

# Inhaltsverzeichnis

## Teil A. Gründung

### § 1 Rechtsformwahl

I. Problemstellung .....	2
1. Rechtsformwahl und deren Anlässe .....	2
2. Zahlenmäßige Bedeutung der GmbH .....	3
II. Notwendige Vorüberlegungen .....	3
1. Bestandsaufnahme des konkreten Vorhabens .....	3
2. Einschränkungen bei der Rechtsformwahl .....	4
3. Entscheidungskriterien .....	4
4. Weiterer Gang der Darstellung .....	5
III. Die Weichenstellung: Personengesellschaft, Einzelunternehmen oder Körperschaft? .....	5
1. Strukturelle Unterschiede .....	6
2. Unterschiede in der Besteuerung .....	7
3. Bedeutung des Steuerrechts für die Rechtsformwahl .....	9
IV. Überblick über die Rechtsformen im Gesellschaftsrecht .....	10
1. Auf Gewinnerzielung ausgerichtete Organisationen .....	10
2. Nicht auf Gewinnerzielung ausgerichtete Organisationen .....	16
V. Entscheidungskriterien für die Rechtsformwahl .....	18
1. Finanzierung unter Berücksichtigung der laufenden Besteuerung .....	18
2. Vergütungen an Unternehmer .....	32
3. Haftungsbegrenzung und Publizitätspflicht .....	34
4. Leitung, Überwachung und Mitbestimmung .....	36
5. Konzern .....	39
6. Unternehmenskauf, -verkauf .....	41
7. Immobilien im Unternehmensvermögen .....	45
8. Unternehmensnachfolge .....	48
9. Umwandlung .....	49
10. Gründungsaufwand .....	51
V. Fazit und Checklisten .....	52
1. Checkliste: Rechtsformwahl aufgrund unterschiedlicher Besteuerung .....	52
2. Checkliste: Rechtsformwahl aufgrund gesellschaftsrechtlicher Unterschiede .....	54

### § 2 Satzung

I. Rechtsnatur, Inhalt, Auslegung, Form und Sprache der Satzung .....	60
1. Rechtsnatur .....	60
2. Inhalt der Satzung .....	61
3. Auslegung der Satzung .....	66
4. Form der Satzung .....	67
5. Sprache der Satzung .....	69
II. Checklisten zur Bestimmung der Satzungsstruktur .....	69
III. Erläuterungen zu Einzelbestimmungen .....	74
1. Firma .....	74
2. Sitz .....	76
3. Gesellschaftszweck; Unternehmensgegenstand .....	78
4. Stammkapital, Geschäftsanteile und Nebenleistungspflichten .....	81
5. Nachschusspflichten .....	91
6. Geschäftsführung .....	92

# Inhaltsverzeichnis

---

7. Vertretungsbefugnis .....	100
8. Gesellschafterversammlung .....	102
9. Gesellschafterbeschlüsse .....	109
10. Aufsichtsrat/Beirat .....	115
11. Wettbewerbsverbot; Verschwiegenheitspflicht .....	129
12. Verfügungen über Geschäftsanteile .....	132
13. Teilung von Geschäftsanteilen .....	144
14. Zusammenlegung von Geschäftsanteilen .....	145
15. Gesellschafterliste .....	146
16. Ehelicher Güterstand .....	148
17. Nachfolgeregelung im Todesfall; Testamentsvollstreckung .....	149
18. Gemeinsamer Vertreter bei Mitberechtigung an Geschäftsanteilen und in sonstigen Fällen .....	151
19. Einziehung von Geschäftsanteilen .....	152
20. Geschäftsjahr .....	159
21. Jahresabschluss/Lagebericht .....	160
22. Ergebnisverwendung .....	164
23. Leistungsverkehr mit Gesellschaftern .....	175
24. Dauer der Gesellschaft .....	177
25. Kündigung/Austrittsrecht, Ausschluss .....	177
26. Liquidation .....	183
27. Bekanntmachung .....	185
28. Gründungsaufwand/Kosten der Kapitalerhöhung .....	185
29. Schriftform .....	186
30. Salvatorische Klausel .....	187
31. Streitbeilegung .....	187

## § 3 Gründungsvorgang

I. Vorgründungsvertrag und Vorgründungsgesellschaft .....	192
1. Rechtsstellung der Vorgründungsgesellschaft .....	192
2. Haftung in der Vorgründungsgesellschaft .....	194
3. Vertretung .....	197
4. Steuerrechtliche Fragen .....	197
II. Abschluss des Gründungsvertrages .....	197
1. Gründungsvarianten .....	197
2. Gründungsprotokoll .....	198
3. Obligatorischer und fakultativer Satzungsinhalt .....	205
4. Gründungsmängel .....	206
III. Vor-GmbH .....	207
1. Rechtsstellung der Vor-GmbH .....	207
2. Gesellschafterwechsel und Auflösung .....	209
3. Haftung in der Vor-GmbH .....	213
4. Vor-GmbH aus steuerrechtlicher Sicht .....	216
III. Anmeldung und Eintragung .....	216
1. Anmeldeverfahren .....	216
2. Prüfung durch das Registergericht .....	222
3. Auswirkung der Eintragung auf die Haftung .....	222
IV. Sonstige Probleme der GmbH-Gründung .....	223
1. Kosten der Gründung .....	223
2. Sonderfälle .....	224

## § 4 Unternehmergesellschaft (haftungsbeschränkt)

I. Einführung .....	230
II. Rechtsgrundlagen der Unternehmergesellschaft (haftungsbeschränkt) .....	231

III. Individuelle Gründungsurkunde oder gesetzliches Musterprotokoll .....	232
1. Überblick .....	232
2. Individuelle Gründungsurkunde .....	235
3. Gesetzliches Musterprotokoll .....	246
IV. Gründung einer Unternehmergesellschaft (haftungsbeschränkt) .....	266
V. Stammkapital .....	267
1. Mindestkapital .....	267
2. Höchstkapital .....	272
3. Kapitalaufbringung .....	273
4. Kapitalaufholung (gesetzliche Rücklage) .....	275
5. Drohende Zahlungsunfähigkeit .....	281
VI. Firma und Rechtsformzusatz .....	282
VII. Gesellschafter .....	283
1. Überblick .....	283
2. Begrenzungen bei Verwendung des Musterprotokolls .....	284
VIII. Geschäftsführer .....	285
1. Überblick .....	285
2. Musterprotokoll und Geschäftsführer .....	285
3. Gesellschafterliste .....	290
IX. Besteuerung der Unternehmergesellschaft (haftungsbeschränkt) .....	292
X. Umwandlung der Unternehmergesellschaft (haftungsbeschränkt) .....	292
1. Überblick .....	292
2. Einzelne Umwandlungsvorgänge .....	292
XI. Ausblick .....	294

## Teil B. Finanzierung

### § 5 Kapitalaufbringung

I. Freiheit der Kapitalausstattung der GmbH .....	297
1. Eigenkapital .....	298
2. Fremdkapital .....	299
3. Grenze: Unterkapitalisierung .....	300
II. Das Stammkapital der GmbH .....	301
1. Funktion .....	301
2. Einteilung .....	302
3. Geschäftsanteil .....	302
4. Zuführung von Stammkapital .....	303
5. Abgrenzung: Aufgeld (Agio), Zuschuss und Nachschuss .....	304
III. Relevanz der Kapitalaufbringungsgrundsätze .....	305
1. Gesellschaftsrecht .....	305
2. Durchsetzung von Einlageforderungen/Kaduzierung .....	317
3. Haftung für Kapitaleinlagen .....	320
4. Bilanz- und Steuerrecht .....	323
5. Insolvenz .....	333
IV. Kapitalaufbringung bei Gründung .....	334
1. Allgemeines .....	334
2. Bargründung .....	334
3. Sachgründung .....	339
V. Kapitalerhöhung .....	343
1. Allgemeines .....	343
2. Kapitalerhöhung gegen Einlagen .....	345
3. Kapitalerhöhung aus Gesellschaftsmitteln .....	355

# Inhaltsverzeichnis

---

## § 6 Kapitalerhaltung

I. Überblick .....	359
II. Erhaltung des Stammkapitals .....	360
1. Einleitung .....	360
2. Kapitalerhaltung nach § 30 GmbHG .....	361
3. Haftungstarbestände bei Verletzung des § 30 GmbHG .....	371
4. Erwerb eigener Geschäftsanteile (§ 33 GmbHG) .....	376
5. Kreditgewährung an Gesellschaftsvertreter (§ 43 a GmbHG) .....	376
III. Kapitalherabsetzung .....	377
1. Überblick .....	377
2. Wirtschaftlicher Zweck der Kapitalherabsetzung .....	378
3. Ordentliche Kapitalherabsetzung .....	378
4. Vereinfachte Kapitalherabsetzung .....	382
5. Kapitalherabsetzung bei gleichzeitiger Kapitalerhöhung .....	384

## § 7 Gesellschafterdarlehen in der Insolvenz – Eigenkapitalersatz nach MoMiG

I. Einführung zum bisherigen Eigenkapitalersatzrecht .....	388
1. Die Finanzverfassung der GmbH .....	388
2. Finanzierungsfolgenverantwortung .....	390
3. Zweistufiges Schutzsystem .....	391
II. Deregulierung des Eigenkapitalersatzrechts durch das MoMiG .....	394
1. Abschaffung der Rechtsprechungsregeln zu §§ 30, 31 GmbHG analog .....	395
2. Verlagerung der §§ 32 a, 32 b GmbHG a. F. in das Insolvenzrecht .....	396
3. Abkehr von der Finanzierungsfolgenverantwortung .....	397
4. Überblick über die Kernpunkte der Deregulierung .....	398
III. Der Grundtatbestand (§ 39 Abs. 1 Nr. 5 InsO n. F.) .....	398
1. Erfasste Gesellschaften .....	398
2. Gesellschafterdarlehen .....	400
3. Verzicht auf das Merkmal der „Krise“ .....	403
4. Einbeziehung „stehen gelassener“ Darlehen .....	404
5. Darlegungs- und Beweislast .....	405
IV. Rechtsfolgen .....	406
1. Gesetzlicher Rangrücktritt in der Insolvenz (§ 39 Abs. 1 Nr. 5 InsO) .....	406
2. Insolvenzanfechtung .....	407
3. Exkurs: Die Anfechtung in der Einzelzwangsvollstreckung .....	409
V. Erstreckung auf wirtschaftlich vergleichbare Rechtshandlungen .....	409
1. Wirtschaftlich vergleichbare andere Rechtshandlungen .....	409
2. Gleichstellung von Nichtgesellschaftern mit Gesellschaftern .....	412
VI. Gesellschafterbesicherte Drittdarlehen (§ 44 a InsO) .....	415
VII. Das Sanierungsprivileg .....	416
1. Tatbestand .....	416
2. Rechtsfolgen .....	417
VIII. Das Kleinbeteiligungsprivileg (§ 39 Abs. 5 InsO n. F.) .....	417
1. Bedeutung .....	417
2. Tatbestand .....	418
3. Rechtsfolgen .....	419
IX. Fortgeltung des bisherigen Eigenkapitalersatzrechts in Altfällen .....	420
X. Bilanzielle Behandlung und Rangrücktritt .....	421
1. Handelsbilanz .....	421
2. Überschuldungsstatus .....	421

Teil C. Geschäftsführer

§ 8 Organstellung

I. Bestellung des Geschäftsführers .....	425
1. Zuständigkeit für die Bestellung .....	425
2. Beschlussfassung .....	427
3. Eignungsvoraussetzungen .....	428
4. Dauer .....	429
5. Annahme .....	429
6. Unterscheidung vom Anstellungsverhältnis .....	429
II. Die Anmeldung des Geschäftsführers zum Handelsregister .....	430
1. Eintragungspflichtige Tatsachen .....	430
2. Durchführung der Anmeldung .....	430
III. Beendigung der Organstellung .....	431
1. Abberufung .....	431
2. Amtsniederlegung .....	433
3. Erlöschen des Amtes .....	433
IV. Anmeldung des Ausscheidens eines Geschäftsführers .....	434
1. Zuständigkeit .....	434
2. Durchführung .....	434

§ 9 Anstellungsverhältnis

I. Die gestalterische Aufgabe .....	437
1. Wahl des Vertragstypus .....	437
2. Die Beweggründe für ausführliche Anstellungsverträge .....	437
3. Anstellungsvertrag ist kein Arbeitsvertrag .....	437
II. Abschluss des Geschäftsführervertrages .....	437
1. Geschäftsführervertrag und Bestellsakt .....	437
2. Vertragsparteien und zuständiges Organ .....	438
3. Form des Anstellungsvertrages .....	438
4. Fehlerhaftigkeit des Anstellungsvertrages .....	438
III. Vergütung .....	442
1. Angemessene Höhe .....	442
2. Die Problematik der verdeckten Gewinnausschüttung beim Gesellschafter-Geschäftsführer .....	442
3. Die Geschäftsführervergütung in der Krise .....	443
4. Anspruch auf Aufwendungsersatz und Dienstwagen .....	443
5. Urlaub .....	443
6. Alters- und Hinterbliebenenversorgung .....	443
IV. Wettbewerbsverbot .....	444
1. Wettbewerbsverbot während der Dauer der Organstellung .....	444
2. Nachvertragliches Wettbewerbsverbot .....	444
V. Beendigung des Anstellungsverhältnisses .....	445
1. Beendigung des Anstellungsvertrages durch Abberufung .....	445
2. Beendigung durch Befristung .....	445
3. Beendigung durch ordentliche Kündigung .....	445
4. Beendigung durch außerordentliche Kündigung .....	446
5. Beendigung durch Insolvenzverfahren .....	448
6. Beendigung durch Aufhebungsvertrag .....	449
7. Sonstige Beendigungsgründe .....	449
8. Zuständiges Organ für Beendigung des Anstellungsvertrages .....	449
9. Folgen der Kündigung .....	449

# Inhaltsverzeichnis

---

## § 10 Haftung

I. Das haftungsrechtliche Mandat .....	455
1. Einführung .....	455
2. Haftungsvorsorge .....	455
3. Haftpflichtprozess .....	457
II. Überblick über die Haftungsgrundlagen .....	457
1. Haftung gegenüber der Gesellschaft .....	457
2. Haftung gegenüber den Gesellschaftern .....	457
3. Haftung des Geschäftsführers gegenüber Dritten .....	458
4. Haftung gegenüber der KG in der GmbH & Co. KG .....	459
III. Haftung gegenüber der Gesellschaft .....	459
1. Haftung wegen Verletzung der Pflicht zur Sorgfalt eines ordentlichen Geschäftsmannes (§ 43 GmbHG) .....	459
2. Zahlungen aus gebundenem Vermögen, rechtswidriger Erwerb eigener Geschäftsanteile (§ 43 Abs. 3 GmbHG) .....	480
3. Haftung für fehlerhafte Angaben bei Gründung oder bei Kapitalerhöhung (§§ 9 a Abs. 1, 57 Abs. 4 GmbHG) .....	482
4. Haftung wegen existenzvernichtender Zahlungen an Gesellschafter (§ 64 S. 3 GmbHG) .....	483
5. Haftung wegen Zahlungen nach Zahlungsunfähigkeit oder Feststellung der Überschuldung (§ 64 S. 1 GmbHG) .....	485
6. Verletzung des Anstellungsvertrages und Haftung wegen Eigengeschäfts- führung (§ 687 Abs. 2 BGB) .....	489
7. Haftung wegen Verletzung der gesellschaftlicher Treuepflicht durch Gesellschafter-Geschäftsführer .....	490
8. Haftung wegen Verletzung von Rechtsgütern und Rechten der Gesellschaft (§ 823 Abs. 1 BGB) .....	490
9. Haftung wegen Verletzung von Schutzgesetzen zugunsten der Gesellschaft (§ 823 Abs. 2 BGB) .....	490
10. Haftung wegen existenzvernichtenden Eingriffs (§ 826 BGB) .....	494
11. Geltendmachung von Ansprüchen der Gesellschaft gegen einen Geschäfts- führer .....	494
IV. Haftung gegenüber den Gesellschaftern .....	495
1. actio pro societate .....	495
2. Kein Anspruch der Gesellschafter aus § 43 Abs. 2 GmbHG .....	496
3. Haftung aus dem Anstellungsvertrag .....	496
4. Sachwalterhaftung (§ 311 Abs. 3 BGB) .....	496
5. Haftung wegen Verletzung absoluter Rechte oder Rechtsgüter (§ 823 Abs. 1 BGB) .....	497
6. Haftung wegen Verletzung von Schutzgesetzen (§ 823 Abs. 2 BGB) .....	497
7. Sonstige Anspruchsgrundlagen .....	498
V. Haftung gegenüber Dritten .....	498
1. Vertragshaftung .....	498
2. Sachwalterhaftung (§ 311 Abs. 3 BGB) .....	499
3. Prospekthaftung des Geschäftsführers .....	501
4. Haftung wegen Verletzung von Rechtsgütern und absoluten Rechten (§ 823 Abs. 1 BGB) .....	502
5. Haftung wegen Verletzung von Schutzgesetzen (§ 823 Abs. 2 BGB) .....	503
6. Haftung wegen vorsätzlicher sittenwidriger Schädigung (§ 826 BGB) .....	514
7. Haftung für Steuerschulden (§§ 34, 69 AO) .....	515
8. Geltendmachung von Ansprüchen der Gesellschaft durch Gläubiger .....	517
VI. D&O-Versicherung .....	517
1. Allgemeine Fragen zum Abschluss einer D&O-Versicherung .....	518
2. Versicherungsbedingungen .....	518

Teil D. Gesellschafter

§ 11 Treuhand

I. Vorbemerkung .....	522
1. Begriff und Rechtsnatur der Treuhand .....	522
2. Abgrenzung zu anderen Formen der Beteiligung am Geschäftsanteil .....	522
3. Arten der Treuhand .....	524
4. Motive für Treuhandverhältnisse .....	525
II. Begründung und Beendigung von Treuhandverhältnissen .....	526
1. Formbedürftigkeit .....	527
2. Zustimmungserfordernisse und besondere statutarische Voraussetzungen .....	528
3. Übertragung der treuhänderischen Beteiligung .....	529
4. Sicherung des Treugebers und Ausgestaltung der Beendigungstatbestände .....	529
III. Rechtsstellung von Treugeber und Treuhänder .....	531
1. Stimmrecht .....	531
2. Sonstige Mitgliedschaftsrechte .....	535
3. Haftung des Treugebers .....	537
IV. Treuhand in der Insolvenz .....	537
V. Treuhand in der Zwangsvollstreckung .....	539
VI. Steuerrechtliche Behandlung der Treuhand .....	540
1. Anerkennung der Treuhand .....	540
2. Einkommensteuer .....	541
3. Umsatzsteuer .....	541
4. Grunderwerbsteuer .....	541
5. Bilanzierung .....	542
VII. Checkliste .....	543

§ 12 Wettbewerbsverbot

I. Einführung .....	546
II. Beratungssituationen .....	547
1. Vertragliche Vereinbarung von Wettbewerbsverboten .....	547
2. Verstoß gegen ein Wettbewerbsverbot .....	548
3. Befreiung vom gesetzlichen oder vertraglichen Wettbewerbsverbot .....	548
III. Vertragliche Wettbewerbsverbote .....	548
1. Wettbewerbsverbote in der personalistischen GmbH .....	549
2. Wettbewerbsverbote in der kapitalistischen GmbH .....	549
3. Besonderheiten beim Umfang vertraglicher Wettbewerbsverbote .....	551
IV. Nachvertragliche Wettbewerbsverbote .....	552
1. Grundlagen für die Zulässigkeitsprüfung .....	552
2. Umfasster Personenkreis .....	553
3. Erste Stufe der Prüfung – Berechtigtes Interesse der Gesellschaft .....	554
4. Geltungserhaltende Reduktion .....	556
5. Zweite Stufe der Prüfung – Berufliches Fortkommen und Karencenschädigung .....	556
V. Wettbewerbsverbote bei Anteilsverkäufen .....	557
1. Wettbewerbsverbot bei Unternehmensverkäufen .....	558
2. Wettbewerbsverbot bei reinen Anteilsverkäufen .....	558
3. Wettbewerbsverbot des Gesellschafter-Geschäftsführers .....	558
VI. Gesetzliche Wettbewerbsverbote .....	558
1. Herleitung aus der Treuepflicht .....	558
2. Umfasste Personengruppe .....	558
3. Einzelfälle .....	558

# Inhaltsverzeichnis

---

VII. Umfang .....	559
1. Prüfungsschema .....	559
2. Geschäftsbereich der Gesellschaft .....	559
3. Relevante Tätigkeiten .....	560
VIII. Gesellschaftsrechtliche Geschäftschancenlehre .....	561
1. Herleitung .....	561
2. Fallgruppen einer der Gesellschaft gehörenden Geschäftschance .....	561
3. Rechtsfolgen .....	562
4. Steuerrechtliche Geschäftschancenlehre .....	562
IX. Befreiung vom Wettbewerbsverbot .....	562
1. Einführung .....	562
2. Hintergrund für eine Befreiung .....	562
3. Anforderungen an eine Befreiung .....	562
4. Konkludente Befreiung .....	565
5. Widerruf der Befreiung .....	565
X. Rechtsfolgen bei Verstoß gegen das Wettbewerbsverbot .....	565
1. Unterlassungsanspruch .....	565
2. Schadensersatzanspruch .....	566
3. Vorteilsherausgabe .....	567
4. Eintrittsrecht der Gesellschaft .....	567
5. Ausschluss des Gesellschafters .....	567
6. Ansprüche des Mitgesellschafters .....	568
XI. Geltendmachung der Ansprüche .....	569
1. Ansprüche der Gesellschaft .....	569
2. Ansprüche der Gesellschafter .....	569
XII. Steuerrechtliche Folgen einer unerlaubten Wettbewerbstätigkeit .....	569
1. Verstoß gegen ein Wettbewerbsverbot .....	569
2. Die steuerrechtliche Geschäftschancenlehre .....	570

## § 13 Unternehmensnachfolge

I. Einführung .....	571
II. Die lebzeitige Unternehmensnachfolge .....	573
1. Formen der vorweggenommenen Erbfolge .....	573
2. Familienrechtliche Zustimmungs- und Genehmigungserfordernisse .....	577
3. Beschränkung der lebzeitigen Unternehmensnachfolge .....	579
III. Die Unternehmensnachfolge auf erbrechtlicher Basis .....	583
1. Die gesetzliche Regelung .....	583
2. Regelung der Unternehmensnachfolge durch Verfügung von Todes wegen .....	587
3. Probleme der Regelung der Unternehmensnachfolge auf erbrechtlicher Basis .....	594
IV. Möglichkeiten und Grenzen der Nachfolgeregelung im Gesellschaftsvertrag ...	596
1. Ausschluss der Vererblichkeit .....	598
2. Einschränkung der Nachfolge in den GmbH-Anteil .....	599
3. Die Abfindung der weichenden Erben als Problem der gesellschaftsvertraglichen Nachfolgeregelung .....	602

## § 14 Wechsel der Gesellschafter

I. Übertragung von Geschäftsanteilen nach § 15 GmbHG .....	606
1. Überblick .....	606
2. Freie Veräußerlichkeit, § 15 Abs. 1 GmbHG .....	606
3. Form der Abtretung nach § 15 Abs. 3 und 4 GmbHG .....	608
4. Gesellschaftsvertragliche Abtretungsbeschränkungen gem. § 15 Abs. 5 GmbHG .....	612
II. Vererbung der Geschäftsanteile .....	614

III. Gutgläubiger Erwerb, § 16 Abs. 3 GmbHG .....	615
1. Gegenstand des gutgläubigen Erwerbs .....	615
2. Erwerb durch Rechtsgeschäft .....	616
3. Rechtsscheinträger .....	616
4. Gutgläubigkeit des Erwerbers .....	617
5. Dreijahresfrist .....	617
6. Kein Widerspruch .....	618
IV. Insolvenz eines Gesellschafters .....	618
V. Verpfändung von Geschäftsanteilen .....	619
1. Bestellung des Pfandrechtes .....	619
2. Verwertung des Pfandrechtes .....	620
3. Pfändung von Geschäftsanteilen .....	620
4. Treuhand .....	621
VI. Erwerb eigener Geschäftsanteile durch die Gesellschaft .....	621
1. Voraussetzungen .....	622
2. Rechtsfolge .....	623
3. Inpfandnahme eigener Geschäftsanteile, § 33 Abs. 2 S. 2 GmbH .....	623
4. Erwerb gegen Abfindung bei Verschmelzung, Spaltung oder Formwechsel gemäß § 33 Abs. 3 GmbHG .....	623
VII. Kaduzierung .....	624
VIII. Austritt und Ausschließung eines Gesellschafters .....	625
1. Austritt .....	625
2. Ausschluss .....	627
3. Abfindung .....	630
<b>§ 15 Gesellschafterversammlung</b>	
I. Aufgaben der Gesellschafterversammlung .....	632
1. Grundsatz .....	632
2. Gesetzlicher Aufgabenkreis .....	632
3. Aufgabenerweiterung und -einschränkung durch die Satzung .....	636
4. Kompetenzen von Aufsichtsräten und Beiräten .....	636
II. Vorbereitung der Gesellschafterversammlung .....	638
1. Einberufung der Gesellschafterversammlung .....	638
2. Recht zur Teilnahme an der Gesellschafterversammlung .....	646
III. Durchführung der Gesellschafterversammlung .....	649
1. Versammlungsleitung .....	649
2. Beschlussfassung .....	650
3. Stimmrechte und Stimmverbote .....	652
4. Feststellung des Beschlussergebnisses und Protokollierung .....	660
5. Sonderfälle der Beschlussfassung .....	661
IV. Nichtigkeit und Anfechtbarkeit von Gesellschafterbeschlüssen .....	662
1. Nichtigkeit von Beschlüssen .....	663
2. Anfechtbarkeit von Beschlüssen .....	664
3. Ergebnisfeststellungsklage .....	669
V. Besonderheiten bei der Ein-Personen-Gesellschaft .....	670
<b>Teil E. Rechnungslegung</b>	
<b>§ 16 Rechnungslegung der GmbH</b>	
I. Überblick .....	673
II. Rechnungswesen .....	673
1. Aufbau und Zweck .....	673
2. Buchführung .....	678
3. Inventur und Inventar .....	692

# Inhaltsverzeichnis

III. Jahresabschluss und Lagebericht .....	697
1. Einführung .....	697
2. Verhältnis von Handelsbilanz und Steuerbilanz .....	702
3. Grundsätze für den Jahresabschluss .....	704
4. Bilanz .....	725
5. Gewinn- und Verlustrechnung .....	759
6. Anhang .....	762
7. Lagebericht .....	764
8. Aufstellung .....	768
9. Prüfung .....	769
10. Offenlegung .....	775
11. Beispielfall X-GmbH .....	776
IV. Ergebnisfeststellung und Ergebnisverwendung .....	785
1. Allgemeines .....	785
2. Gewinnermittlung .....	787
3. Feststellung des Jahresabschlusses .....	788
4. Ergebnisverwendungsbeschluss .....	790
5. Gewinnauszahlungsanspruch .....	792

## Teil F. Steuern

### § 17 Die Besteuerung der GmbH

I. Allgemeines .....	797
1. Überblick .....	797
2. Ertragsteuern .....	798
3. Unbeschränkte Steuerpflicht .....	798
4. Beschränkte Steuerpflicht .....	799
5. Beginn und Ende der Steuerpflicht .....	799
II. Das steuerpflichtige Einkommen .....	799
1. Die Ermittlung des zu versteuernden Einkommens .....	800
2. Gewerbesteuer .....	800
3. Gründungsaufwand, Kapitalerhöhungskosten, Einlagen .....	800
4. Abziehbare und nicht-abziehbare Betriebsausgaben .....	801
III. Besteuerung von Dividendeneinkünften .....	802
1. Dividendenerträge aus Beteiligungen an inländischen Kapitalgesellschaften .....	802
2. Dividendenerträge aus Beteiligungen an einer ausländischen Kapitalgesellschaft .....	803
IV. „Steuerfreier“ Verkauf von Inlands- und Auslandsbeteiligungen .....	804
V. Steuerpflichtige Dividenden und steuerpflichtige Veräußerungsgewinne .....	806
VI. Hinzurechnungsbesteuerung (Außensteuerrecht) .....	807
VII. Veränderung des Stammkapitals .....	808
VIII. Übertragung von Bezugsrechten .....	810
IX. Erwerb eigener Anteile .....	811
X. Offene und verdeckte Gewinnausschüttungen .....	812
1. Der Tatbestand einer vGA .....	812
2. Rechtsfolgen einer vGA .....	813
XI. Offene und verdeckte Einlagen .....	814
XII. Eigenkapitalfinanzierung .....	816
1. Finanzierung über die Ausgabe von neuen Geschäftsanteilen .....	816
2. Finanzierung über eine atypisch stille Beteiligung .....	817
3. Finanzierung über Genussrechte .....	817
XIII. Fremdfinanzierung .....	818

XIV. Zinsschranke .....	818
1. Allgemein .....	819
2. Ausnahmen .....	819
XV. Verlustabzugsbeschränkung .....	821
XVI. Organschaft .....	822
1. Finanzielle Eingliederung .....	823
2. Gewinnabführungsvertrag .....	824
3. Rechtsfolgen der Organschaft .....	825
4. Ausgleichsposten .....	825
XVII. Der Steuertarif .....	827
1. Der Körperschaftsteuertarif .....	827
2. Der Solidaritätszuschlag .....	827
3. Der Gewerbesteuertarif .....	827
XVIII. Die Steuerveranlagung .....	827
XIX. Gesellschafterwechsel .....	828
1. Gesellschafterwechsel bis einschließlich Veranlagungszeitraum 2008 .....	828
2. Gesellschafterwechsel ab Veranlagungszeitraum 2009 .....	830
XX. Erwerb einer GmbH – Akquisitionsmodelle .....	830
XXI. Liquidation .....	831
1. Abwicklungszeitraum .....	832
2. Abwicklungsgewinn (Liquidationsgewinn) .....	832
3. Auswirkungen der Liquidation auf den Gesellschafter .....	833
XXII. Umsatzsteuer .....	834
XXIII. Erbschaft- und Schenkungsteuer .....	834
XXIV. Grunderwerbsteuer .....	836

## Teil G. Aufsichtsrat und Beirat

### § 18 Aufsichtsrat und Beirat

I. Einleitung .....	841
1. Erscheinungsformen .....	841
2. Aufgaben .....	841
3. Motive für die Einrichtung .....	842
II. Fakultativer Aufsichtsrat .....	843
1. Gesetzliche Regelungen und Verweisung auf das AktG .....	843
2. Aufgaben und Rechte des Aufsichtsrats .....	844
3. Einrichtung und Beseitigung des fakultativen Aufsichtsrats .....	849
4. Mitgliedschaft und Vergütung .....	849
5. Beschlussfassung und innere Ordnung des Aufsichtsrats .....	860
III. Der obligatorische Aufsichtsrat nach dem DrittelbG .....	870
1. Überblick .....	870
2. Anwendungsvoraussetzungen .....	871
3. Aufgaben und Rechte des Aufsichtsrats DrittelbG .....	872
4. Einrichtung und Beseitigung des Aufsichtsrats nach DrittelbG .....	874
5. Größe und Zusammensetzung des Aufsichtsrats nach DrittelbG .....	876
6. Mitgliedschaft und Vergütung .....	876
7. Beschlussfassung und innere Ordnung des Aufsichtsrats .....	880
IV. Der obligatorische Aufsichtsrat nach dem MitbestG .....	882
1. Überblick .....	882
2. Anwendungsvoraussetzungen .....	883
3. Aufgaben und Rechte des Aufsichtsrats nach MitbestG .....	883
4. Größe und Zusammensetzung des Aufsichtsrats nach MitbestG .....	884
5. Mitgliedschaft und Vergütung .....	885
6. Beschlussfassung und innere Ordnung des Aufsichtsrats .....	885

# Inhaltsverzeichnis

---

V. Sonstige Formen eines obligatorischen Aufsichtsrats .....	886
VI. Beiräte .....	886
1. Überblick .....	886
2. Satzungsmaßiger Beirat .....	887
3. Schuldrechtlicher Beirat .....	888

## Teil H. GmbH & Co KG

### § 19 GmbH/UG (haftungsbeschränkt) & Co KG

I. Motive für die Gründung einer GmbH/UG (haftungsbeschränkt) & Co KG ...	893
1. Haftung .....	893
2. Regeln über Geschäftsführung und Vertretung .....	893
3. Flexibilität bei der Kapitalaufbringung und -erhaltung .....	894
4. Mitbestimmung .....	894
5. Rechnungslegung .....	894
6. Steuerrechtliche Aspekte .....	894
II. Gründung einer GmbH/UG (haftungsbeschränkt) & Co KG .....	895
1. Gründung der GmbH .....	895
2. Gründung der UG (haftungsbeschränkt) .....	895
3. Gründung der KG .....	896
4. Eintritt einer GmbH/UG (haftungsbeschränkt) in eine bestehende KG .....	898
III. Haftung der Gesellschafter .....	898
1. Haftung der GmbH .....	898
2. Haftung der Kommanditisten .....	898
IV. Gesellschafterdarlehen und gesplittete Einlage .....	901
1. Gesellschafterdarlehen .....	901
2. Finanzplanfinanzierung/Gesplittete Einlage .....	901
V. Geschäftsführung und Vertretung .....	902
1. Weisungsrecht und Geschäftsführungsbefugnis .....	902
2. Vertretung .....	904
3. Bestellung des GmbH-Geschäftsführers .....	905
4. Abberufung des Geschäftsführers .....	906
VI. Haftung des Geschäftsführers gegenüber der KG und den Kommanditisten ...	907
1. Haftung gegenüber der KG .....	907
2. Haftung gegenüber den Kommanditisten .....	908
VII. Rechtsstellung der Kommanditisten .....	908
1. Wettbewerbsverbot .....	908
2. Treuepflicht und actio pro socio .....	909
3. Informationsrecht .....	909
4. Beschlussfassung unter den Gesellschaftern .....	912
VIII. Rechtsnachfolge in die Gesellschafterstellung .....	916
1. Übertragung des Kommanditanteils unter Lebenden .....	916
2. Ausscheiden eines Kommanditisten .....	918
IX. Jahresabschluss, Gesellschafterkonten, Ergebnisverteilung, Entnahmen .....	922
1. Jahresabschluss .....	922
2. Gesellschafterkonten .....	923
3. Ergebnisverteilung .....	924
4. Beirat .....	927
X. Sonderformen der GmbH & Co KG .....	927
1. Die personengleiche GmbH & Co KG .....	927
2. Die Einheits-GmbH & Co KG .....	928
3. Die doppelstöckige GmbH & Co KG .....	929

**Teil I. Konzernrecht**

**§ 20 Die GmbH im Konzern**

I. Systematischer Überblick .....	933
1. Einführung .....	933
2. Grundbegriffe des Konzernrechts .....	933
II. Unternehmensverträge .....	939
1. Abschluss von Unternehmensverträgen .....	939
2. Inhalt von Unternehmensverträgen .....	943
3. Rechtsfolgen bei fehlerhaften Verträgen .....	951
4. Änderung und Beendigung von Unternehmensverträgen .....	952
5. Internationale Unternehmensverträge .....	954
III. Schutz von Gesellschaftern im Konzern .....	954
1. Überblick .....	954
2. Entstehen eines faktischen Konzerns .....	954
3. Minderheitenschutz beim beherrschten Unternehmen .....	954
4. Besonderheiten beim internationalen Konzern .....	960
IV. Haftung der Muttergesellschaft .....	961
1. Überblick .....	961
2. Vertragliche Haftungsübernahme im Konzern .....	962
3. Direkte Haftung .....	964
4. Haftung aus § 128 HGB analog .....	971
5. Besonderheiten bei internationalen Konzernen .....	972
V. Abschluss von Austauschverträgen innerhalb von Konzernen .....	973
1. Vorüberlegungen .....	973
2. Verrechnungspreise .....	973
VI. Arbeitsrechtliche Aspekte des Konzerns .....	976
1. Überblick .....	976
2. Kündigungsschutz .....	976
3. Mitbestimmung .....	977
4. Betriebsrentenrecht .....	978
VII. „Cash Pooling“ im Konzern .....	979
1. Grundlegendes zum „Cash Pooling“ .....	979
2. Bisherige Rechtsprechung .....	980
3. Rechtslage seit Inkrafttreten des MoMiG .....	980
VIII. Hinweise zur Rechnungslegung im Konzern .....	981
1. Überblick .....	981
2. Zweck der Konzernrechnungslegung .....	981
3. Pflicht zur Konzernrechnungslegung .....	981
4. Konzernabschluss nach deutschem Recht .....	982
5. Konzernabschluss nach internationalen Grundsätzen .....	983

**Teil J. Unternehmenskauf**

**§ 21 Unternehmenskauf, Mergers & Acquisitions**

I. Allgemeines zum Unternehmens- und Anteilskauf bei der GmbH .....	986
1. Mergers & Acquisitions – Ein weltweiter Markt für Unternehmen .....	986
2. Planung, Durchführung und Implementierung des Unternehmens- und Anteilskaufes bei der GmbH als ganzheitlicher Vorgang .....	987
II. Die Durchführung des Unternehmens- und Anteilskaufes bei der GmbH im Einzelnen .....	992
1. Die Bedeutung des Vertragsrechts für den Unternehmens- und Anteilskauf bei der GmbH .....	992

# Inhaltsverzeichnis

---

2. Arten des Unternehmens- und Anteilskaufes bei der GmbH: Kauf einzelner Wirtschaftsgüter (Asset Deal) und Kauf einer Gesellschaft bzw. eines Anteils an einer Gesellschaft (Share Deal) .....	993
III. Das vorvertragliche Verhandlungsstadium .....	993
1. Geheimhaltungsvereinbarungen .....	994
2. Verhandlungsprotokolle/Punktation .....	995
3. Letter of Intent (LoI) .....	995
4. Option .....	996
5. Vorvertrag .....	996
6. Due Diligence und Pre Acquisition Audit .....	997
IV. Die Gestaltung des Unternehmens- und Anteilskaufvertrages bei der GmbH ...	1000
1. Die Internationalisierung der Vertragsgestaltung und die Auswirkungen der Schuldrechtsreform .....	1000
2. Der Vertragsgegenstand beim Asset Deal und beim Share Deal .....	1002
3. Die Gegenleistung, insbesondere der Kauf- und/oder Tauschpreis .....	1008
4. Der Zeitpunkt des wirtschaftlichen Überganges und andere Stichtagsregelungen .....	1011
5. Die Übernahme von Rechten und Pflichten aus Vertragsverhältnissen, insbesondere aus Arbeitsverhältnissen .....	1011
6. Das Gewährleistungs- und Haftungsrecht .....	1016
7. Die Haftung für Altverbindlichkeiten .....	1024
8. Wettbewerbsvereinbarungen .....	1024
9. Verfügungsbeschränkungen und Zustimmungserfordernisse .....	1025
10. Die Form des Vertrages und andere formale Aspekte .....	1027
11. Das Closing .....	1028
V. Rückabwicklung von Unternehmensübertragungen .....	1031
VI. Der internationale Unternehmenskauf .....	1032

## Teil K. Umwandlung und Auflösung

### § 22 Umwandlung und Auflösung

I. Einführung .....	1037
1. Betriebswirtschaftliche Anlässe zur Umstrukturierung .....	1037
2. Überblick über die Gestaltungsformen .....	1039
3. Typenzwang bei Gesamtrechtsnachfolge .....	1041
4. Zeitliche Anforderungen .....	1042
5. Kostenrelevante Aspekte .....	1043
6. Überblick über die Steuerfolgen .....	1044
7. Minderheitenschutz .....	1046
8. Planung von Umwandlungen .....	1047
II. Verschmelzung .....	1048
1. Gestaltung des Verschmelzungsvorganges .....	1049
2. Entscheidungsprozesse .....	1052
3. Finanzielle Aspekte .....	1054
4. Verschmelzungsvertrag .....	1062
5. Verschmelzungsbericht und -prüfung .....	1068
6. Gesellschafterbeschlüsse .....	1071
7. Nebenerklärungen .....	1074
8. Handelsregisteranmeldungen .....	1076
9. Vollmachten .....	1080
10. Wirkung der Verschmelzung .....	1082
11. Bearbeitungshinweise .....	1084
III. Spaltung (Auf-/Abspaltung) .....	1086
1. Arten der Spaltung .....	1087

2. Gegenstand der Spaltung .....	1089
3. Gewährung von Gesellschaftsrechten .....	1092
4. Steuerliche Eckdaten .....	1094
5. Haftung .....	1096
6. Arbeitsrechtliche Aspekte .....	1097
7. Dokumentation .....	1098
8. Bearbeitungshinweise .....	1105
IV. Ausgliederung .....	1106
1. Strukturierung der Ausgliederung .....	1107
2. Sonderregeln gegenüber Auf-/Abspaltung .....	1109
3. Steuerliche Aspekte .....	1110
4. Dokumentation .....	1112
5. Bearbeitungshinweise .....	1113
V. Formwechsel .....	1114
1. Möglichkeiten des Formwechsels .....	1115
2. Wirkungen des Formwechsels .....	1117
3. Finanzielle Aspekte .....	1124
4. Umwandlungsbeschluss .....	1128
5. Sonstige Dokumentation .....	1134
6. Vollmachten .....	1137
7. Bearbeitungshinweise .....	1138
VI. Auflösung .....	1139
1. Auflösungsmöglichkeiten .....	1140
2. Durchführung der Liquidation .....	1142
3. Steuerliche Folgen .....	1146
4. Erlöschen der GmbH .....	1148
5. Nachtragsliquidation .....	1150

## Teil I. Krise und Insolvenz

### § 23 Die GmbH in der Krise und in der Insolvenz

I. Begriff und Definition der Krise .....	1154
1. Betriebswirtschaftliche Aspekte der Krise .....	1155
2. Rechtliche Aspekte der Krise .....	1156
3. Frühwarnsysteme .....	1158
II. Bewältigung der Krise außerhalb der Insolvenz .....	1161
1. Sanierungspflicht .....	1162
2. Sanierungsfähigkeit .....	1164
3. Sanierung .....	1165
4. Pflichten des Geschäftsführers .....	1176
5. Pflichten des Beraters .....	1178
III. Auflösung und gesellschaftsrechtliche Liquidation der GmbH .....	1178
1. Anwendungsbereich .....	1178
2. Allgemeines; Vorgang und Zweck der Liquidation .....	1179
3. Auflösungsgründe .....	1180
4. Fortsetzung der aufgelösten GmbH .....	1180
5. Anmeldung und Eintragung der Auflösung .....	1183
6. Grundzüge der Abwicklung der GmbH .....	1183
IV. Insolvenz .....	1193
1. Allgemeines .....	1194
2. Insolvenzgründe .....	1195
3. Insolvenzfähigkeit .....	1204

# Inhaltsverzeichnis

---

4. Insolvenzeröffnungsverfahren .....	1205
5. Entscheidung über den Insolvenzantrag .....	1214
6. Die Insolvenzmasse .....	1219
7. Die Rechtsstellung der Verfahrensbeteiligten .....	1220
8. Eigenverwaltung des Schuldners, §§ 270 ff. InsO .....	1227
9. Insolvenzplan .....	1230
<b>Sachverzeichnis .....</b>	<b>1239</b>