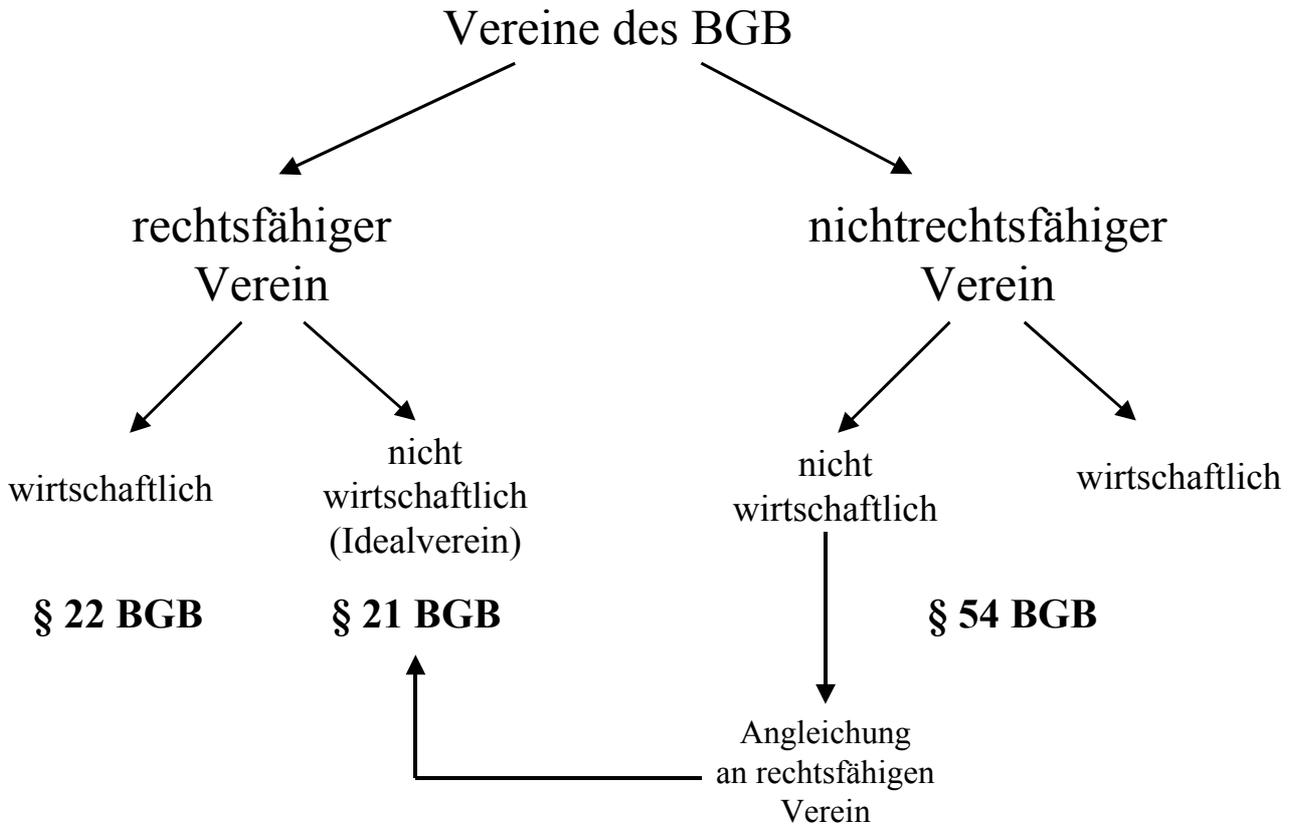


## **Merkmale des Vereins**

- ⇒ auf Dauer angelegte Verbindung mehrerer Personen
- ⇒ zur Erreichung eines gemeinsamen Zwecks
- ⇒ körperschaftlich strukturiert
  - ◆ Führung eines Gesamtnamens
  - ◆ Vertretung durch ein Organ (Vorstand)
  - ◆ Unabhängigkeit von der Identität der Mitglieder



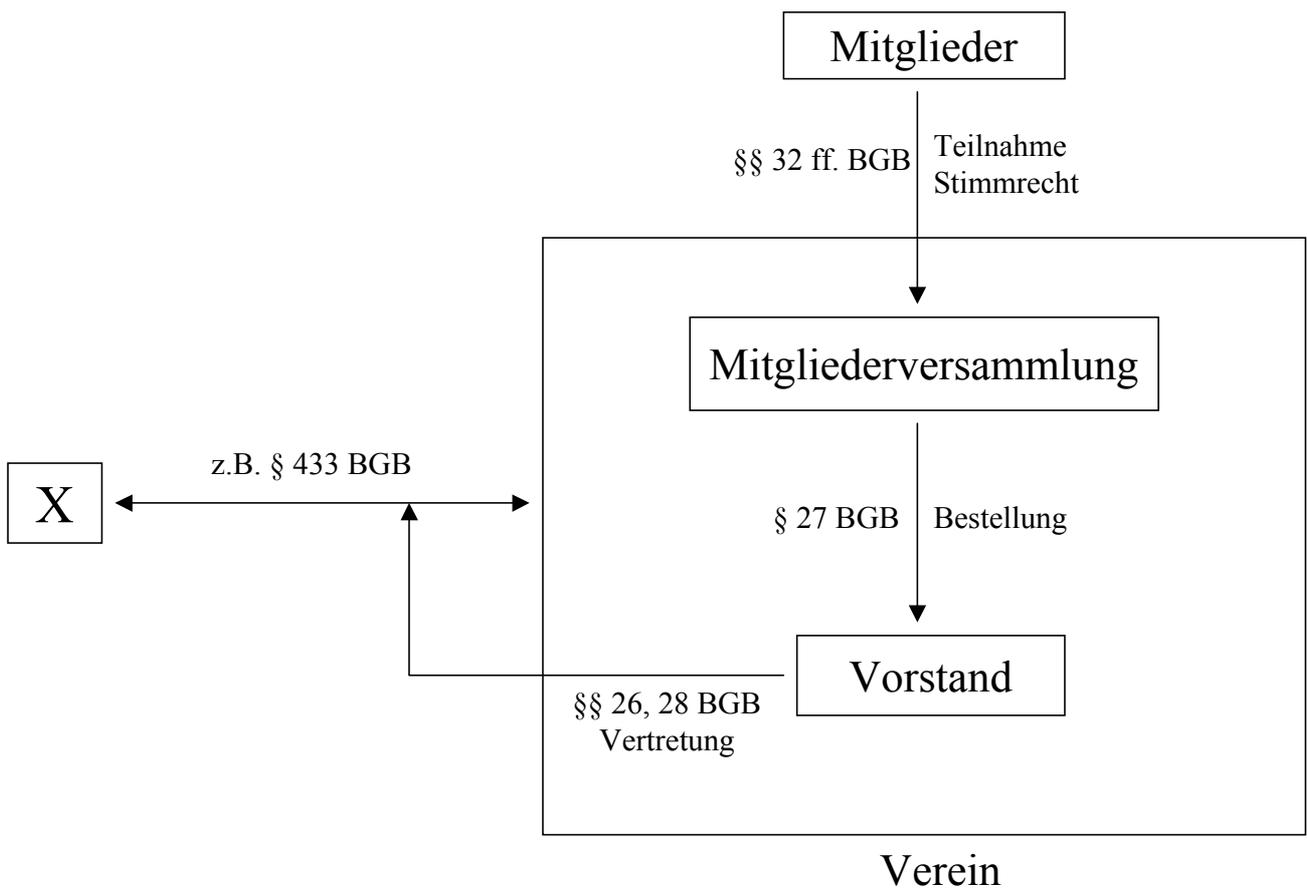
### Normzweck des § 22 BGB

- Verzicht auf Rechtsfähigkeit oder
- Annahme einer anderen Rechtsform: AG, GmbH, Genossenschaft

### Gläubigerschutz im Vordergrund

- keine Umgehung der Gläubigerschutzregeln

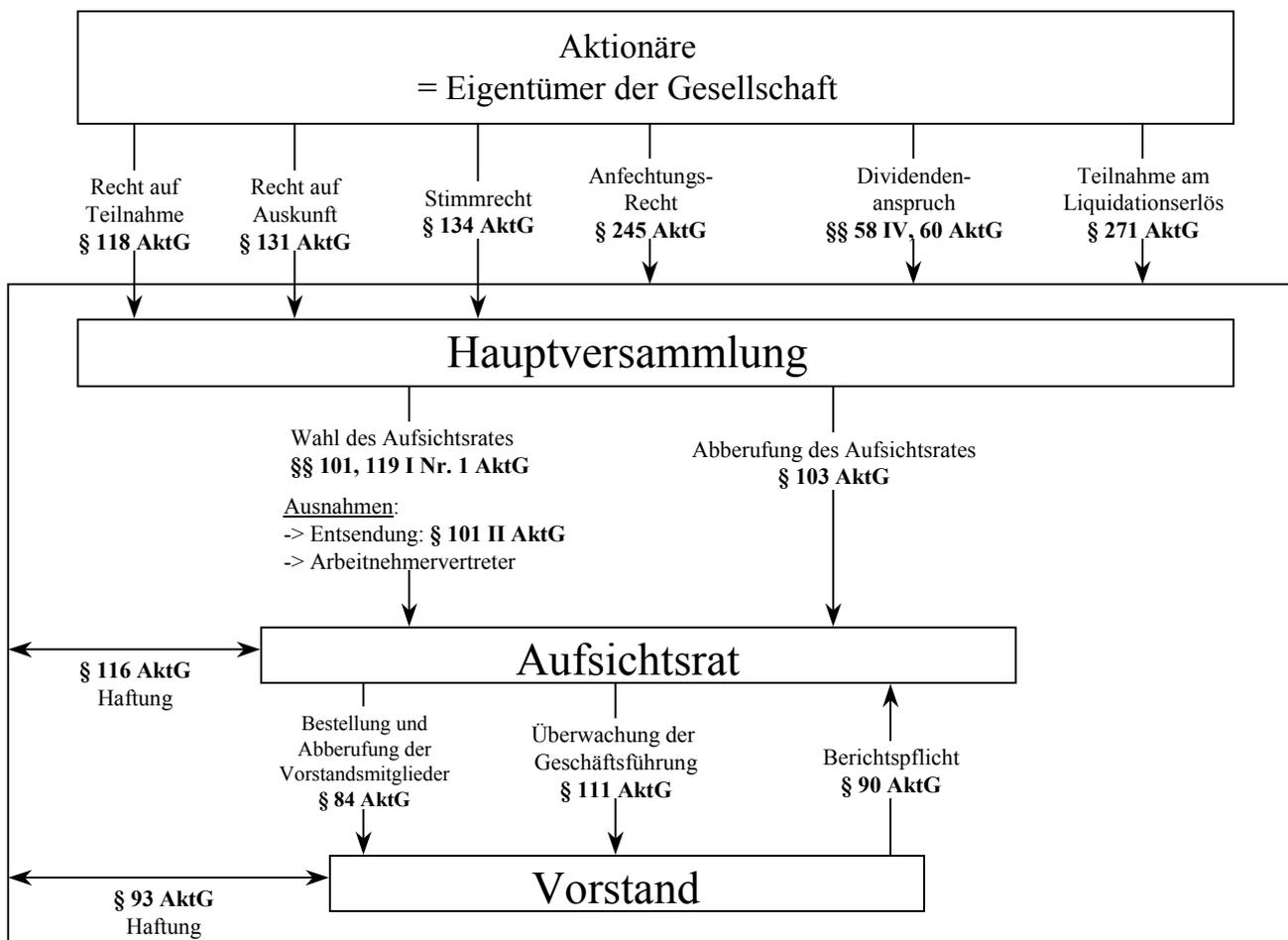
## Struktur und Haftung des Vereins



### ➔ Haftung des Vereins

- Rechtsgeschäftliches Handeln des Vorstandes
- § 31 BGB (Haftung des Vereins für Organe)

# Die Organisation der AG



## Organe der Aktiengesellschaft

### 1. Vorstand

- ➔ § 76 AktG Leitung der Gesellschaft  
„unter eigener Verantwortung“
- ➔ § 77 AktG Geschäftsführung
- ➔ § 78 AktG Vertretung
- ➔ § 93 AktG Verantwortlichkeit des Vorstands

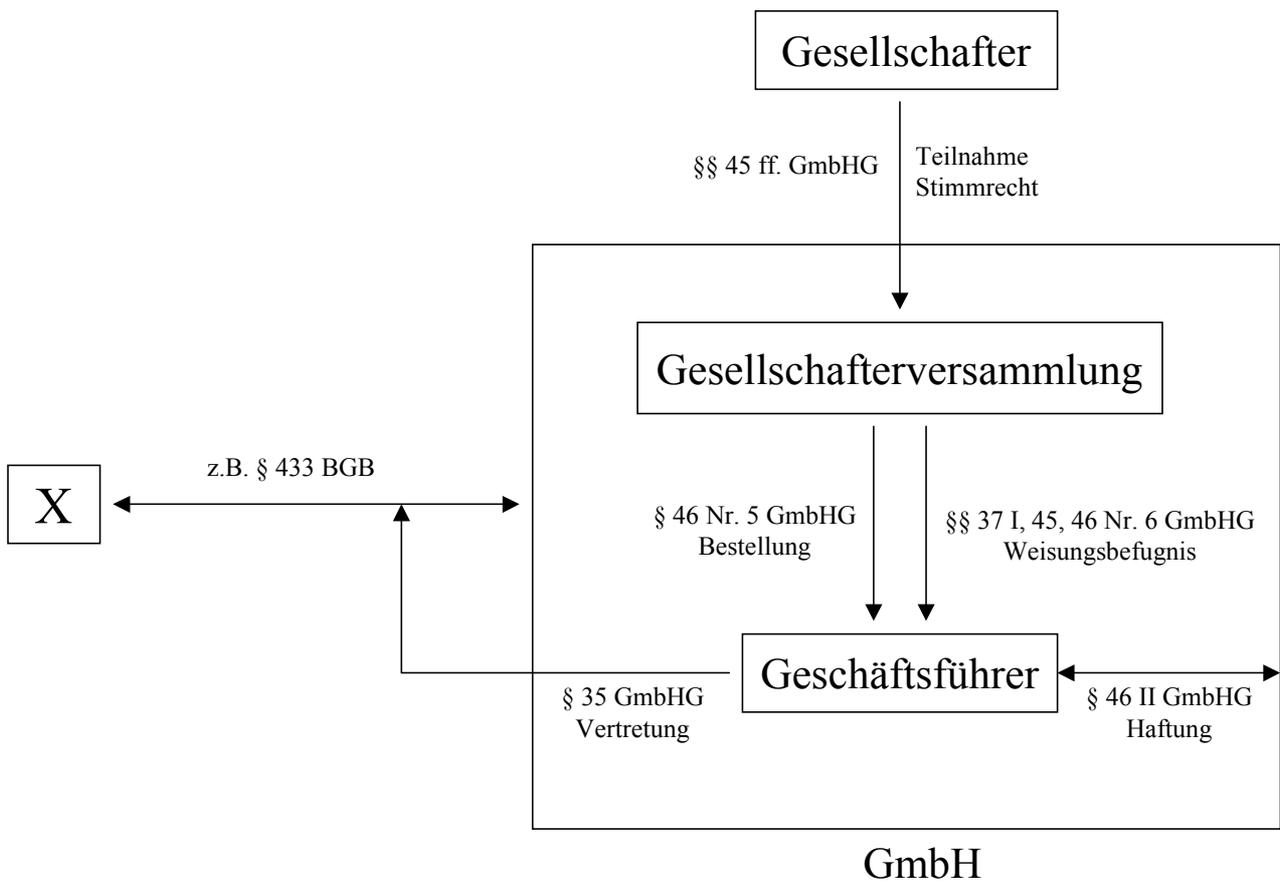
### 2. Aufsichtsrat

- ➔ § 84 AktG Bestellung/Abberufung des Vorstands
- ➔ § 111 AktG Überwachung der Geschäftsführung
- ➔ § 116 AktG Verantwortlichkeit des Aufsichtsrats

### 3. Hauptversammlung

- ➔ § 118 AktG „Sitz der Aktionärsdemokratie“
- ➔ § 119 AktG Rechte der Hauptversammlung
  - ➔ Teilung der Zuständigkeiten  
Abs. 1: Zuständigkeitskatalog
  - ➔ Abs. 2: Fragen der Geschäftsführung nur  
auf Verlangen des Vorstands,  
Grund: § 76 AktG
  - ➔ Beachte: Holz Müller-Rechtsprechung  
(BGHZ 83, 122 = NJW 1982, 1703)
- ➔ § 117 AktG Verantwortlichkeit der *Aktionäre*  
+ Treuepflicht (BGHZ 129, 136 - *Girmes*)

# Die Organisation der GmbH



## **Organe der GmbH**

### **1. Geschäftsführer**

- ➔ § 35 GmbHG Vertretung der GmbH
- ➔ § 37 GmbHG Bindung im Innenverhältnis möglich
- ➔ § 43 GmbHG Haftung der Geschäftsführer
- ➔ § 64 GmbHG Insolvenzantragspflicht + Haftung

### **2. Gesellschafterversammlung (§ 46 GmbHG)**

- ➔ Feststellung des Jahresabschlusses und Verwendung des Ergebnisses
- ➔ Einforderung von Einzahlungen auf die Stammeinlagen
- ➔ Bestellung und Abberufung von Geschäftsführern sowie deren Entlastung
- ➔ Prüfung und Überwachung der Geschäftsführung
- ➔ Bestellung von Prokuristen und Handlungsbevollmächtigten

### **3. Aufsichtsrat**

- ➔ fakultativ
- ➔ bei Unternehmensmitbestimmung zwingend

## Die Gesellschaft bürgerlichen Rechts (GbR)

**§ 705 BGB:** Gesellschaftsvertrag, durch den sich die Gesellschafter gegenseitig verpflichten, die Erreichung eines gemeinsamen Zwecks zu fördern, insbesondere die Beiträge zu leisten.

### 1. Abgrenzung

GbR



vollkaufmännisches Handelsgewerbe (§ 1 II HGB)

oHG

### 2. Abgrenzung

Innengesellschaft



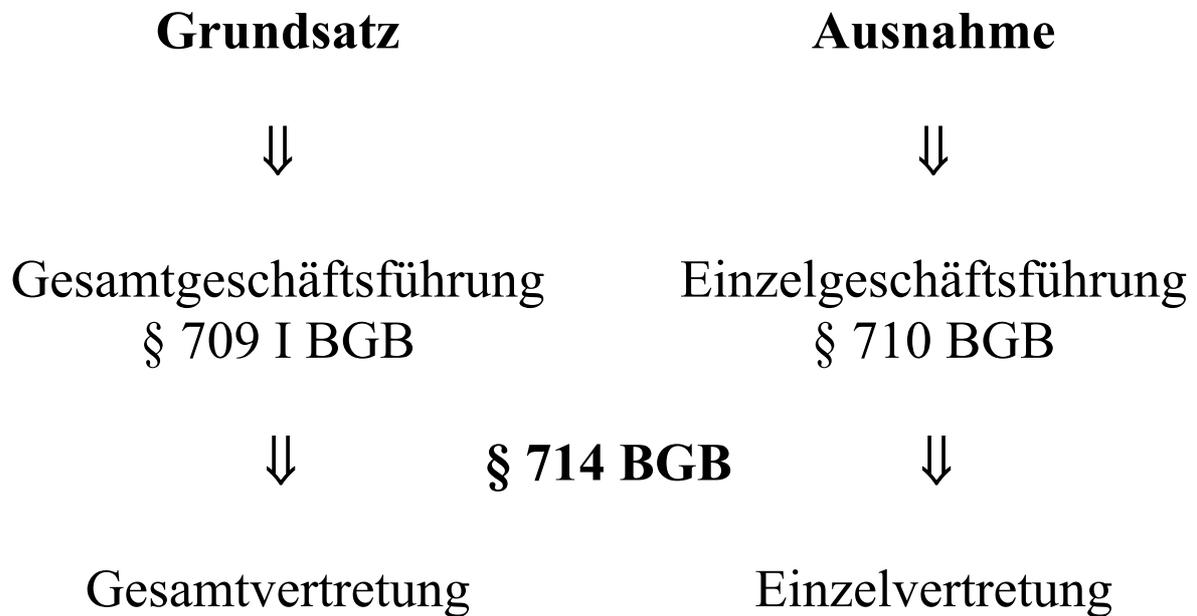
Auftritt im Rechtsverkehr „als solche“

Außengesellschaft

BGHZ 146, 341 = NJW 2001, 1056:

Rechtsfähigkeit der (Außen-)GbR

## Geschäftsführung / Vertretung der GbR



## Haftung der GbR und der Gesellschafter

GbR:           - Verpflichtung durch Handeln der vertretungs-  
                  berechtigten Gesellschafter  
                  - § 31 BGB (BGH ZIP 2003, 664)

Gesellschafter: Akzessorietätstheorie (analog § 128 HGB)  
früher: Doppelverpflichtung

Problem: GbRmbH (BGHZ 142, 315)

## **Erwerb und Verlust der Mitgliedschaft**

- 1. Beitritt von Gesellschaftern** (vgl. § 107 HGB)
  - Vertragsschluss mit Gesellschaftern
  
- 2. Ausscheiden von Gesellschaftern**  
(vgl. §§ 736 ff. BGB; 131 III, 132, 140, 143 HGB)
  - Ausscheiden kraft Gesetzes/Gesellschaftsvertrag
  - Austritt durch Kündigung
  - Ausschließung

Rechtsfolge (§ 738 BGB):

  - Anwachsung bei den übrigen Gesellschaftern
  - Auseinandersetzung
  
- 3. Anteilsübertragung** (§ 413 BGB)
  - Zulassung im Gesellschaftsvertrag, oder
  - Zustimmung aller Gesellschafter
  
- 4. Tod** (§§ 727 BGB, 131 III Nr. 1, 177 HGB)
  - Nachfolge-/Fortsetzungsklauseln

## Wichtigste Merkmale der GbR

- ➔ Gesellschaftsvertrag
- ➔ Verpflichtung zur Förderung der Erreichung eines gemeinsamen Zwecks
- ➔ kein Betrieb eines (vollkaufmännischen) Handelsgewerbes i.S.v. § 1 II HGB
- ➔ keine juristische Person; aber Rechtsfähigkeit der (Außen-)GbR
- ➔ keine Firma im Sinne der §§ 17 ff. HGB; aber Geschäftsbezeichnung

# Geschäftsführung in der oHG

## Grundsatz



Einzelgeschäftsführung  
§§ 114, 115 I HGB

Aber: Widerspruchsrecht  
§ 115 I Hs. 2 HGB

## Ausnahme



Gesamtgeschäftsführung  
§ 115 II HGB

Ausschluß einzelner  
Gesellschafter  
§ 114 II HGB

Umfang: gewöhnliche Geschäfte  
§ 116 I HGB

ungewöhnliche Geschäfte =>  
Beschluss aller Gesellschafter  
§ 116 II HGB

Erteilung von Prokura =>  
Zustimmung aller geschäftsfüh-  
rungsbefugten Gesellschafter  
§ 116 III HGB

## Vertretung der oHG

### Grundsatz



Einzelvertretung  
§ 125 I HGB

Umfang: alle Geschäfte  
§ 126 I HGB

Beschränkungen sind im  
Außenverhältnis unwirksam  
§ 126 II HGB

### Ausnahme



Ausschluß einzelner  
Gesellschafter  
§ 125 I HGB

Gesamtvertretung  
§ 125 II HGB

gemischte/unechte  
Gesamtvertretung  
§ 125 III HGB

**Achtung:** § 106 II Nr. 4 HGB  
eintragungspflichtige Tatsache

# Haftung der oHG und der Gesellschafter

## **oHG**

1. Haftung aus Rechtsgeschäften
  - ➔ Abschluß im Namen der oHG
  - ➔ durch vertretungsberechtigte Gesellschafter
2. Haftung analog § 31 BGB

## **Gesellschafter**

- § 128 HGB (akzessorische Haftung)
- ➔ Gesamtschuldner (§§ 421 ff. BGB)

### Regress des Gesellschafters:

- ➔ § 110 HGB (gegen die Gesellschaft)
- ➔ § 426 BGB (gegen die Mitgesellschafter)
  - subsidiär gegenüber § 110 HGB
  - pro-rata gemäß Verlustanteil

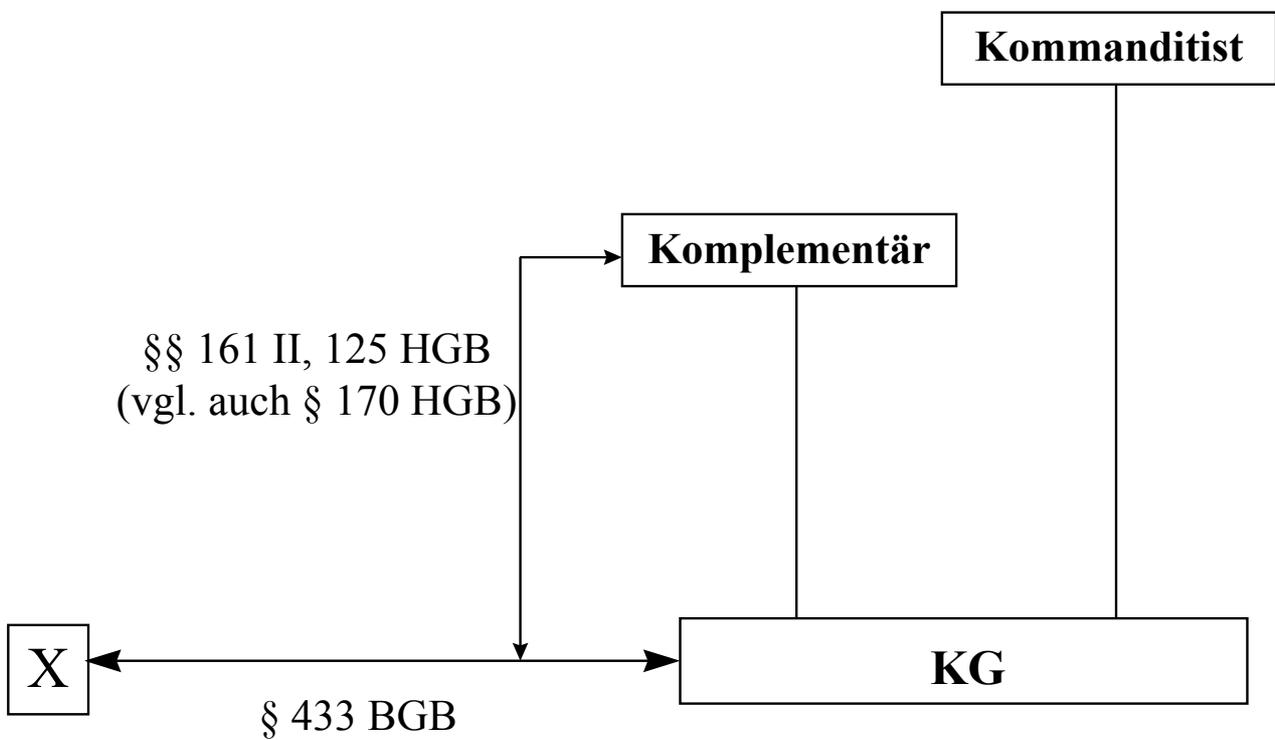
## **„Kapitalerhaltung“ bei der oHG**

- ➔ keine Kapitalbindung im Gläubigerinteresse
- ➔ Umfassende Vermögensbindung im Minderheitsinteresse
  - Schadensersatz wegen Treuepflichtverletzung
  - Rückgewähranspruch wegen Sondervorteilsverbot

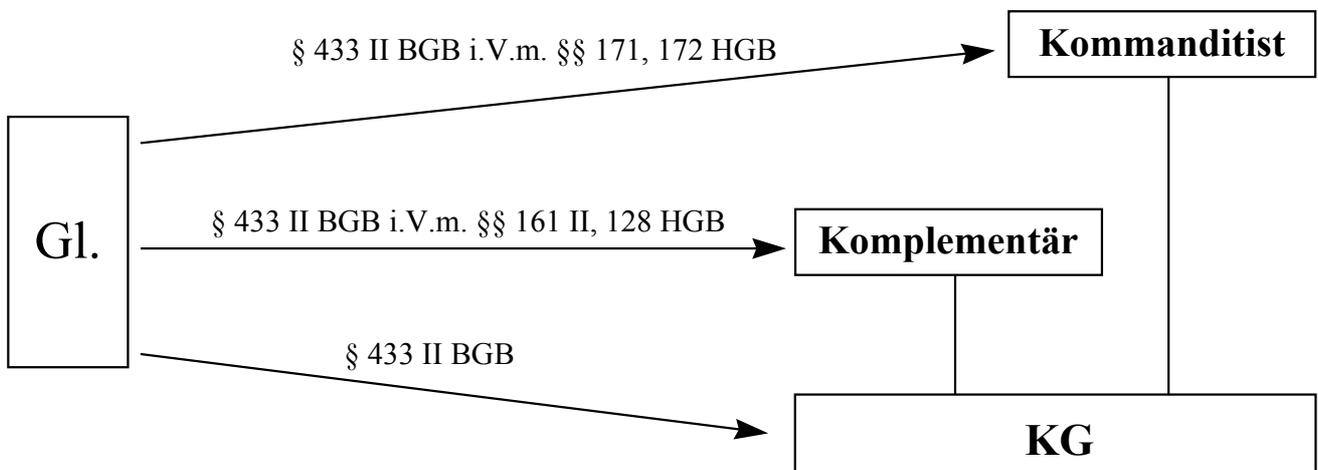
## **Wichtigste Merkmale der oHG**

- ➔ Gesellschaftsvertrag (§ 705 BGB)
- ➔ Betrieb eines Handelsgewerbes (§§ 1, 105 I HGB) oder Eintragung in das Handelsregister (§ 105 II HGB)
- ➔ gemeinschaftliche Firma
- ➔ keine juristische Person; aber Teilrechtsfähigkeit (§ 124 HGB)
- ➔ unbeschränkte Haftung aller Gesellschafter (§ 128 HGB)
- ➔ Anmeldungspflicht zum Handelsregister (§ 106 HGB)

## Struktur und Vertretung der KG



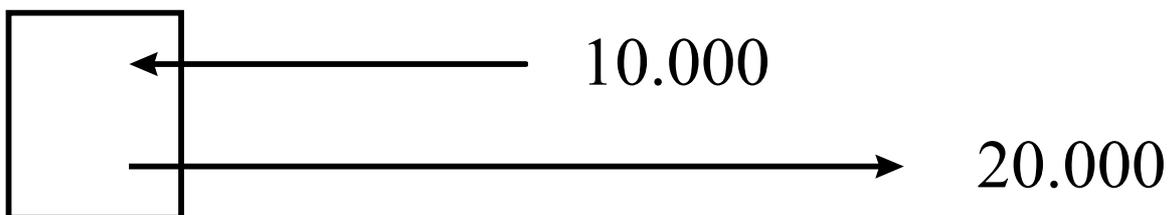
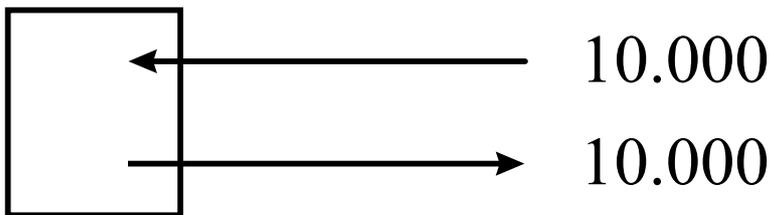
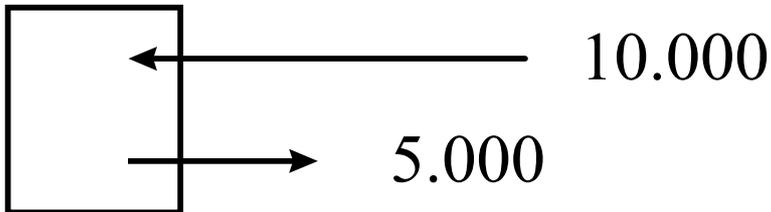
## Haftung in der KG



## Kommanditistenhaftung (§§ 171, 172 IV HGB)

Einlage: 10.000

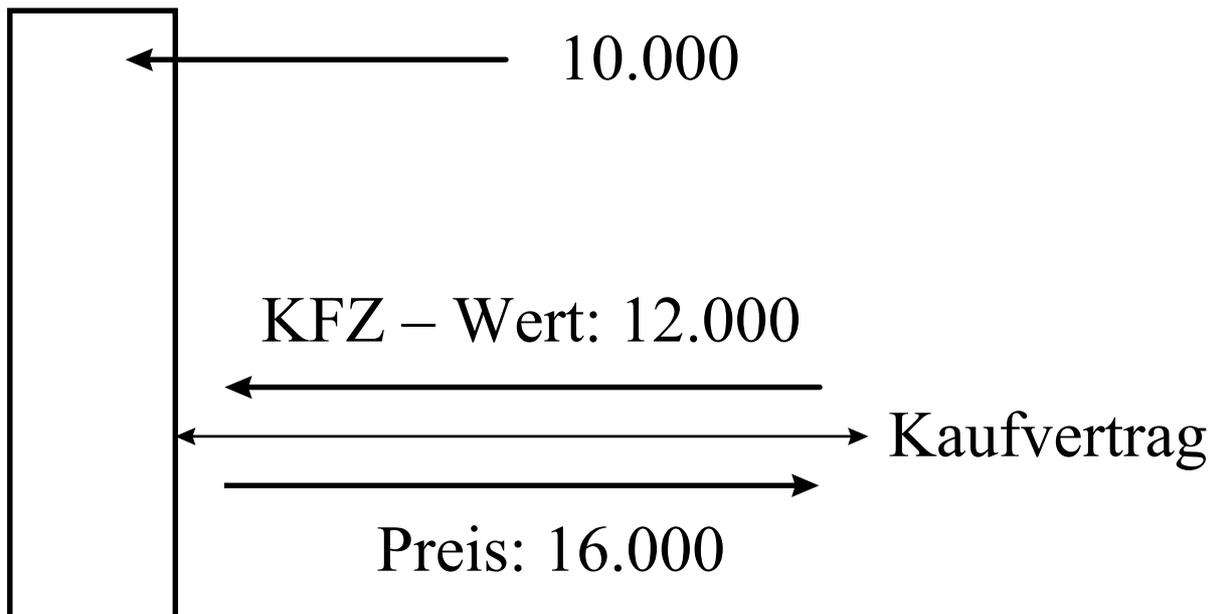
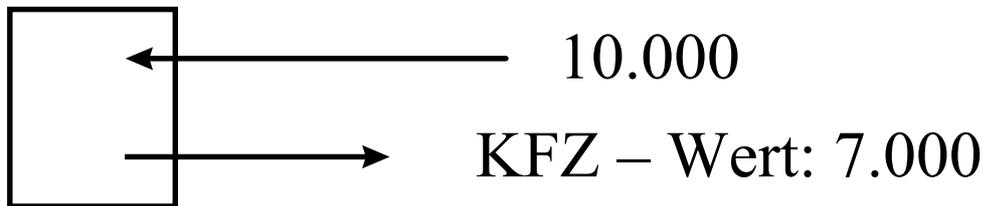
Haftsumme: 10.000



# Verdeckte Einlagenrückgewähr I

Einlage: 10.000

Haftsumme: 10.000



## **Haftung vor Eintragung (§ 176 I HGB)**

### **■ Kommanditgesellschaft**

### **■ Fehlende Eintragung im Handelsregister**

→ nicht schon die Anmeldung schließt die Haftung aus

### **■ Geschäftsbeginn vor Eintragung mit**

#### **Zustimmung des Kommanditisten**

→ i.d.R.: Auftritt unter der neuen Firma

→ Zustimmung kann schlüssig erfolgen

### **■ keine Kenntnis des Gläubigers**

→ Kenntnis der Person

→ Kenntnis der Eigenschaft als Kommanditist

→ Kenntnis der Höhe der Haftsumme unerheblich

## **Haftung vor Eintragung (§ 176 II HGB)**

### **■ Personengesellschaft**

→ OHG

→ KG

→ GbR, die durch Eintritt vollkaufmännisch wird

### **■ „Eintritt“ eines Kommanditisten**

### **■ Fehlende Eintragung im Handelsregister**

### **■ keine Kenntnis des Gläubigers (s.o.)**

### **■ [Ausdrückliche Zustimmung zur Fortsetzung des Geschäftsbetriebs verzichtbar]**

⇒ **Rechtsfolge:** volle Haftung gemäß §§ 161 II, 128 HGB

⇒ nach Eintragung: fünfjährige Enthafungsfrist - § 160 III HGB

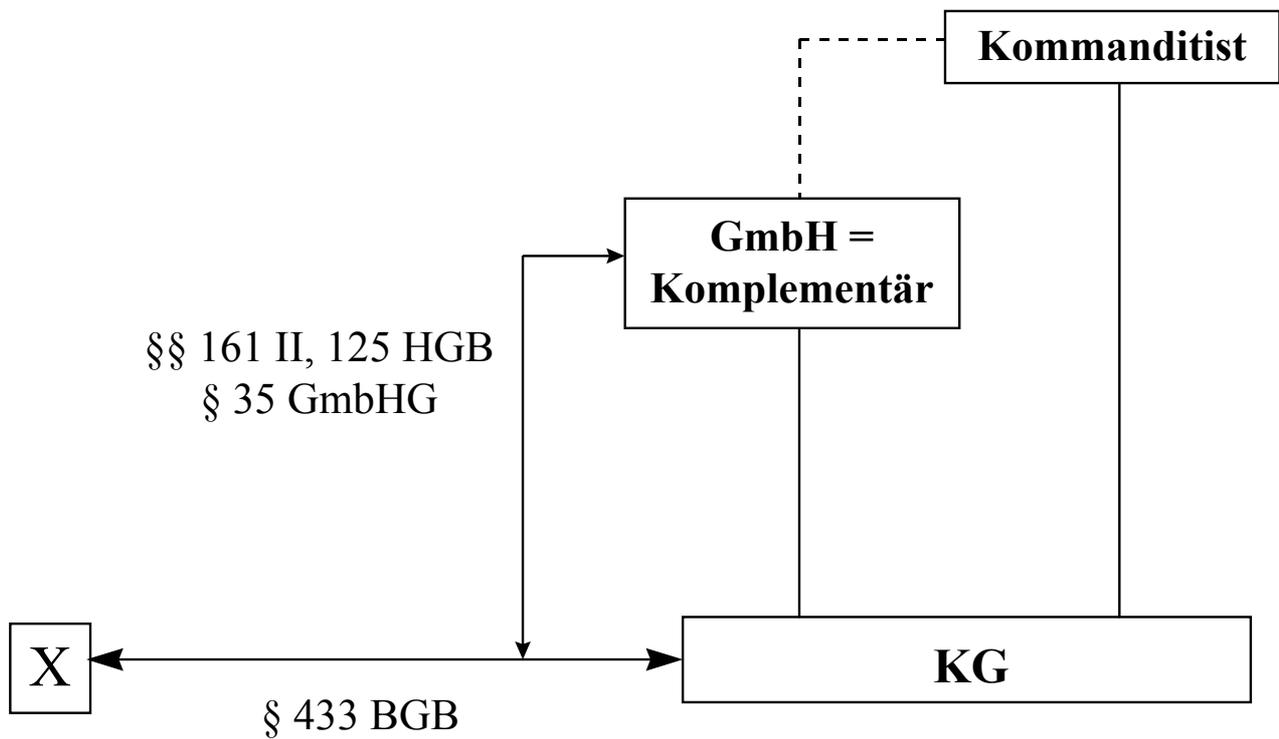
## **„Kapitalerhaltung“ bei der KG (identisch mit oHG)**

- ➔ keine Kapitalbindung im Gläubigerinteresse  
Aber: Außenhaftung des Kommanditisten gemäß  
§§ 171, 172 IV HGB (s.o.)
- ➔ Umfassende Vermögensbindung im Minderheitsinteresse
  - Schadensersatz wegen Treuepflichtverletzung
  - Rückgewähranspruch wegen Sondervorteilsverbot

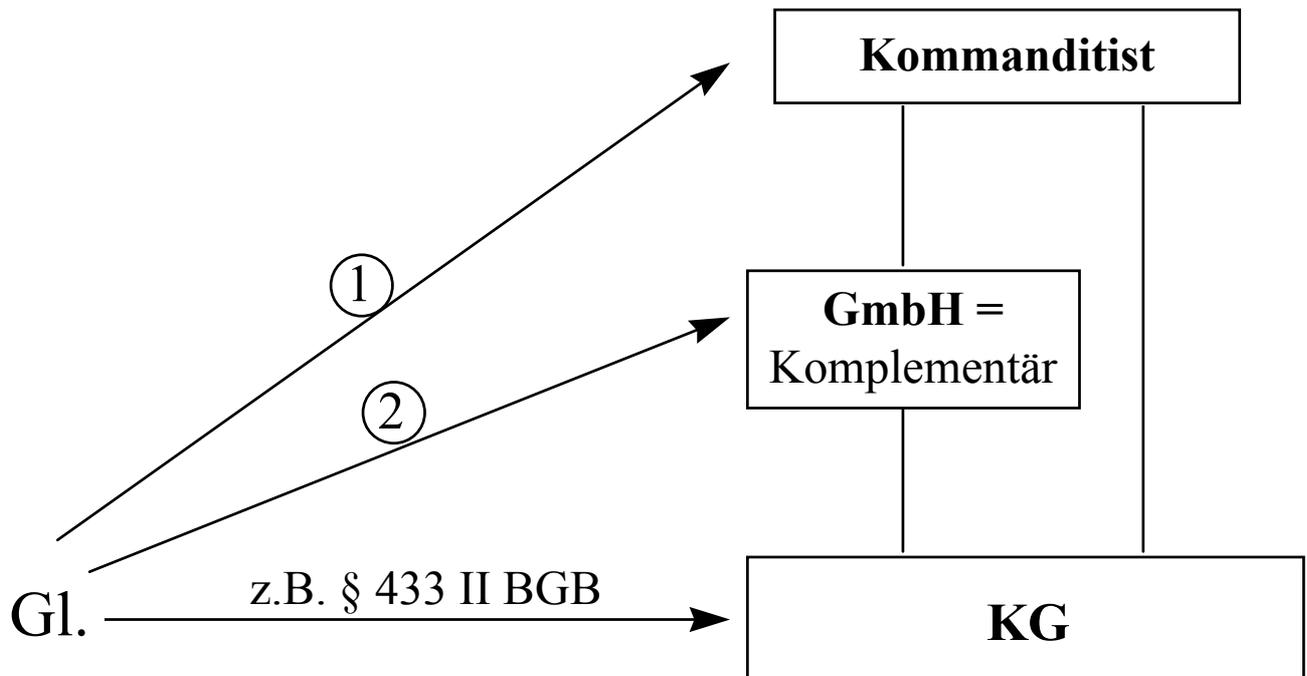
## **Wichtigste Merkmale der KG**

- ➔ Gesellschaftsvertrag (§ 705 BGB)
- ➔ Betrieb eines Handelsgewerbes (§§ 1, 161 I HGB)
- ➔ gemeinschaftliche Firma
- ➔ keine juristische Person; aber Teilrechtsfähigkeit  
(§ 161 II HGB i.V.m. § 124 HGB)
- ➔ Zwei Arten von Gesellschaftern: unbeschränkte Haftung der  
Komplementäre (§ 161 II i.V.m. § 128 HGB), beschränkte  
Haftung der Kommanditisten (§ 171 HGB)
- ➔ Anmeldungspflicht zum Handelsregister (§ 106, 162 HGB)

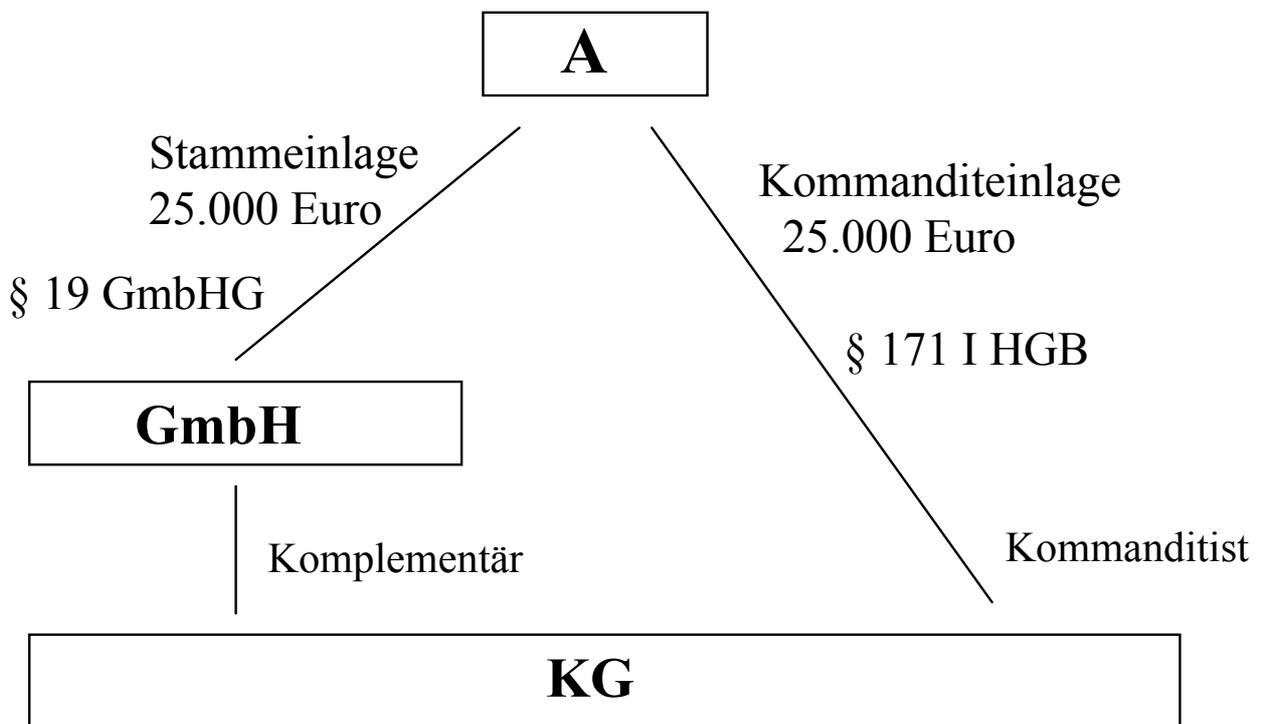
## Struktur und Vertretung der GmbH & Co. KG



## Einpersonen – GmbH & Co. KG

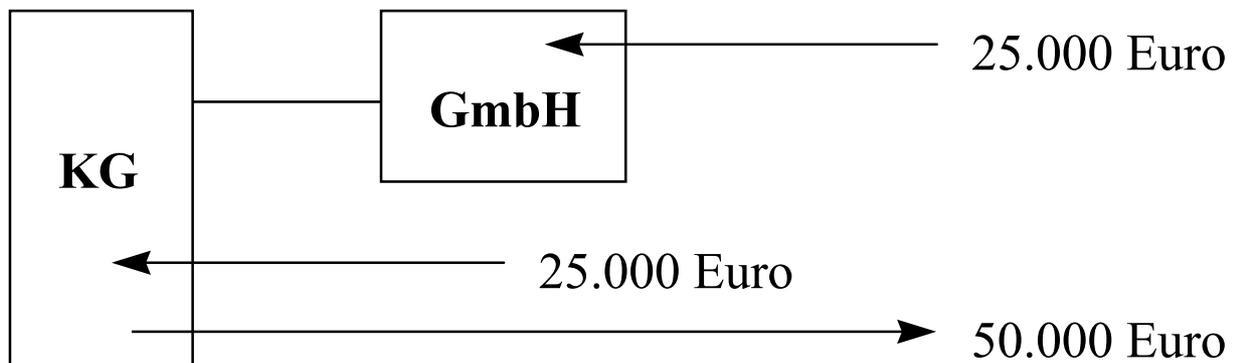
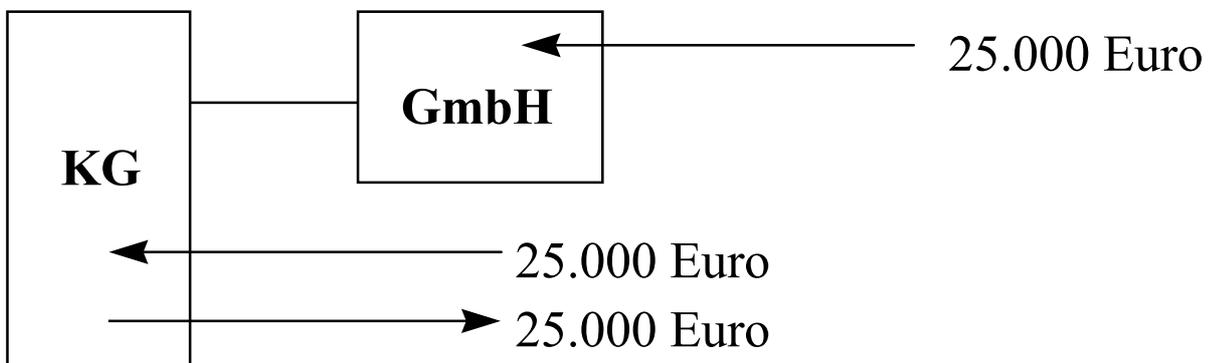


# Kapitalaufbringung in der GmbH & Co. KG



Beachte: § 172 VI 1 HGB

## Kapitalerhaltung bei der GmbH & Co. KG





## **Grundsätze der Firmenbildung**

- ⇒ Kennzeichnungsfähigkeit (§ 18 I HGB)
- ⇒ Unterscheidungskraft (§ 18 I HGB)
- ⇒ Keine Irreführung (§ 18 II HGB)
- ⇒ Rechtsformzusatz bei allen Unternehmensträgern (§ 19 HGB)
- ⇒ Firmenausschließlichkeit = Firmenunterscheidbarkeit (§ 30 I HGB)

## Angaben auf Geschäftsbriefen

### § 37a HGB

- Firma
- Rechtsformzusatz des § 19 HGB
- Ort der Handelsniederlassung
- Registergericht
- Nummer der Eintragung im Handelsregister

#### Parallelvorschriften:

§ 125a HGB offene Handelsgesellschaft

§ 177a HGB Kommanditgesellschaft

80 AktG Aktiengesellschaft

35a GmbHG Gesellschaft mit beschränkter Haftung

25a GenG Genossenschaft

# Übertragung kaufmännischer Unternehmen

## Haftung nach § 25 HGB

- Handelsgeschäft (= Inhaber ist Kaufmann)
- Veräußerung eines Unternehmens unter Lebenden (insbesondere durch Vertrag)
- Firmenfortführung

## Haftung nach § 28 HGB

- Kaufmann
- Einbringung des Unternehmens in eine neu gegründete oHG/KG