung §§ 30, 31 GmbHG .....</b>	<b>469</b>	<b>143</b>
<b>I. Eigenkapitalersatzrecht .....</b>	<b>471</b>	<b>143</b>
<b>II. Anwendungsbereich des Auszahlungsverbots.....</b>	<b>474</b>	<b>144</b>
1. Herbeiführung oder Vertiefung einer Unterbilanz.....	477	145
2. Herbeiführung oder Erhöhung einer Überschuldung.....	483	146
3. Leistungen aufgrund von Austauschverträgen.....	485	147
4. Aufgabe der November-Rechtsprechung.....	486	148
<b>III. Empfänger der Leistung .....</b>	<b>489</b>	<b>148</b>
1. Leistung an den Gesellschafter.....	489	148

## Inhaltsverzeichnis

	Rz.	Seite
2. Leistung an Dritte .....	491	149
a) Leistung an Dritte, die indirekt dem Gesellschafter zugutekommen .....	492	149
b) „Dritte“ als Leistungsempfänger .....	496	150
aa) Treuhänder .....	497	150
bb) Stiller Gesellschafter .....	501	151
cc) Pfandgläubiger und Nießbraucher .....	505	153
dd) Nahe Angehörige .....	507	153
ee) Verbundene Unternehmen .....	510	154
ff) Sonstiges .....	523	158
IV. Art der Leistung .....	525	158
V. Rechtsfolgen bei Verstoß gegen das Kapitalerhaltungs- gebot .....	537	161
1. Leistungsverweigerungsrecht .....	540	162
2. Rückerstattungsanspruch .....	541	162
a) Anspruchsinhalt .....	541	162
b) Einwendungsausschluss .....	549	164
c) Entstehung und Fälligkeit des Anspruchs .....	553	165
d) Erlöschen des Anspruchs .....	562	167
e) Der gutgläubige Empfänger .....	566	168
3. Begrenzung der Ausfallhaftung .....	569	169
4. Schadensersatzanspruch gegen den Geschäftsführer .....	573	169
5. Schadensersatzanspruch gegen den Prokuristen .....	584	172
6. Rückgewähranspruch nach § 43a GmbHG .....	586	173
7. Handlungspflichten .....	590	174
<b>E. Haftungsdurchgriff auf die Gesellschafter .....</b>	<b>591</b>	<b>175</b>
I. Grundsatz der Vermögenstrennung .....	591	175
II. Vermögensvermischung .....	598	176
1. Tatbestand .....	598	176
2. Rechtsfolge .....	609	179
III. Treu und Glauben .....	611	180
IV. Materielle Unterkapitalisierung .....	621	182
V. Existenzvernichtungshaftung .....	623	183
1. Rechtsprechungsentwicklung .....	623	183
2. Voraussetzungen der Existenzvernichtungshaftung .....	628	184
3. „Existenzvernichtungshaftung“ in der Liquidations- gesellschaft .....	641	187
4. Darlegungs- und Beweislast .....	643	188
5. Schuldanerkennnis .....	645	189
6. Rechtsfolgen der Existenzvernichtungshaftung .....	646a	189
7. Verjährung .....	649a	190

	Rz.	Seite
VI. Sonstige Ansprüche aus § 826 BGB .....	650	190
1. Insbesondere Vermögensverlagerung .....	650	190
2. Verjährung des Anspruchs aus § 826 BGB .....	654	192
<b>F. Der Geschäftsanteil</b> .....	<b>655</b>	<b>193</b>
I. Übertragung von Geschäftsanteilen .....	655	193
1. Erfordernis der notariellen Form .....	657	193
a) Geltungsbereich .....	658	193
b) Heilung des Formmangels .....	672	197
2. Auslegung der Verpflichtungsvereinbarung .....	679	198
3. Nichtigkeit der Anteilsübertragung aus sonstigen Gründen .....	681	199
4. Veräußerung aller Geschäftsanteile .....	686	200
5. Einschränkung der Übertragung eines Geschäftsanteils – Vinkulierung .....	691	201
a) Genehmigungserfordernis im Gesellschaftsvertrag nach § 15 Abs. 5 GmbHG .....	692	201
b) Erteilung der Genehmigung .....	697	203
c) Abtretung im Treuhandverhältnis .....	705	204
d) Pfändung des vinkulierten Geschäftsanteils .....	707	204
6. Vorausabtretung des Anspruchs auf Abfindung oder auf das Auseinandersetzungsguthaben und Abtretung des Geschäftsanteils .....	708	205
7. Gutgläubiger Erwerb von Geschäftsanteilen .....	714	206
II. Rechtsstellung von Veräußerer und Erwerber gegenüber der Gesellschaft .....	720	209
1. Gesellschafterliste .....	721	209
a) Überprüfungscompetenz des Registergerichts .....	723	209
b) Unzulässige Ankündigung von Veränderungen .....	727	210
c) Umnummerierung der Geschäftsanteile .....	731	212
d) Einreichung durch den Notar (§ 40 Abs. 2 GmbHG) .....	734	213
2. Legitimation gegenüber der Gesellschaft .....	736	214
3. Haftung für rückständige Einlageverpflichtungen .....	739	214
4. Gewinnauszahlungsanspruch .....	745	215
5. Sonstige Folgen des Erwerbs .....	751	217
III. Mitberechtigung am Geschäftsanteil (§ 18 GmbHG) .....	752	217
IV. Treuhandverhältnis .....	761	218
1. Inhalt des Treuhandvertrags .....	761	218
2. Form der Treuhandabrede .....	763	219
3. Treuhandvertrag und Zustimmungserfordernis .....	766	220
4. Rechtsstellung von Treuhänder und Treugeber .....	768	220

	Rz.	Seite
5. Aufbringung und Erhaltung des Stammkapitals .....	773	221
6. Übertragung der Rechtsstellung von Treugeber und Treuhänder.....	777	222
V. Zusammenlegung von Geschäftsanteilen.....	781	223
VI. Rechtsfolgen des Erwerbs eigener Geschäftsanteile		
durch die GmbH.....	786	224
1. Maßgeblicher Zeitpunkt i. S. d. § 33 Abs. 2 .....	787	224
2. Eigener Geschäftsanteil und Gewinnanspruch.....	788	224
3. Eigener Geschäftsanteil und Alleingesellschafter .....	791	225
<b>G. Einziehung des Geschäftsanteils; Ausschluss und Austritt des Gesellschafters.....</b>	<b>793</b>	<b>227</b>
I. Einziehung des Geschäftsanteils.....	795	227
1. Voraussetzungen der Zwangseinziehung .....	795	227
a) Einziehungsgründe.....	795	227
b) Nachträgliche Zulassung oder Verschärfung.....	805	229
c) Einziehungsbeschluss .....	807	229
d) Klagegegner.....	809	230
2. Kapitalschutz und Gläubigerschutz.....	810	230
a) Schutz der Kapitalaufbringung.....	810	230
b) Erhaltung des Stammkapitals.....	811	230
c) Verbot der Gläubigerdiskriminierung .....	815	231
3. Wirkung der Einziehung.....	817	232
a) Wirkung auf den Geschäftsanteil .....	817	232
b) Rechtswahrung .....	820	233
c) Zeitpunkt des Wirksamwerdens .....	824	233
d) Anpassung an das Stammkapital.....	827	234
II. Ausschluss des Gesellschafters .....	829	235
1. Zulässigkeit .....	829	235
2. Der wichtige Grund .....	836	236
a) Allgemeine Abwägungskriterien .....	837	236
b) Ausschlussklauseln in der Satzung.....	845	238
3. Zweistufiges Ausschlussverfahren .....	855	241
a) Gesellschafterbeschluss.....	856	241
b) Gestaltungsklage.....	860	242
c) Festsetzung der Abfindung.....	867	244
4. Sofortvollzug.....	870	244
5. Kapitalerhaltung.....	874	245
III. Folgen des Ausschlusses .....	879	246
1. Folgen für den Geschäftsanteil .....	879	246
2. Folgen für die Gesellschafterstellung .....	886	247
a) Ausschließung durch Beschluss.....	886	247
b) Ausschließung durch Gestaltungsurteil.....	888	248

	Rz.	Seite
IV. Austritt des Gesellschafters .....	889	248
V. Die Abfindung des ausgeschiedenen Gesellschafters.....	894	249
1. Abfindung in Höhe des Verkehrswerts.....	894	249
2. Anspruchsgegner.....	899	250
3. Beschränkung der Abfindung.....	901	251
a) Grundsätzliche Zulässigkeit der Abfindungs-		
beschränkung.....	901	251
b) Grenzen der Abfindungsbeschränkung .....	905	252
<b>H. Die Treuepflicht in der GmbH.....</b>	<b>914</b>	<b>255</b>
I. Die Treuepflicht unter den Gesellschaftern.....	914	255
1. Sondervorteile – insbesondere Geschäftsführergehalt.....	916	255
2. Mehrheit und Minderheit .....	926	258
3. Stimmrecht .....	933	260
a) Zustimmungspflicht .....	935	260
b) Sanierungsfall.....	940	261
II. Die Treuepflicht zwischen Gesellschafter und GmbH .....	943	262
III. Wettbewerbsverbot der Gesellschafter .....	948	263
1. Abgeleitetes Wettbewerbsverbot .....	948	263
2. Vertragliches Wettbewerbsverbot.....	953	264
IV. Die Gesellschafterklage („actio pro socio/societate“) .....	960	266
<b>I. Die Gesellschafterversammlung.....</b>	<b>969</b>	<b>269</b>
I. Der Aufgabenkreis der Gesellschafter (§ 46 GmbHG).....	970	269
1. Ergebnisverwendung (§ 46 Nr. 1 GmbHG) .....	970	269
2. Teilung von Geschäftsanteilen (§ 46 Nr. 4 GmbHG).....	975	270
3. Rechtsverhältnis zum Geschäftsführer (§ 46 Nr. 5		
und 6 GmbHG).....	977	270
4. Bestellung von Prokuristen und Handlungsbevoll-		
mächtigten (§ 46 Nr. 7 GmbHG).....	978	270
5. Geltendmachung von Ersatzansprüchen		
(§ 46 Nr. 8 GmbHG).....	979	271
a) Anspruchsverfolgung .....	980	271
b) Entbehrlichkeit eines Gesellschafterbeschlusses .....	989	273
c) Vertretung der Gesellschaft in Prozessen		
gegen Geschäftsführer und Gesellschafter.....	990	273
d) Vertretung durch den Aufsichtsrat .....	996	275
II. Einberufung der Gesellschafterversammlung.....	999	276
1. Die sachlichen Einberufungsvoraussetzungen .....	1000	276
2. Die förmlichen Einberufungsvoraussetzungen.....	1001	276
a) Einberufungsfrist.....	1001	276
b) Inhalt der Einberufung.....	1004	277
c) Versammlungsort .....	1006	277

## Inhaltsverzeichnis

	Rz.	Seite
3. Universalversammlung .....	1007	277
4. Einberufung und Ankündigung durch eine Gesellschafterminderheit .....	1013	279
5. Beschlussfassung ohne Gesellschafterversammlung .....	1017	280
6. Kombiniertes Verfahren .....	1024	281
7. Ein-Mann-GmbH .....	1026	282
8. Einheitsgesellschaft .....	1030	282
III. Stimm- und Teilnahmerecht der Gesellschafter .....	1032	283
IV. Beschlussfassung der Gesellschafterversammlung .....	1039	285
1. Versammlungsleitung und Protokollierung .....	1039	285
2. Grundsatz der Mehrheitsbestimmung .....	1042	285
3. Ausübung des Stimmrechts .....	1044	286
a) Stimmabgabe .....	1044	286
b) Stimmrechtsvollmacht .....	1050	287
c) Abspaltung des Stimmrechts vom Mitglied- schaftsrecht .....	1052	287
d) Stimmbindungsvereinbarungen .....	1063	290
e) Insolvenz .....	1071	292
4. Ausschluss des Stimmrechts .....	1072	292
a) Zweck und Grundlagen des Stimmrechtsaus- schlusses .....	1074	293
b) Subjektive Reichweite des Stimmrechtsaus- schlusses .....	1079	294
aa) Grenzbestimmung .....	1080	294
bb) (Wirtschaftliche) Verbundenheit .....	1085	295
cc) Gemeinschaftliches Fehlverhalten von Gesellschaftern .....	1096	298
c) Objektive Reichweite des Stimmrechtsaus- schlusses – Einzelfälle .....	1101	300
aa) Entlastungsbeschluss .....	1101	300
bb) Vornahme eines Rechtsgeschäfts gegenüber einem Gesellschafter .....	1111	302
(1) Grundsatz .....	1112	302
(2) Kein Stimmverbot bei körperschaft- lichen Sozialakten .....	1114	303
cc) Einleitung oder Erledigung eines Rechts- streits gegenüber einem Gesellschafter .....	1123	308
5. Änderungen des Gesellschaftsvertrags .....	1130	309
6. Bindungswirkung des Beschlusses .....	1133	310
V. Beschlussmängelklagen .....	1134	311
1. Anwendung der aktienrechtlichen Grundsätze zur Nichtigkeits- und Anfechtungsklage .....	1134	311
2. Feststellung des Beschlussergebnisses .....	1137	312

	Rz.	Seite
a) Festgestelltes Beschlussergebnis – Anfechtungsklage .....	1137	312
b) Verbindung von Anfechtungs- und Beschluss- feststellungsklage.....	1141	313
aa) Feststellung eines ablehnenden Beschluss- ergebnisses.....	1142	313
bb) Feststellung eines stattgebenden Beschluss- ergebnisses.....	1148	314
c) Fehlende Feststellung des Beschlussergebnisses – Feststellungsklage.....	1149	315
3. Weitere prozessuale Fragen.....	1152	315
a) Zuständiges Gericht und Vertretung im Prozess ....	1152	315
b) Verhältnis von Feststellungs-, Nichtigkeits- und Anfechtungsklage .....	1154	316
c) Rechtsschutzinteresse .....	1162	318
aa) Allgemeines Rechtsschutzbedürfnis – Bestätigung und Neuvornahme .....	1163	318
bb) Anfechtung eines Ausschließungs- beschlusses .....	1169	320
cc) Besonderes Rechtsschutzinteresse.....	1171	321
d) Anfechtungsbefugnis .....	1173	322
e) Fristen .....	1177	322
aa) Nichtigkeitsklage .....	1177	322
bb) Anfechtungsklage .....	1185	324
f) Nebenintervention .....	1192	326
g) Unterbrechung durch Insolvenzeröffnung.....	1197	327
h) Streitwert.....	1198a	328
4. Nichtigkeitsgründe oder Anfechtungsgründe .....	1203	329
5. Ursächlichkeit des Mangels .....	1222	333
6. Satzungsauslegende Beschlüsse .....	1229	334
7. Schiedsfähigkeit von Beschlussmängelstreitigkeiten ....	1231	335
8. Die Unwirksamkeit von Gesellschafterbeschlüssen .....	1233	336
VI. Informationsrechte des Gesellschafters .....	1238	337
<b>J. Der Aufsichtsrat in der GmbH.....</b>	<b>1246</b>	<b>341</b>
I. Haftung des Aufsichtsrats .....	1246	341
II. Übertragung von Befugnissen .....	1255	344
<b>K. Funktion und Stellung des Geschäftsführers .....</b>	<b>1256</b>	<b>345</b>
I. Allgemeines.....	1256	345
II. Übergeordnete Kompetenz der Gesellschafterver- sammlung.....	1263	346

	Rz.	Seite
1. Bestellung und Abberufung, Anstellung und Kündigung .....	1264	347
2. Vertragsänderung und einverständliche Aufhebung.....	1277	349
3. Entlastung der Geschäftsführer .....	1281	351
a) Entlastung .....	1281	351
b) Kein Rechtsanspruch auf Entlastung .....	1288	353
c) Generalbereinigung .....	1292	354
III. Das Organverhältnis.....	1296	355
1. Bestellung zum Geschäftsführer .....	1296	355
2. Unübertragbarkeit der Organstellung .....	1298	355
3. Verhältnis von Organstellung und Anstellungsvertrag.....	1303	357
4. Beendigung der Organstellung, insbesondere durch Widerruf.....	1306	357
a) Widerruf, Wegfall der persönlichen Voraus- setzungen und auflösende Bedingung .....	1306	357
b) Widerruf aus wichtigem Grund .....	1310	358
aa) Wichtiger Grund .....	1312	358
bb) Widerruf und Treuepflicht .....	1316	360
cc) Verwirkung .....	1319	361
dd) Nachschieben von Gründen.....	1321	361
ee) Wirksamkeit des Widerrufs.....	1324	362
ff) Keine Einschränkung des Widerrufsrechts ....	1327	363
c) Kein schuldrechtlicher Anspruch auf Weiter- beschäftigung als Geschäftsführer.....	1329	363
5. Beendigung der Organstellung durch Amts- niederlegung .....	1333	365
a) Erklärung und Wirksamkeit.....	1333	365
b) Niederlegung und Anstellungsverhältnis.....	1341	367
c) Folgen der Amtsniederlegung des Alleingeschäfts- führers .....	1343	367
6. Handelsregister und Rechtsschein .....	1347	368
7. Einzelheiten zur Geschäftsführungsbefugnis.....	1352	369
8. Einzelheiten zur Vertretungsbefugnis .....	1359	371
a) Gesamt – oder Einzelvertretungsbefugnis .....	1360	371
b) Wissenszurechnung .....	1368	373
c) Vertretung gegenüber Geschäftsführern.....	1371	373
d) Verbot des Selbstkontrahierens .....	1374	373
e) Unbeschränkbarkeit der Vertretungsbefugnis im Außenverhältnis .....	1382	375
IV. Das Anstellungsverhältnis.....	1390	377
1. Rechtliche Einordnung des Anstellungsvertrags .....	1390	377
a) Grundsätzlich keine Anwendung arbeitsrechtlicher (Schutz)Vorschriften .....	1391	377
b) Schutzbedürfnis des Geschäftsführers .....	1393	379

	Rz.	Seite
c) Privatautonome Gestaltungsfreiheit.....	1396	381
d) Diskriminierungsschutz nach dem AGG.....	1398a	381
2. Bezüge des Geschäftsführers.....	1404	383
a) Vergütung der Geschäftsführer .....	1404	383
b) Tantiemevereinbarungen.....	1409	384
c) Auszahlung überhöhter Bezüge und rück- wirkende Erhöhung .....	1414	385
3. Beendigung des Dienstverhältnisses .....	1420	386
a) Ordentliche Kündigung .....	1421	387
aa) Anwendbarkeit des § 622 Abs. 1 und 2 BGB....	1421	387
bb) Kein rechtfertigender Grund erforderlich.....	1422	387
b) Außerordentliche Kündigung .....	1423	388
aa) Kündigungsgrund – Allgemeines.....	1423	388
bb) Kündigungsgrund – Einzelfälle.....	1435	390
cc) Verdachtskündigung.....	1440	392
dd) Keine Abmahnung.....	1444	392
ee) Keine Einschränkung des Kündigungsrechts....	1448	393
ff) Erklärungsfrist .....	1449	393
(1) Maßgeblicher Kenntnisträger .....	1453	394
(2) Kenntnisumfang .....	1460	396
gg) Keine Angabe von Kündigungsgründen.....	1465	397
hh) Nachschieben von Gründen.....	1469	398
ii) Umdeutung und Auslegung von Erklärungen.....	1478	399
jj) Prozessuales .....	1482	401
kk) Schadensersatz nach § 628 Abs. 2 BGB.....	1485	401
c) Annahmeverzug der Gesellschaft .....	1489	402
d) Nachvertragliche Pflichten .....	1498	405
4. Vertragliche Verknüpfung der Beendigung von Organverhältnis und Anstellungsvertrag.....	1499	405
<b>L. Haftung des Geschäftsführers .....</b>	<b>1506</b>	<b>409</b>
<b>I. Innenhaftung (§ 43 Abs. 2 GmbHG) .....</b>	<b>1506</b>	<b>409</b>
1. Reichweite der Vorschrift – Drittschutz .....	1507a	409
2. Passivlegitimation .....	1512	410
a) Geschäftsführer .....	1512	410
b) Faktischer Geschäftsführer.....	1516	411
c) Prokurist .....	1520	412
3. Verhältnis der Organhaftung zu anderen Haftungsgrundlagen .....	1522	412
4. Pflichtverletzung des Geschäftsführers .....	1526	413
a) Allgemeines .....	1526	413
b) Selbstbegünstigung.....	1529	413
c) Sonstige Einzelpflichten.....	1532	414

	Rz.	Seite
5. Verschulden .....	1539	416
a) Sorgfaltsmaßstab .....	1539	416
b) Verschuldensreduktion .....	1540	416
c) Entlastung durch Berater – Rechtsirrtum .....	1543	417
6. Insbesondere Wettbewerbsverbot und Geschäftschance .....	1549b	419
a) Wettbewerbsverbot während der Amtszeit .....	1550	419
aa) Tatbestand .....	1550	419
bb) Rechtsfolge .....	1560	422
b) Wettbewerbsverbot nach der Amtszeit .....	1564	423
aa) Nachvertragliche Treuepflicht .....	1564	423
bb) Vertragliches Wettbewerbsverbot .....	1568	424
c) Keine Anwendung der §§ 74 ff. HGB – Karrenzentschädigung .....	1573	425
7. Handeln im Einverständnis mit den Gesellschaftern .....	1579	426
8. Haftungsprivilegierung durch unternehmerisches Ermessen .....	1587	428
9. Verjährung .....	1588	429
a) Verjährung nach § 43 Abs. 4 GmbHG .....	1588	429
b) Verjährung nach allgemeinen Regeln .....	1597	430
10. Prozessuales, insbesondere Beweislast .....	1599	431
II. Außenhaftung .....	1606a	433
1. Grundsätzlich keine Haftung gegenüber Dritten .....	1606a	433
2. Verschulden bei Vertragsschluss .....	1607	433
3. Rechtsscheinhaftung des Handelnden .....	1613	435
III. Haftung des Geschäftsführers im Zusammenhang mit der Insolvenz .....	1625	439
1. Insolvenzreife der Gesellschaft .....	1626	439
a) Zahlungsunfähigkeit nach § 17 InsO .....	1627	439
aa) Zahlungseinstellung § 17 Abs. 2 Satz 2 InsO .....	1628	439
(1) Voraussetzungen der Zahlungs- einstellung .....	1628	439
(2) Darlegungs- und Beweislast .....	1636	442
(3) Indizien für Zahlungseinstellung bzw. Zahlungsunfähigkeit .....	1638	442
(4) Abgrenzung zur Zahlungsstockung .....	1642	444
(5) Wiederaufnahme von Zahlungen .....	1644	444
bb) Zahlungsunfähigkeit § 17 Abs. 1 Satz 1 InsO .....	1647	445
(1) Abgrenzung zur Zahlungsstockung .....	1648	445
(2) Liquiditätsbilanz .....	1654	447
(a) Allgemeines .....	1654	447
(b) Forderungen .....	1659	448

	Rz.	Seite
(c) Liquide Mittel .....	1666	450
(3) Darlegungs- und Beweislast.....	1670	450
b) Überschuldung nach § 19 InsO.....	1672	451
aa) Überschuldungsbegriff.....	1672	451
bb) Feststellung der Überschuldung .....	1679	453
(1) Darlegungs- und Beweislast.....	1679	453
(2) Rechnerische Überschuldung.....	1683	454
(3) Fortbestehensprognose.....	1685	455
(4) Bilanzierung.....	1693	457
2. Haftung für Zahlungen nach Zahlungsunfähigkeit oder Überschuldung .....	1695	458
a) Normadressat.....	1696	458
b) Zahlungen .....	1699	459
aa) Begriffsbestimmung.....	1699	459
bb) Beginn des Zahlungsverbots.....	1703	460
cc) Einzelne Zahlungen .....	1706	461
dd) Veranlassung der Zahlung .....	1714	464
ee) Darlegungs- und Beweislast .....	1716	464
c) Verschulden – Sorgfalt des ordentlichen Geschäftsmanns.....	1718	465
aa) Allgemeines .....	1718	465
bb) Einzelheiten.....	1723	466
(1) Beobachtung der wirtschaftlichen Lage ...	1723	466
(2) Aufrechterhaltung des Geschäftsbetriebs .....	1734	469
(3) Pflichtenkollision .....	1737	470
(a) Steuer.....	1738	470
(b) Arbeitnehmeranteile zur Sozialversicherung .....	1741	471
(c) Untreue .....	1745	473
cc) Darlegungs- und Beweislast .....	1746	473
d) Verjährung .....	1751	475
e) Ungekürzte Erstattung .....	1752	475
f) Anfechtbarkeit der Zahlung.....	1754	476
3. Haftung bei Verstoß gegen die Insolvenz- antragspflicht.....	1758	477
a) Alt- oder Neugläubiger und die Rechtsfolgen.....	1759	477
aa) Abgrenzung.....	1759	477
bb) Altgläubigerschaden .....	1763	478
cc) Neugläubigerschaden – Vertrauensschaden ...	1768	479
(1) Ersatzfähiger Schaden – Negatives Interesse .....	1770	480
(2) Die Bank als Neugläubigerin .....	1782	484
(3) Keine Anspruchskürzung .....	1784	484
(4) Geltendmachung des Schadens.....	1786	485

## Inhaltsverzeichnis

	Rz.	Seite
b) Verletzung der Insolvenzantragspflicht .....	1787	485
c) Patronatserklärung .....	1795	487
d) Verschulden .....	1798	488
f) Verjährung .....	1802	488
4. Unerlaubte Handlung.....	1804	489
a) Sittenwidrige Schädigung nach § 826 BGB.....	1804	489
b) Nichtabführung von Arbeitnehmerbeiträgen zur Sozialversicherung .....	1810	491
aa) Keine Pflichtenkollision bei Insolvenzreife ....	1811	491
bb) Anfang und Ende der Verantwortlichkeit.....	1816	493
cc) Pflichtenkreis und Verantwortlichkeit .....	1819	493
dd) Fehlende Möglichkeit normgemäßen Verhaltens.....	1822	494
ee) Kausalität und Säumniszuschlag .....	1828	496
c) Buchführungspflicht § 41 GmbHG .....	1831	497
<b>M. Auflösung und Nichtigkeit der Gesellschaft .....</b>	<b>1834</b>	<b>499</b>
I. Lehre vom Doppeltatbestand .....	1834	499
II. Auflösung der Gesellschaft.....	1836	499
III. Die Liquidatoren.....	1840	500
1. Anmeldung der Liquidatoren .....	1840	500
2. Zeichnung der Liquidatoren.....	1843	501
IV. Das Sperrjahr .....	1846	502
V. Kapitalaufbringung und Kapitalerhaltung in der Liquidation .....	1847	502
<b>Stichwortverzeichnis .....</b>		<b>503</b>