

# Inhaltsverzeichnis

	Rz.	S.
<b>Teil 1 Stille Gesellschaft</b> .....	1	1
I. Grundlagen .....	1	1
1. Begriffsbestimmung und gesellschaftsrechtliche Einordnung .....	1	1
2. Funktionen und wirtschaftliche Bedeutung der stillen Gesellschaft .....	4	2
3. Erscheinungsformen .....	7	4
4. Tatbestandsmerkmale und Abgrenzung gegen verwandte Rechtsinstitute .....	11	5
a) Allgemeine Kennzeichen .....	12	6
b) Abgrenzung .....	17	8
aa) Partiarische Rechtsverhältnisse .....	18	8
bb) Genussrechte .....	21	9
cc) Andere Formen mittelbarer Gesell- schaftsbeteiligungen .....	23	11
II. Begründung der stillen Gesellschaft .....	24	11
1. Abschluss des Gesellschaftsvertrags .....	25	12
a) Formfragen .....	26	12
aa) Formbedürftige Verfügungen nach all- gemeinen Zivilrecht .....	27	12
bb) Schenkung von stillen Beteiligungen .....	28	12
b) Genehmigungserfordernisse bei Beteiligung Minderjähriger .....	33	15
aa) Stiller Gesellschafter .....	33	15
bb) Geschäftsinhaber .....	35	17
c) Vertretung des Geschäftsinhabers bei Ver- tragsschluss .....	38	18
aa) Einzelkaufmann .....	39	18
bb) Personengesellschaften .....	41	18
cc) Gesellschaften mit beschränkter Haftung .....	43	19
dd) Aktiengesellschaften und Kommandit- gesellschaften auf Aktien .....	45	21
d) Anwendbarkeit der Grundsätze über fehler- hafte Gesellschaften .....	48	22

Inhaltsverzeichnis

	Rz.	S.
2. Inhaltskontrolle anhand der Bestimmungen über Allgemeine Geschäftsbedingungen .....	54	27
3. Mögliche gesetzliche Beschränkungen beim Vertragsabschluss .....	58	28
III. Wesentliche Beitragspflichten der Beteiligten .....	59	28
1. Stiller Gesellschafter .....	60	29
a) Art der Beitragsleistung .....	60	29
b) Bewertung der Vermögenseinlage .....	64	31
c) Übertragbarkeit und Pfändbarkeit der stillen Beteiligung .....	66	32
2. Geschäftsinhaber .....	70	34
IV. Rechtsstellung der Beteiligten .....	72	35
1. Organisationsstruktur und Außenhaftung .....	73	36
a) Geschäftsführung durch den Geschäfts- inhaber .....	73	36
aa) Pflichteninhalt .....	73	36
bb) Haftung bei Pflichtverletzung .....	77	37
b) Kontroll- und Informationsrechte des stillen Gesellschafters .....	79	38
aa) Gesetzliche Regelung .....	80	39
bb) Vertragliche Regelungen .....	88	43
c) Außenhaftung .....	93	45
2. Vermögensverhältnisse; Gewinn- und Verlust- beteiligung .....	96	46
a) Vermögen des Geschäftsinhabers .....	96	46
b) Gewinnbeteiligung des stillen Gesellschafters .....	97	47
aa) Dispositive gesetzliche Regeln zur Gewinnberechnung .....	99	47
bb) Gesellschaftsvertragliche Regeln zur Gewinnberechnung .....	102	48
cc) Besonderheiten der Gewinnberechnung .....	106	51
dd) Auslegungsbedarf und Feststellung des Jahresabschlusses .....	108	52
ee) Fälligkeit des Gewinnauszahlungs- anspruchs und Auszahlungsmodalitäten .....	111	53
c) Verlustbeteiligung des stillen Gesellschafters .....	114	54
V. Atypische Ausgestaltung des Gesellschaftsverhält- nisses .....	117	55

Inhaltsverzeichnis

	Rz.	S.
1. Änderungen der Mitgliedschaftsrechte des stillen Gesellschafters .....	119	56
a) Teilhabe am Geschäftsvermögen .....	119	56
b) Beteiligung an der Geschäftsführung .....	121	57
2. Änderung der zweigliedrigen Struktur des stillen Gesellschaftsverhältnisses .....	125	59
a) Mehrgliedrige stille Gesellschaft .....	126	59
aa) Grundform der zweigliedrigen stillen Gesellschaft .....	126	59
bb) Koordination der Rechtsausübung unter den stillen Gesellschaftern .....	127	60
cc) Zusammenschluss der stillen Gesellschafter zu einer GbR .....	130	61
dd) Einheitliches stilles Gesellschaftsverhältnis .....	133	62
b) Stille Publikumsgesellschaft .....	136	64
3. Stille Beteiligung des Kommanditisten .....	141	67
4. Prospekthaftung .....	144	69
a) Rechtsgrundlage .....	145	69
b) Prospekthaftungspflichtige .....	147	71
c) Kausalität, Verschulden, Schaden .....	148	72
d) Verjährung .....	150	73
5. Stille Beteiligungen an Aktiengesellschaften .....	151	74
a) Formale Anforderungen an die Begründung der stillen Gesellschaft .....	152	75
b) Inhaltliche Schranken der Vertragsgestaltung .....	158	78
aa) Kontroll- und Informationsrechte .....	159	78
bb) Zustimmungsvorbehalt bei Strukturmaßnahmen .....	161	79
cc) Mitwirkungsrechte bei Geschäftsführungsfragen .....	164	81
dd) Weitergehende Teilhabe an der Geschäftsführung .....	166	83
c) Zulässige Höhe der Gewinnabführung .....	169	84
VI. Umwandlung der beteiligten Rechtsträger .....	170	85
1. Allgemeine Umwandlungsgrundsätze .....	171	85
a) Universalsukzession und Übertragbarkeit des stillen Beteiligungsverhältnisses .....	172	85
b) Entscheidungsautonomie der Anteilsinhaber und Mitwirkungsrechte .....	175	86

Inhaltsverzeichnis

	Rz.	S.
2. Verschmelzung der Inhabergesellschaft .....	176	87
a) Wirkungen der Eintragung der Verschmel-		
zung .....	176	87
aa) Aufnehmende Gesellschaft .....	177	87
bb) Übertragende Gesellschaft .....	178	88
(1) Universalsukzession .....	178	88
(2) Stille Beteiligung als Sonderrecht		
nach § 23 UmwG? .....	179	88
(3) Besonderheiten bei der Verschmel-		
zung auf eine Aktiengesellschaft .....	182	90
b) Zustimmungsrecht nach dem stillen		
Gesellschaftsvertrag .....	184	91
aa) Aufnehmende Gesellschaft .....	184	91
bb) Übertragende Gesellschaft .....	185	91
c) Mitwirkungs- oder Stimmrecht nach dem		
Umwandlungsgesetz .....	187	92
aa) Typische stille Gesellschaft .....	187	92
bb) Atypische stille Gesellschaft .....	188	93
d) Rechtsfolgen bei Verletzung des stillen		
Gesellschaftsvertrags .....	190	94
aa) Typische stille Gesellschaft .....	191	94
bb) Atypische stille Gesellschaft .....	193	96
3. Spaltung des Geschäftsinhabers .....	194	96
a) Spaltung von Unternehmen .....	194	96
b) Ausgliederung aus dem Vermögen eines		
Einzelkaufmanns .....	198	98
4. Formwechsel der Inhabergesellschaft .....	199	98
a) Nach Umwandlungsgesetz .....	199	98
b) Kraft anderer gesetzlicher Regeln .....	202	100
5. Umwandlung des stillen Gesellschafters .....	204	101
VII. Auflösung und Auseinandersetzung der stillen		
Gesellschaft .....	207	102
1. Grundlagen .....	208	102
a) Rechtsqualität und Bedeutung der Auflösung .....	208	102
b) Vertragliche Regelungen zur Fortsetzung .....	211	104
2. Auflösungsgründe .....	212	104
a) Kündigung .....	212	104
aa) Ordentliche Kündigung .....	214	105
bb) Außerordentliche Kündigung .....	217	106

## Inhaltsverzeichnis

	Rz.	S.
cc) Kündigung des stillen Gesellschafts- verhältnisses durch Gläubiger der Beteiligten .....	223	109
b) Sonstige Auflösungsgründe .....	225	110
aa) Erreichen und Verfehlen des Gesell- schaftszwecks .....	226	110
bb) Zeitablauf, Eintritt einer auflösenden Bedingung, Beschluss über die Auf- hebung .....	227	111
cc) Tod des Geschäftsinhabers .....	228	111
dd) Insolvenz eines Gesellschafters .....	231	113
3. Auflösungsfolgen .....	233	114
a) Funktion und Wirkungsweise der Ausein- dersetzung .....	233	114
b) Durchführung der Auseinandersetzung .....	236	115
aa) Ermittlung des Auseinandersetzung- anspruchs .....	236	115
bb) Behandlung von Dienst- oder Sachlei- stungen, Gebrauchsüberlassungen und Darlehen .....	239	117
cc) Abwicklung schwebender Geschäfte .....	243	118
dd) Besonderheiten bei der Ermittlung des Auseinandersetzungsguthabens in einer „vermögensmäßig“ atypisch stillen Gesellschaft .....	249	120
c) Auseinandersetzung in Geld .....	252	121
aa) Fälligkeit und Durchsetzung des Aus- zahlungsanspruchs bei aktivem Einlagen- konto .....	252	121
bb) Rechtsfolgen eines passiven Einlagen- kontos .....	257	123
cc) Vertragliche Auseinandersetzung- klauseln .....	261	125
4. Beendigung der stillen Beteiligung ohne Auseinandersetzung .....	265	126
a) Konfusion .....	266	126
b) „Umwandlung“ der stillen Beteiligung .....	268	127
aa) Gesellschaftsvertragliche Absprachen .....	269	127
bb) „Umwandelnde Beendigung“ vor dem Börsengang .....	274	129

## Inhaltsverzeichnis

	Rz.	S.
5. Änderungstatbestände ohne Auflösungsfolge .....	279	131
a) Tod des stillen Gesellschafters .....	279	131
b) Auflösung einer an der stillen Gesellschaft beteiligten Gesellschaft .....	283	133
c) Rückgewähr der stillen Einlage .....	285	134
d) Verlust von Geschäftsfähigkeit oder Kauf- mannseigenschaft .....	286	135
VIII. Stille Gesellschaft in der Insolvenz .....	288	135
1. Allgemeines .....	288	135
2. Geltendmachung von Auseinandersetzungs- ansprüchen in der Insolvenz des Geschäfts- inhabers .....	291	136
a) Auflösung und Auseinandersetzung der stillen Gesellschaft .....	291	136
b) Auseinandersetzungsguthaben als Insolvenz- forderung .....	296	138
aa) Rechtsstellung des stillen Gesellschafters .....	296	138
bb) Sonstige Forderungen .....	298	140
c) Pflicht des stillen Gesellschafters zur Zahlung in die Insolvenzmasse .....	300	140
d) Eigenkapitalersetzende stille Beteiligungen und stille Beteiligungen mit Eigenkapital- charakter .....	303	141
aa) Eigenkapitalersatz .....	305	142
(1) Stille Einlage .....	305	142
(2) Andere Leistungen .....	312	145
bb) „Materielle“ Eigenkapitalqualität .....	313	145
cc) Rangrücktrittsvereinbarung .....	317	148
3. Anfechtbare Rechtshandlungen .....	322	150
a) Systematische Einordnung .....	322	150
b) Tatbestandliche Voraussetzungen .....	325	151
c) Ausschluss der Anfechtung .....	331	154
d) Ausübung des Anfechtungsrechts .....	332	154
IX. Bankaufsichtsrechtliche Aspekte .....	334	155
1. Stille (Publikums-)Beteiligungen und Einlagen- begriff des KWG .....	334	155
2. Zurechnung von stillen Vermögenseinlagen zum Eigenkapital von Kreditinstituten .....	340	159

	Rz.	S.
<b>Teil 2 Unterbeteiligung an Gesellschaftsanteilen</b> .....	342	161
I. Grundlagen .....	342	161
1. Struktur der Unterbeteiligung und Rechts- beziehungen zwischen den Beteiligten .....	342	161
2. Abgrenzung zu verwandten Rechtsinstituten .....	353	166
a) Stille Gesellschaft .....	354	166
b) Bruchteilsgemeinschaft .....	355	167
c) Partiarische Darlehensverhältnisse .....	356	167
d) Treuhand .....	357	168
e) Sonstige .....	360	169
3. Erscheinungsformen .....	362	170
a) Offene und verdeckte Unterbeteiligung .....	362	170
b) Typische und atypische Unterbeteiligung .....	363	170
4. Motive für die Begründung der Unterbeteiligung .....	365	171
a) Fehlende Publizität .....	366	171
b) Regelungen zur Erbfolge .....	367	172
c) Deckung des Kapitalbedarfs des Haupt- beteiligten bzw. der Hauptgesellschaft .....	369	173
d) Beteiligung von Arbeitnehmern .....	370	173
e) Steuerliche Motive .....	371	174
f) Wettbewerbsgründe .....	372	174
II. Begründung der Unterbeteiligung .....	373	174
1. Vertragliche Einigung zwischen Hauptbeteiligtem und Unterbeteiligtem .....	373	174
2. Zustimmungspflicht der Hauptgesellschaft .....	379	177
3. Formfragen .....	381	178
4. Mehrzahl von Unterbeteiligungen .....	388	181
a) Mehrgliedrige Unterbeteiligung .....	389	181
b) Mehrstufige Unterbeteiligung .....	393	182
III. Rechtsstellung des Unterbeteiligten .....	394	182
1. Die Rechtsstellung des Unterbeteiligten im Ver- hältnis zur Gesellschaft .....	395	183
a) Unabhängigkeit von der Hauptgesellschaft .....	395	183
b) Einfluss des Hauptgesellschaftsvertrags auf die Unterbeteiligung .....	398	184
c) Treuepflicht .....	400	184
d) Stimmrecht .....	402	185
e) Kontroll- und Informationsrechte .....	404	186
f) Grundlagengeschäfte der Hauptgesellschaft .....	408	188
g) Beteiligung an Kapitalmaßnahmen .....	409	188

## Inhaltsverzeichnis

	Rz.	S.
h) Wettbewerbsverbot .....	412	189
i) Haftung .....	413	189
2. Rechte und Pflichten des Haupt- und Unter- beteiligten innerhalb der Unterbeteiligungs- gesellschaft .....	414	190
a) Geschäftsführung .....	415	190
b) Einlagepflicht .....	423	193
c) Gewinn- und Verlustbeteiligung .....	429	195
d) Wettbewerbsverbote .....	439	198
e) Haftung .....	440	198
f) Treuepflicht .....	443	199
IV. Atypische Ausgestaltung der Unterbeteiligung .....	445	199
1. Beteiligung an der Geschäftsführung der Haupt- gesellschaft .....	446	199
2. Wirtschaftliche Beteiligung an der Substanz des Anteils .....	449	200
3. Verbandsmäßige Unterbeteiligung .....	450	201
V. Übertragung von Haupt- und Unterbeteiligung .....	451	201
VI. Beendigung der Unterbeteiligung .....	458	203
1. Beendigungsgründe .....	459	203
a) Kündigung .....	462	203
b) Zweckvereitelung und Zweckerreichung .....	466	205
c) Tod .....	469	206
d) Insolvenz .....	472	207
e) Konfusion .....	479	209
2. Fortsetzung der Unterbeteiligung trotz Veränderungen in der Hauptgesellschaft .....	480	209
3. Rechtsfolgen der Beendigung .....	485	210
<b>Teil 3 Treuhand an Gesellschaftsanteilen .....</b>	<b>492</b>	<b>213</b>
I. Grundlagen .....	492	213
1. Begriffsbestimmung und Erscheinungsformen .....	492	213
2. Motive für die Errichtung einer Treuhand .....	496	215
a) Fremdnützige Treuhand .....	497	215
b) Eigennützige Treuhand .....	501	217
c) Doppeltreuhand .....	504	219
3. Abgrenzung zu verwandten Rechtsinstituten .....	506	220
a) Unterbeteiligung .....	507	220
b) Atypisch stille Gesellschaft .....	510	222
c) Mittelbare Stellvertretung .....	511	222

## Inhaltsverzeichnis

	Rz.	S.
II. Begründung des Treuhandverhältnisses .....	512	223
1. Außenverhältnis .....	513	223
a) Übertragungstreuhand .....	514	223
b) Vereinbarungstreuhand .....	515	224
c) Erwerbstreuhand .....	517	225
2. Innenverhältnis .....	518	226
a) Rechtliche Zulässigkeit .....	519	226
b) Formerfordernisse .....	522	228
aa) § 15 Abs. 3 GmbHG .....	523	228
bb) § 15 Abs. 4 GmbHG .....	524	228
cc) § 518 Abs. 1 BGB .....	530	231
c) Beteiligung Minderjähriger .....	531	232
d) Widerrufsmöglichkeiten .....	534	234
3. Verhältnis von Gesellschafts- und Treuhand- vertrag .....	535	234
III. Rechtsstellung der Treuhandbeteiligten im Verhältnis zur Gesellschaft .....	537	235
1. Gesellschafterstellung des Treuhänders .....	537	235
a) Grundsatz .....	537	235
b) Ausstrahlungswirkung des Treuhandverhält- nisses .....	540	237
2. Erstreckung gesellschaftsrechtlicher Pflichten auf den Treugeber .....	543	239
a) Mittelbare Außenhaftung für Gesellschafts- verbindlichkeiten in Personengesellschaften .....	544	239
b) Mittelbare Innenhaftung in Kapitalgesell- schaften .....	546	240
aa) Einbeziehung kraft Gesetzes .....	547	240
bb) Weitergehende Kapitalaufbringungs- und Kapitalerhaltungsverantwortung .....	549	241
cc) Ausfall- und Handelndenhaftung .....	553	244
c) Wettbewerbsverbote .....	554	245
3. Unmittelbare Einflußnahme des Treugebers auf gesellschaftsinterne Vorgänge .....	555	246
a) Grundlagen .....	556	246
b) Stimmrecht .....	559	247
c) Informations- und Kontrollrechte .....	562	249
d) Geschäftsführungsbefugnis .....	565	251

## Inhaltsverzeichnis

	Rz.	S.
IV. Innenverhältnis zwischen Treugeber und Treuhänder .....	568	252
1. Wesentliche Vertragsinhalte .....	570	253
a) Weisungsrechte des Treugebers, Stimmbin- dungsvereinbarung .....	570	253
b) Informationsrechte und -pflichten des Treu- gebers .....	572	254
c) Herausgabeansprüche des Treugebers .....	575	255
d) Aufwendungsersatz- und Freistellungs- ansprüche des Treuhänders .....	576	256
e) Innenhaftung der Treuhandbeteiligten .....	579	257
2. Schutz des Treugebers vor missbräuchlichen Verfügungen des Treuhänders .....	581	258
V. Atypische Treuhandformen .....	586	260
1. Publikums-Treuhandgesellschaft .....	587	261
a) Treuhänderpflichten .....	589	262
b) Auslegung und Inhaltskontrolle von Treu- hand- und Gesellschaftsvertrag .....	593	264
c) Gesellschaftsrechtliche Bindung unter den Treugebern .....	596	266
2. Treuhänderischer Erwerb von eigenen Gesell- schaftsanteilen für die Gesellschaft .....	597	266
VI. Treuhand in der Einzelzwangsvollstreckung und Insolvenz .....	600	268
1. Einzelzwangsvollstreckung gegen den Treuhänder und Insolvenz des Treuhänders .....	600	268
a) Rechtliche Ausgangslage .....	601	268
b) Schutz des Treugebers durch sachgerechte Vertragsgestaltung .....	606	271
2. Einzelzwangsvollstreckung gegen den Treugeber und Insolvenz des Treugebers .....	609	272
3. Insolvenz der Gesellschaft .....	611	274
VII. Wechsel der Treuhandbeteiligten .....	612	274
1. Treuhänder .....	613	274
2. Treugeber .....	615	275
VIII. Beendigung und Rückabwicklung des Treuhand- verhältnisses .....	617	276
1. Beendigungsgründe .....	617	276
a) Kündigung .....	618	277
b) Umwandlung der Gesellschaft .....	619	277

Inhaltsverzeichnis

	Rz.	S.
2. Rückabwicklung des Treuhandverhältnisses .....	623	279
a) Abwicklungsschuldverhältnis .....	623	279
b) Durchführung des Gesellschafterwechsels .....	624	280
c) Nachwirkende Haftungsrisiken .....	626	281
3. Beendigung der mehrgliedrigen Treuhand .....	627	282
IX. Besonderheiten der Sicherungstreuhand an Gesell-		
schaftsanteilen .....	631	283
1. Grundlagen .....	632	284
2. Abgrenzung zur Anteilsverpfändung .....	634	284
a) Keine Gesellschafterstellung des Pfand-		
gläubigers .....	635	285
b) Eingeschränkter Schutz des Pfandgläubigers		
vor Beeinträchtigung seines Pfandrechts .....	636	286
c) Verwertung des gepfändeten Gesellschafts-		
anteils .....	637	287
3. Wesentlicher Inhalt der Sicherungsvereinbarung .....	638	288
a) Interessenlage der Beteiligten .....	639	288
b) Vertragliche Gestaltung .....	642	289
4. Verwertung des Geschäftsanteils .....	645	290
5. Besonderheiten in der Einzelzwangsvollstreckung		
und Insolvenz .....	647	292
a) Für den Sicherungsnehmer .....	648	292
b) Für den Sicherungsgeber .....	651	293
<b>Literaturverzeichnis .....</b>		<b>295</b>
<b>Stichwortverzeichnis .....</b>		<b>317</b>