BGB-Gesellschaft, Offene Handelsgesellschaft, Partnerschaftsgesellschaft, EWIV

6. Auflage 2024
ISBN 978-3-406-80561-5
C.H.BECK

schnell und portofrei erhältlich bei
beck-shop.de

Die Online-Fachbuchhandlung beck-shop.de steht für Kompetenz aus Tradition.
Sie gründet auf über 250 Jahre juristische Fachbuch-Erfahrung durch die Verlage
C.H.BECK und Franz Vahlen.
beck-shop.de hält Fachinformationen in allen gängigen Medienformaten bereit:

über 12 Millionen Bücher, eBooks, Loseblattwerke, Zeitschriften, DVDs, Online-Datenbanken und Seminare. Besonders geschätzt wird beck-shop.de für sein umfassendes Spezialsortiment im Bereich Recht, Steuern und Wirtschaft mit rund 700.000 lieferbaren Fachbuchtiteln.

Münchener Handbuch des Gesellschaftsrechts
Band 1
BGB-Gesellschaft · Offene Handelsgesellschaft · Partnerschaftsgesellschaft · EWIV

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

Münchener Handbuch des Gesellschaftsrechts

Band 1
BGB-Gesellschaft · Offene Handelsgesellschaft
Partnerschaftsgesellschaft · EWIV

Herausgegeben von

Dr. Hans Gummert
Rechtsanwalt in Düsseldorf

Prof. Dr. Carsten Schäfer
Universität Mannheim

Bearbeitet von

Dr. Philipp Diers, LL.M., Rechtsanwalt in Emsdetten; Dr. Hoimar von Ditfurth, Rechtsanwalt in Frankfurt; Dr. Kilian K. Eßwein, Rechtsanwalt in München; Dr. Joachim Freiherr von Falkenhausen, LL.M., Rechtsanwalt in Hamburg; Dr. Thorsten Gayk, Rechtsanwalt in Hamburg; Dr. Hans Gummert, Rechtsanwalt in Düsseldorf; Dr. Maximilian Haag, LL.M., Rechtsanwalt und Steuerberater in München; Prof. Dr. Hartmut Hamann, Rechtsanwalt in Stuttgart; Alexandra Harf, LL.B., Rechtsanwältin in Hamburg; Dr. Hilke Herchen, Rechtsanwältin in Hamburg; Sebastian Herrler, Notar in München; Dr. Götz G. Karrer, Rechtsanwalt in Düsseldorf; Dr. Eylem Kaya, LL.M., Rechtsanwältin in Düsseldorf; Béla Knof, Rechtsanwalt in Hamburg; Dr. Elisabeth Märker, Rechtsanwältin in Berlin; Ralf Merkle, LL.B., Universität Mannheim; Prof. Dr. Antonio Miras, Hochschule Osnabrück; Prof. Dr. Sebastian Mock, LL.M., Hamburg; Dr. Frauke Möhrle, Rechtsanwältin in Hamburg; Dr. Sebastian Müller, LL.M., Rechtsanwalt und Steuerberater in Karlsruhe; RiLG Dr. Max Noack, Berlin; Dr. Daniel Otte, LL.M., Rechtsanwalt in Köln; Christoph Palzer, Rechtsanwalt in Frankfurt; Dr. Chris Pflüger, LL.B, Rechtsanwalt in Düsseldorf; Dr. David Quinke, LL.M.; Rechtsanwalt in Düsseldorf; Prof. Dr. Hanns-Christian Salger, Rechtsanwalt in Frankfurt; Marion Sangen-Emden, Rechtsanwältin und Steuerberaterin in Düsseldorf; Prof. Dr. Carsten Schäfer, Universität Mannheim; Kai Andreas Schaffelhuber, Rechtsanwalt in Frankfurt; Dr. Jan Schepke, Rechtsanwalt in Hamburg; Dr. Henning C. Schneider, Rechtsanwalt in Hamburg; Dr. Christoph Schücking, Rechtsanwalt in Frankfurt; Dr. Norbert Schulte M.A.L.D., Rechtsanwalt in Düsseldorf; Prof. Dr. Kerstin Schweizer, LL.M., Hochschule Pforzheim; Frank Sölch, Rechtsanwalt in Frankfurt; Dr. Tobias Spanke, Rechtsanwalt und Betriebswirt (IWW), Fachanwalt für Erbrecht, Fachanwalt für Bank- und Kapitalmarktrecht und Fachanwalt für Steuerrecht in Karlsruhe; Julian Stahl, Rechtsanwalt in München; Dr. Marie-Theres Stolze, Rechtsanwältin, Wirtschaftsprüferin und Steuerberaterin in Emsdetten; Dr. Bernd Wirbel, Rechtsanwalt in Düsseldorf

6., neubearbeitete Auflage 2024

C.H.BECK

Zitiervorschlag:
MHdB GesR I/Bearbeiter §... Rn....

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

beck.de

ISBN 978 3 406 80561 5

© 2024 Verlag C.H.Beck oHG
Wilhelmstraße 9, 80801 München
Satz, Druck und Bindung: Druckerei C.H.Beck, Nördlingen
(Adresse wie Verlag)
Umschlag: Martina Busch, Grafikdesign, Homburg Saar

myclimate
shape our future

chbeck.de/nachhaltig

Gedruckt auf säurefreiem, alterungsbeständigem Papier
(hergestellt aus chlorfrei gebleichtem Zellstoff)

Alle urheberrechtlichen Nutzungsrechte bleiben vorbehalten.
Der Verlag behält sich auch das Recht vor, Vervielfältigungen dieses Werkes
zum Zwecke des Text and Data Mining vorzunehmen.

Vorwort zur 6. Auflage

Am 10. August 2021 wurde das Gesetz zur Modernisierung des Personengesellschaftsrechts (MoPeG) im Bundesgesetzblatt verkündet, es tritt im Wesentlichen am 1.1.2024 in Kraft und ändert die gesetzlichen Bestimmungen des BGB-Gesellschaftsrechts ebenso grundlegend wie diejenigen der Handelsgesellschaften.

Besonders im Recht der GbR ist, verglichen mit der alten Fassung der §§ 705 ff. BGB, kaum ein Stein auf dem anderen geblieben. Sämtliche Vorschriften sind neu formuliert worden, und sie folgen systematisch einem Aufbau, der konsequent zwischen der rechtsfähigen Außengesellschaft und der nicht rechtsfähigen Innengesellschaft (§ 705 Abs. 2) differenziert, was auch in einer neuen Untergliederung des 16. Titels zum Ausdruck kommt. Inhaltlich haben sie viele einzelne Änderungen bewirkt, deren wichtigste die Einführung eines neuen Gesellschaftsregisters (§§ 707 ff.) sein dürfte. Bei der Zuschreibung der Rechtsfähigkeit an die GbR und ihrer Haftungsverfassung folgt das neue Recht demgegenüber weitgehend den Entscheidungen des BGH vom 27.9.1999 (BGHZ 142, 315) und – vor allem – vom 29.1.2001 (BGHZ 146, 341), die seinerzeit im Schrifttum umfassend vorbereitet worden waren. Auch im Recht der OHG (§§ 105 ff. HGB) wurden sämtliche Vorschriften neu formuliert und geordnet, teilweise auch in das BGB verwiesen, das seinen Referenzcharakter durch das MoPeG zurückerhalten hat. Indirekt betrifft dies auch die KG, deren eigene Regelungen (§§ 161 ff. HGB) zwar lediglich punktuell geändert wurden, aber mit durchaus bemerkenswerten Detailkorrekturen. Die wohl wichtigste inhaltliche Änderung für die Handelsgesellschaften stellt das neue Beschlussmängelrecht dar (§§ 110–115 HGB), aber auch ihre grundsätzliche Öffnung für Freiberufler (§ 107 Abs. 1 S. 2 HGB) hat einiges Aufsehen erregt. Einen Überblick über das Gesetzgebungsverfahren zum MoPeG und die wichtigsten Änderungen in BGB und HGB (und weiteren Gesetzen) vermittelt das erste Kapitel dieses Bandes (§ 1).

Das MoPeG hat es allgemein erforderlich gemacht, große Teile des Handbuchs grundlegend zu überarbeiten oder zumindest an das neue Recht anzupassen. Dies gilt auch für diejenigen Abschnitte, bei denen geringere inhaltliche Änderungen zu verzeichnen waren, bei denen aber die Bezugsnormen durchweg angepasst werden mussten, woraus sich wiederum indirekte Änderungen ergeben konnten. Überall stellt sich zudem die Frage, ob auf Rechtsprechung und Literatur zur früheren Fassung noch zurückgegriffen werden kann. Dies ist zwar im Prinzip zu bejahen, doch war auch in Betracht zu ziehen, dass ihre gedankliche Grundlage bzw. tragenden Gründe durch die Neuausrichtung überholt wurden.

Der Verlag C.H.Beck und die Verfasser verfolgen mit dem Handbuch unverändert den Zweck, dem Rechtsanwender ein praxistaugliches Mittel für die tägliche Praxis zur Verfügung zu stellen, so dass in erster Linie die höchstrichterliche Rechtsprechung zum Personengesellschaftsrecht abgebildet wird. Aber auch die Kritik an dieser Rechtsprechung wird aufgegriffen. Im Handbuch wird der Rechtsstand ab Inkrafttreten des MoPeG zugrunde gelegt. Insoweit musste vor allem auf die Begründung des Gesetzgebers zu den neu gefassten Vorschriften, konnte aber auch schon auf das Gesetzgebungsverfahren begleitende Literatur und erste Kommentare des neuen Rechts zurückgegriffen werden. Demgegenüber hat sich die Rechtsprechung naturgemäß noch nicht mit den neuen Bestimmungen befassen können. Die Gesetzesbegründung geht jedoch vielfach auf die bisherige höchstrichterliche Rechtsprechung ein und bestätigt diese oftmals, was Rückschlüsse auf ihren Fortbestand zulässt. Die Autoren dieses Handbuchs werden mit Spannung verfolgen, inwieweit sich die Bestimmungen des MoPeG in der Praxis bewähren.

Im Herausgeberkreis ist ein Wechsel eingetreten. An die Stelle von Lutz Weipert ist Carsten Schäfer getreten, der künftig für die Bände 1 und 2 des Handbuchs mitverantwort-

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

lich zeichnen wird und als Mitglied der Expertenkommission an den Beratungen zum MoPeG wesentlich mitgewirkt hat. Lutz Weipert war Mitherausgeber der Bände 1 und 2 des Handbuchs von der ersten bis zur fünften Auflage. Er ist im Juni 2022 verstorben. Sein stets kluger, abgewogener Rat und die wissenschaftliche Diskussion über Grundfragen des Personengesellschaftsrechts mit ihm werden in Erinnerung bleiben.

Im Kreis der Autoren hat es umfangreiche Änderungen gegeben. Wir verzichten deshalb darauf, sämtliche neuen Autoren namentlich an dieser Stelle zu erwähnen. Wir freuen uns auf die weitere Zusammenarbeit mit den bisherigen und allen hinzugetretenen Autoren und danken den ausgeschiedenen Autoren für die Mitarbeit an den Vorauflagen.

Wir bedanken uns ferner beim Lektorat, namentlich Cornelia Ruhland, für die wiederum hervorragende Zusammenarbeit und Unterstützung.

Zu guter Letzt bitten Autoren, Herausgeber und Verlag die Nutzer dieses Handbuchs wiederum um Anregungen und Kritik zur Verbesserung, die gerne entgegengenommen und in künftigen Auflagen berücksichtigt werden.

Düsseldorf/Mannheim, im Juni 2024 Hans Gummert, Carsten Schäfer

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

Inhaltsübersicht

Vorwort zur 6. Auflage V
Inhaltsverzeichnis XI
Abkürzungsverzeichnis LIII
Literaturverzeichnis LXXIII

1. Teil. Das Gesetz zur Modernisierung des Personengesellschaftsrechts (MoPeG)

§ 1 Gesetzgebungsverfahren und wesentliche Änderungen im Personengesellschaftsrecht *(C. Schäfer)* 1

2. Teil. Die rechtsfähige BGB-Gesellschaft

1. Kapitel. Entwicklung, Bedeutung und Entstehung der Gesellschaft

§ 2 Einführung: Entwicklung, Begriff und Bedeutung *(Schücking)* 17
§ 3 Schlüsselbegriffe und Abgrenzungen *(Schücking)* 34
§ 4 Unterscheidung nach dem Gesellschaftszweck *(Schücking)* 51
§ 5 Errichtung *(Möhrle)* 79
§ 6 Sonderformen und Entstehung *(Möhrle)* 104
§ 7 Name, Sitz und Gegenstand der GbR *(Otte)* 113

2. Kapitel. Die eingetragene Gesellschaft

§ 8 Grundsatz: Eintragungswahlrecht mit mittelbarem Eintragungszwang *(Herrler)* 138
§ 9 Voreintragungsobliegenheiten in den einzelnen Objektregistern *(Herrler)* 144
§ 10 Anmeldungen zum Gesellschaftsregister *(Herrler)* 159
§ 11 Inhalt und Wirkung der Eintragung *(Herrler)* 166
§ 12 Statuswechsel *(Herrler)* 171
§ 13 Folgen für die bisherige „Objektpublizität" *(Herrler)* 177

3. Kapitel. Geschäftsführung und Vertretung

§ 14 Geschäftsführung *(v. Ditfurth)* 180
§ 15 Vertretung *(v. Ditfurth)* 205
§ 16 Beendigung von Geschäftsführung und Vertretung *(v. Ditfurth)* 208

4. Kapitel. Allgemeine Rechte und Pflichten aus der Mitgliedschaft

§ 17 System der Mitgliedschaftsrechte und -pflichten *(C. Schäfer)* 214
§ 18 Stimmrecht *(C. Schäfer)* 229
§ 19 Informationsrechte *(C. Schäfer)* 240
§ 20 Treupflicht und Wettbewerbsverbot *(C. Schäfer)* 249
§ 21 Beschlussfassung und mangelhafte Gesellschafterbeschlüsse *(C. Schäfer)* 261
§ 22 Gesellschafterklage (actio pro socio) *(C. Schäfer)* 286

5. Kapitel. Vermögensbezogene Rechte und Pflichten

§ 23 Beitragspflicht *(Gummert)* 297
§ 24 Gesellschaftsvermögen, Kapitalanteil und Gesellschafterkonten *(Gummert)* 316
§ 25 Rechnungsabschluss *(Gummert)* 335
§ 26 Ergebnisverteilung *(Gummert)* 353
§ 27 Verfügung über vermögensbezogene Mitgliedschaftsrechte *(Gummert)* 374
§ 28 Belastung von Gesellschaftsanteilen *(Gummert)* 383
§ 29 Die steuerliche Behandlung der vermögensbezogenen Mitgliedschaftsrechte der rechtsfähigen GbR *(Märker)* 392

beck-shop.de DIE FACHBUCHHANDLUNG

Inhaltsübersicht

6. Kapitel. Die Rechtsbeziehungen der Gesellschaft und ihrer Gesellschafter zu Dritten

§ 30 BGB-Gesellschaft als Trägerin von Rechten und Pflichten *(Gummert)* 417
§ 31 Haftung der Gesellschafter für Verbindlichkeiten der Gesellschaft *(Gummert)* 446
§ 32 Gesellschafterregress (Rückgriff) *(Gummert)* 505
§ 33 Stellung der BGB-Gesellschaft und ihrer Gesellschafter im Prozess und in der freiwilligen Gerichtsbarkeit *(Gummert)* 515
§ 34 Zwangsvollstreckung gegen die BGB-Gesellschaft und ihre Gesellschafter *(Gummert)* . 541

7. Kapitel. Eintritt und Ausscheiden des Gesellschafters unter den Lebenden

§ 35 Aufnahme eines Gesellschafters *(Schulte)* 556
§ 36 Übertragung der Gesellschafterstellung *(Schulte)* 575
§ 37 Ausscheiden eines Gesellschafters *(Schulte)* 590
§ 38 Folgen des Ausscheidens *(Schulte)* 609
§ 39 Abfindung *(Schulte)* 613
§ 40 Steuerliche Folgen bei Eintritt und Ausscheiden aus der GbR zu Lebzeiten *(Märker)* . . 637

8. Kapitel. Tod des Gesellschafters

§ 41 Gesetzeslage bei Tod eines Gesellschafters *(Schäfer/Merkle)* 707
§ 42 Gesellschaftsvertragliche Gestaltungen im Hinblick auf den Tod des Gesellschafters *(Schäfer/Merkle)* 722
§ 43 Erbrechtliche Fragen und letztwillige Gestaltungen durch den Erblasser-Gesellschafter *(Schäfer/Merkle)* 767
§ 44 Rechtsstellung weichender Erben und Pflichtteilsberechtigter *(Schäfer/Merkle)* 786
§ 45 Steuerliche Folgen beim Tod eines Gesellschafters der GbR *(Märker)* 798

9. Kapitel. Auflösung, Liquidation und Insolvenz der Gesellschaft

§ 46 Auflösung der BGB-Gesellschaft *(Gummert)* 818
§ 47 Liquidation *(Gummert)* 843
§ 48 Insolvenz *(Gummert)* 883
§ 49 Steuerrechtliche Folgen der Auflösung *(Diers/Stolze)* 938

10. Kapitel. Die rechtsfähige BGB-Gesellschaft in der wirtschaftsrechtlichen Praxis

§ 50 Sozietäten von Freiberuflern *(Schmid/Otte)* 964
§ 51 Ärztliche Kooperationsformen (Berufsausübungs- und Organisationsgemeinschaften von Ärzten: Gemeinschaftspraxis, Medizinisches Versorgungszentrum und Praxisgemeinschaft) *(Gummert/Kaya)* 983
§ 52 Bau-Arbeitsgemeinschaften *(Stahl/Eßwein)* 1038
§ 53 Grundbesitzgesellschaften *(Hamann)* 1056
§ 54 Joint Ventures *(Wirbel)* 1082
§ 55 Holdings *(v. Ditfurth)* 1096

3. Teil. Die nicht rechtsfähige BGB-Gesellschaft

1. Kapitel. Grundzüge

§ 56 Rechtsnatur und gesetzliches Leitbild, Erscheinungsformen, Entstehung, anwendbares Recht *(Noack)* 1148
§ 57 Beendigung und Auseinandersetzung *(Noack)* 1171
§ 58 Ausscheiden und Ausschließung eines Gesellschafters *(Noack)* 1183

2. Kapitel. Nicht rechtsfähige BGB-Gesellschaften in der wirtschaftsrechtlichen Praxis

§ 59 Unterbeteiligungen *(Gayk)* 1188
§ 60 Kreditkonsortien und Sicherheitenpools *(Schaffelhuber/Sölch)* 1223
§ 61 Emissionskonsortien *(Schücking)* 1271
§ 62 Kooperationen zwischen Wettbewerbern *(Palzer)* 1310
§ 63 Stimmbindungsgemeinschaften *(Karrer)* 1356

beck-shop.de DIE FACHBUCHHANDLUNG

4. Teil. Die Partnerschaftsgesellschaft

§ 64 Einführung: Entwicklung, Begriff und Bedeutung der Partnerschaft *(Salger/Spanke)* . . 1395
§ 65 Die Partnerschaft im System des Gesellschafts- und Steuerrechts *(Salger/Spanke)* 1403
§ 66 Entstehung der Partnerschaftsgesellschaft *(Salger/Spanke)* 1405
§ 67 Persönlicher Anwendungsbereich *(Salger/Spanke)* 1409
§ 68 Interprofessionelle Zusammenschlüsse *(Salger/Spanke)* 1414
§ 69 Verhaltenspflichten und Mitwirkungsrechte der Partner *(Salger/Spanke)* 1416
§ 70 Vermögensrechtliche Innenbeziehungen der Partner *(Salger/Spanke)* 1422
§ 71 Haftungsregelungen der Partnerschaftsgesellschaft *(Salger/Spanke)* 1423
§ 72 Auflösung, Ausscheiden, Ausschluss, Vererbung, Abfindung *(Salger/Spanke)* 1427
§ 73 Umwandlung *(Salger/Spanke)* 1437
§ 74 Partnerschaftsgesellschaft mit beschränkter Berufshaftung (PartG mbB) *(Salger/Spanke)* 1440

5. Teil. Die Offene Handelsgesellschaft

1. Kapitel. Entwicklung, Bedeutung und Entstehung der Gesellschaft

§ 75 Einführung: Entwicklung, Begriff und Bedeutung der OHG *(Möhrle)* 1449
§ 76 Errichtung durch Gründungsvertrag *(Möhrle)* 1454
§ 77 Sonderformen der Entstehung *(Möhrle)* 1482
§ 78 Firma, Sitz und Gegenstand des Unternehmens *(Quinke)* 1493
§ 79 Anmeldung und Eintragung in das Handelsregister *(Quinke)* 1544
§ 80 Öffentlichrechtliche Anzeigepflichten und Genehmigungsvorbehalte *(Quinke)* 1564
§ 81 Kartellrechtliche Grenzen *(Palzer)* 1571

2. Kapitel. Geschäftsführung und Vertretung

§ 82 Geschäftsführung *(v. Ditfurth)* 1620
§ 83 Vertretung *(v. Ditfurth)* 1645
§ 84 Beendigung von Geschäftsführung und Vertretung *(v. Ditfurth)* 1655

3. Kapitel. Allgemeine Rechte und Pflichten aus der Mitgliedschaft

§ 85 System der Mitgliedschaftsrechte und -pflichten *(Harf/Pflüger)* 1665
§ 86 Stimmrecht *(Harf/Pflüger)* 1679
§ 87 Informationsrechte *(Harf/Pflüger)* 1693
§ 88 Wettbewerbsverbot *(Harf/Pflüger)* 1707
§ 89 Beschlussfassung und Beschlussmängelrecht *(Harf/Pflüger)* 1734

4. Kapitel. Vermögensbezogene Rechte und Pflichten

Überblick *(v. Falkenhausen/H. C. Schneider)* 1762
§ 90 Beitragspflicht *(v. Falkenhausen/H. C. Schneider)* 1762
§ 91 Gesellschaftsvermögen *(v. Falkenhausen/H . C. Schneider)* 1786
§ 92 Der Jahresabschluss *(Sangen-Emden)* 1799
§ 93 Ergebnisbeteiligung *(v. Falkenhausen/H. C. Schneider)* 1821
§ 94 Verfügung über vermögensbezogene Mitgliedschaftsrechte *(v. Falkenhausen/H. C. Schneider)* 1838
§ 95 Die steuerliche Behandlung vermögensbezogener Mitgliedschaftsrechte der OHG *(Märker)* 1844
§ 96 Belastung von Gesellschaftsanteilen *(Haag)* 1868

5. Kapitel. Die Rechtsbeziehungen der OHG und ihrer Gesellschafter zu Dritten

§ 97 Die OHG als Trägerin von Rechten und Pflichten *(Herchen)* 1895
§ 98 Haftung des Gesellschafters *(Herchen)* 1901
§ 99 Gesellschafterregress (Rückgriff) *(Herchen)* 1932
§ 100 Die Stellung der OHG und ihrer Gesellschafter im Prozess *(Schepke)* 1942
§ 101 Die Zwangsvollstreckung gegen die OHG und ihre Gesellschafter *(Schepke)* 1952

beck-shop.de DIE FACHBUCHHANDLUNG

Inhaltsübersicht

6. Kapitel. Eintritt und Ausscheiden des Gesellschafters unter Lebenden

§ 102 Aufnahme eines weiteren Gesellschafters *(Schulte)* 1956
§ 103 Übertragung der Gesellschafterstellung *(Schulte)* 1968
§ 104 Ausscheiden eines Gesellschafters *(Schulte)* 1987
§ 105 Folgen des Ausscheidens *(Schulte)* 2026
§ 106 Abfindungsklauseln *(Schulte)* 2064
§ 107 Steuerliche Folgen bei Eintritt und Ausscheiden zu Lebzeiten *(Märker)* 2101

7. Kapitel. Tod des Gesellschafters

§ 108 Gesetzeslage bei Tod eines Gesellschafters *(Schäfer/Merkle)* 2171
§ 109 Gesellschaftsvertragliche Gestaltungen im Hinblick auf den Tod des Gesellschafters *(Schäfer/Merkle)* 2177
§ 110 Erbrechtliche Fragen und letztwillige Gestaltungen durch den Erblasser-Gesellschafter *(Schäfer/Merkle)* 2188
§ 111 Rechtsstellung weichender Erben und Pflichtteilsberechtigter *(Schäfer/Merkle)* 2195
§ 112 Steuerliche Folgen beim Tod eines Gesellschafters *(Märker)* 2200

8. Kapitel. Auflösung, Liquidation und Insolvenz

§ 113 Auflösung der OHG *(Knof/Mock)* 2220
§ 114 Liquidation der OHG *(Knof/Mock)* 2241
§ 115 Insolvenz der OHG *(Knof/Mock)* 2261
§ 116 Steuerliche Folgen der Gesellschaftsauflösung *(Märker)* 2301

6. Teil. Die Europäische wirtschaftliche Interessenvereinigung

§ 117 Einführung: Entwicklung, Begriff und Bedeutung der EWIV *(Salger/Müller)* 2321
§ 118 Gründung der EWIV *(Salger/Müller)* 2332
§ 119 Mitglieder der EWIV *(Salger/Müller)* 2338
§ 120 Geschäftsführung und Vertretung *(Salger/Müller)* 2347
§ 121 Besteuerung der EWIV *(Salger/Müller)* 2349
§ 122 Nichtigkeit, Auflösung, Abwicklung und Insolvenz *(Salger/Müller)* 2353

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

7. Teil. Die fehlerhafte Gesellschaft

§ 123 Fehlerhafte Gründung *(Miras)* 2357
§ 124 Die Lehre von der fehlerhaften Gesellschaft bei Änderungsgeschäften in BGB-(Außen-)Gesellschaft und OHG *(Schweizer)* 2404

Sachverzeichnis *(Hartwich)* 2429

Inhaltsverzeichnis

Vorwort zur 6. Auflage V
Inhaltsübersicht VII
Abkürzungsverzeichnis LIII
Literaturverzeichnis LXXIII

1. Teil. Das Gesetz zur Modernisierung des Personengesellschaftsrechts (MoPeG)

§ 1 Gesetzgebungsverfahren und wesentliche Änderungen im Personengesellschaftsrecht .. 1
I. Entwicklung bis zum MoPeG 2
1. Vom Mauracher Entwurf zum Regierungsentwurf 2
2. Vom Regierungsentwurf zum Gesetz 4
3. Gesetzesbeschluss und Inkrafttreten 6
4. (Keine) Übergangsregelung für Altgesellschaften 6
II. Der wesentliche Inhalt des MoPeG 9
1. Überblick 9
2. Insbesondere das neue Leitbild der rechtsfähigen Außen-GbR und seine Umsetzung 10
3. Gesellschaftsregister für die GbR 11
4. Neues Beschlussmängelrecht für die Handelsgesellschaften 13
III. Betroffene Gesetze 15
IV. Fehlerkorrekturen und ergänzende Anpassungen 16

2. Teil. Die rechtsfähige BGB-Gesellschaft

1. Kapitel. Entwicklung, Bedeutung und Entstehung der Gesellschaft

§ 2 Einführung: Entwicklung, Begriff und Bedeutung 17
I. Die heutige Stellung der BGB-Gesellschaft 19
1. Neue Rechtsgrundlage für die BGB-Gesellschaft 19
2. Vielfalt der Erscheinungen 20
3. Stellung der Gesellschaft im bürgerlichen Recht 20
4. Die BGB-Gesellschaft im Gesellschaftsrecht 23
5. Kollisionsrecht 26
II. Die Entwicklung der BGB-Gesellschaft 29
1. Historische Wurzeln 29
2. Regelung der Gesellschaft im BGB 29
3. Die BGB-Gesellschaft im Wandel der Zeiten 30
4. Rechtsanwendung im BGB-Gesellschaftsrecht 34

§ 3 Schlüsselbegriffe und Abgrenzungen 34
I. Vorbemerkung 35
II. Typische und atypische BGB-Gesellschaften 35
1. Typische BGB-Gesellschaften 35
2. Atypische BGB-Gesellschaften 36
3. Rollenverteilung 36
III. Abgrenzungen und charakteristische Begriffe 36
1. Abgrenzung zur Gemeinschaft 36
2. Abgrenzung zum Verein 37
3. Abgrenzung zu Gemeinschaften des Familien- und Erbrechts 38
4. Abgrenzung zur schlichten Interessengemeinschaft 39
5. Begriffe, Begriffspaare 39
IV. Partiarische Leistungsaustauschverhältnisse 42
1. Partiarische Darlehen 44
2. Partiarische Kaufverträge 45

beck-shop.de DIE FACHBUCHHANDLUNG

Inhaltsverzeichnis

3. Partiarische Nutzungsüberlassungen 46
4. Partiarische Dienstverträge 46
5. Partiarische Verträge einer BGB-Gesellschaft mit ihren Gesellschaftern 47
V. Andere Austauschverträge mit Berührungspunkten zur BGB-Gesellschaft 47
1. Alleinvertriebsverträge 47
2. Franchiseverträge 48
3. Belegarztverträge 48
4. Automatenaufstellverträge 49
VI. Gemischte Verträge 49
1. Anwendung gesellschaftsrechtlicher Regeln 50
2. Keine gesellschaftsähnlichen Rechtsverhältnisse 50

§ 4 Unterscheidung nach dem Gesellschaftszweck 51
I. Einführung 52
II. Wirtschaftliche und ideale Zweckgemeinschaften 53
1. Wirtschaftliche Zweckgemeinschaften 53
2. Ideale Zweckgemeinschaften 53
3. Praktische Bedeutung 54
III. Dauer- und Gelegenheitsgesellschaften 54
1. Praktische Bedeutung 54
2. Historische Entwicklung 54
3. Dauergesellschaften 55
4. Gelegenheitsgesellschaften 56
IV. Leistungsgemeinschaften 56
1. Sozietäten der Freiberufler 56
2. Land- und forstwirtschaftliche Gesellschaften 57
3. Handwerk und Kleingewerbe 58
4. Bau-Arbeitsgemeinschaften 59
5. Emissionskonsortien 59
6. Meta-Verbindungen 60
7. Joint Ventures 60
8. Vorgründungsgesellschaften 61
9. Eigengruppen 62
10. Gemeinschaften von Künstlern oder Artisten 62
V. Vermögensgemeinschaften 63
1. Grundbesitzgesellschaften 63
2. Geschlossene Fonds 63
3. Stille Gesellschaften 64
4. Unterbeteiligungen 66
5. Bauherrengemeinschaften 66
6. Urheberrechtsgemeinschaften 67
7. Lebensgemeinschaften 68
VI. Gefahrengemeinschaften 68
1. Kreditkonsortien 69
2. Versicherungspools 70
3. Explorationskonsortien 70
4. Expeditionen 71
5. Gefahrengemeinschaften bei der Sportausübung 71
VII. Schutz- und Interessengemeinschaften 72
1. Sicherheitenpools 72
2. Beteiligungskonsortien 73
3. Kartelle 74
4. Gleichordnungskonzerne 74
5. Büro- und Praxisgemeinschaften 74
6. Bestellergemeinschaften 75
7. Bietergemeinschaften 75
8. Fahrgemeinschaften 75
9. Reisegesellschaften 76
10. Jagdgesellschaften 76

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

11. Wohngemeinschaften ... 76
12. Spiel- und Wettgemeinschaften ... 77
VIII. Familiengesellschaften ... 78
1. Leistungsgemeinschaften ... 78
2. Vermögensgemeinschaften ... 78
3. Schutz- und Interessengemeinschaften ... 79

§ 5 Errichtung ... 79
I. Voraussetzungen der Errichtung ... 81
1. Notwendigkeit eines Gesellschaftsvertrages, gemeinsamer Zweck ... 81
2. Fehlerhafter Gesellschaftsvertrag ... 83
3. Zusammenschluss ohne Gesellschaftsvertrag ... 84
II. Gesellschafter ... 84
1. Allgemeines ... 84
2. Natürliche Personen ... 86
3. Juristische Personen ... 86
4. Personengesellschaften ... 87
5. Vereine ohne Rechtspersönlichkeit ... 88
6. Erbengemeinschaft ... 88
7. Eheliche Gütergemeinschaft ... 88
8. Bruchteilsgemeinschaft ... 88
9. Ausländische Gesellschaften ... 88
III. Gesellschaftsvertrag ... 91
1. Rechtsnatur des Gesellschaftsvertrages ... 91
2. Inhalt des Gesellschaftsvertrages ... 92
3. Form des Gesellschaftsvertrages ... 96
4. Genehmigungserfordernisse ... 98
IV. Änderungen des Gesellschaftsvertrages ... 100
1. Materielle Erfordernisse ... 100
2. Formerfordernisse ... 102
3. Genehmigungserfordernisse ... 103

§ 6 Sonderformen und Entstehung ... 104
I. Entstehung der Gesellschaft ... 104
1. Entstehung im Innenverhältnis ... 104
2. Entstehung gegenüber Dritten ... 105
3. Eintragung im Gesellschaftsregister ... 106
II. Sonderformen der Entstehung ... 107
1. Überblick ... 107
2. Entstehung durch Umwandlung nach dem UmwG ... 108
3. Entstehung aus einer anderen Personengesellschaft oder einer Vor-GmbH ... 112

§ 7 Name, Sitz und Gegenstand der GbR ... 113
I. Einführung ... 114
II. Der Name der GbR ... 114
1. Frühere Rechtslage (bis zum 31. Dezember 2023) ... 114
2. Neue Rechtslage (ab 1. Januar 2024) ... 116
III. Sitz der Gesellschaft ... 118
1. Frühere Rechtslage (bis 31. Dezember 2023) ... 118
2. Neue Rechtslage (ab 1. Januar 2024) ... 120
IV. Gegenstand und Zweck der GbR ... 121
1. Die dogmatische Einordnung des Zweckbegriffs ... 121
2. Die Konkretisierung der Verpflichtung auf den Gesellschaftszweck ... 126

2. Kapitel. Die eingetragene Gesellschaft

§ 8 Grundsatz: Eintragungswahlrecht mit mittelbarem Eintragungszwang ... 138
I. Einführung ... 138
II. Vor dem 1.1.2024 bestehendes Publizitätsdefizit ... 139
III. Schaffung eines zentralen Subjektregisters ... 140
1. Freies Eintragungswahlrecht ... 140

beck-shop.de DIE FACHBUCHHANDLUNG

Inhaltsverzeichnis

2. Eintragungspflicht 141
3. Konstitutive Eintragung 141
4. Kombinationslösung des MoPeG 141
IV. Eintragungswahlrecht mit mittelbarem Eintragungszwang 142
1. Überblick 142
2. Verfahrensrechtliche Voreintragungsobliegenheiten 142
3. Registrierungsanreize – Nachteile der Registrierung 143
4. Fazit 144

§ 9 Voreintragungsobliegenheiten in den einzelnen Objektregistern 144
I. Immobiliarsachenrecht 145
1. Reichweite der Voreintragungsobliegenheiten 146
2. (Potentielle) Ausnahmen vom Voreintragungserfordernis 149
3. Abschluss des Rechtsgeschäfts vor Registrierung der GbR 150
II. Personengesellschaften 153
1. Gründung unter Beteiligung einer GbR oder späterer Beitritt 153
2. Derivativer Anteilserwerb durch GbR 154
3. Anteilsveräußerung durch GbR 154
4. Veränderungen im Gesellschafterkreis einer Bestands-GbR als Gesellschafter einer oHG oder KG 154
III. Kapitalgesellschaften 155
1. GmbH 155
2. GbR als Aktionärin 158
IV. Umwandlungsrecht 159

§ 10 Anmeldungen zum Gesellschaftsregister 159
I. Grundlagen 160
1. Überblick 160
2. Registrierungsfähige Gesellschaft bürgerlichen Rechts 160
3. Form der Anmeldung 160
4. Anmeldepflichtige Personen 161
5. Gerichtliche Zuständigkeit 161
II. Erstanmeldung der GbR 162
1. Name der Gesellschaft (§ 707 Abs. 2 Nr. 1a BGB) 162
2. Sitz und Anschrift der Gesellschaft (§ 707 Abs. 2 Nr. 1b und Nr. 1c BGB) . . 163
3. Gegenstand der Gesellschaft? 163
4. Angaben zu den Gesellschaftern (§ 707 Abs. 2 Nr. 2 BGB) 164
5. Vertretungsbefugnis (§ 707 Abs. 2 Nr. 3 BGB) 164
6. Versicherung (§ 707 Abs. 2 Nr. 4 BGB) 164
III. Folgeanmeldungen 165
1. Anmeldepflicht für Folgeänderungen 165
2. Inhalt der Folgeanmeldungen 166

§ 11 Inhalt und Wirkung der Eintragung 166
I. Eintragungsinhalt 166
1. Pflichtinhalt 166
2. Eintragung sonstiger Umstände? 167
II. Wirkungen der Eintragung im Gesellschaftsregister 168
1. Eintragung lediglich deklaratorisch 168
2. Pflichten betreffend die Namensführung 168
3. Publizitätswirkungen nach § 15 HGB 168
4. Keine gewillkürte Löschung einer eGbR 170
5. Anwendbarkeit handelsrechtlicher Vorschriften im Übrigen 170

§ 12 Statuswechsel 171
I. Allgemeines 171
1. Statuswechsel als neues Rechtsinstitut 171
2. Anwendungsfälle im Überblick 172
3. Versicherung bei sämtlichen Ersteintragungen 172
4. Änderungen der Rechtsform außerhalb des Statuswechsels 173

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

II. Ablauf eines Statuswechsels nach § 707c BGB ... 173
1. Anmeldung ... 173
2. Verfahren ... 174

§ 13 Folgen für die bisherige „Objektpublizität“ ... 177
I. Übergangsregelung im Immobiliarsachenrecht ... 178
II. Keine Fortgeltung von § 899a BGB außerhalb des Anwendungsbereichs von § 15 HGB iVm § 707a Abs. 3 S. 1 BGB ... 178
III. Sonderfall: Nicht registrierte rechtsfähige Vereinigungen ... 178

3. Kapitel. Geschäftsführung und Vertretung

§ 14 Geschäftsführung ... 180
I. Grundlagen ... 180
1. Überblick ... 180
2. Abgrenzung von Geschäftsführung und Vertretung ... 181
3. Grundsatz der Selbstorganschaft ... 182
4. Recht auf und Pflicht zur Geschäftsführung ... 183
5. Vergütung ... 185
II. Geschäftsführung ... 188
1. Gesamtgeschäftsführung als gesetzlicher Regelfall ... 188
2. Einzelgeschäftsführung und Widerspruchsrecht ... 190
3. Ausschluss einzelner Gesellschafter von der Geschäftsführung ... 193
4. Abweichende Regelung der Geschäftsführungsbefugnis ... 195
5. Aufwendungsersatz und weitere Rechte und Pflichten des Geschäftsführers ... 195
6. Haftung des Geschäftsführers ... 201
7. Notgeschäftsführung und actio pro socio (Gesellschafterklage) ... 202

§ 15 Vertretung ... 205
I. Einführung ... 205
II. Vertretungsbefugnis der Gesellschafter ... 206
1. Vertretungsbefugnis als Mitgliedschaftsrecht; ergänzende Anwendung der §§ 164 ff. ... 206
2. Gesamtvertretung durch alle Gesellschafter. ... 206
3. Abweichende Regelung der Vertretungsbefugnis. ... 207
4. Umfang und Beschränkung der Vertretungsbefugnis. ... 208
5. Wegfall oder Verhinderung einzelner Gesamtvertreter. ... 208

§ 16 Beendigung von Geschäftsführung und Vertretung ... 208
I. Entziehung ... 209
1. Entziehung der Geschäftsführung ... 209
2. Entziehung der Vertretungsbefugnis ... 212
II. Kündigung ... 212
1. Kündigung der Geschäftsführung ... 212
2. Kündigung der Vertretungsbefugnis ... 213

4. Kapitel. Allgemeine Rechte und Pflichten aus der Mitgliedschaft

§ 17 System der Mitgliedschaftsrechte und -pflichten ... 214
I. Grundlagen und Gang der Darstellung im 4. Kapitel ... 215
1. Änderungen durch das MoPeG ... 215
2. Gestaltungsfreiheit ... 215
3. Gang der Darstellung ... 217
II. Einteilung der Rechte (und Pflichten) ... 217
1. Verwaltungs- und Vermögensrechte (und -pflichten) ... 217
2. Unverzichtbare und unentziehbare Rechte ... 218
III. Allgemeine Grundsätze zur Mitgliedschaft in Personengesellschaften ... 220
1. Einführung ... 220

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

Inhaltsverzeichnis

2. Abspaltungsverbot und höchstpersönliche Ausübung der Gesellschafterrechte ... 222
3. Gleichbehandlung ... 224
4. Einheitlichkeit der Mitgliedschaft ... 227

§ 18 Stimmrecht ... 229
I. Einführung; Auswirkungen des MoPeG ... 230
II. Höchstpersönlichkeit; Ausübung durch Dritte ... 230
III. Vereinbarter Stimmrechtsausschluss ... 232
IV. Stimmrechtsausschluss wegen Befangenheit ... 233
V. Stimmpflichten ... 235
1. In Geschäftsführungsangelegenheiten ... 235
2. Bei Vertragsänderungen ... 236
3. Fiktion einer pflichtwidrig verweigerten Stimme? ... 237

§ 19 Informationsrechte ... 240
I. Einführung; Neuregelung durch das MoPeG ... 240
II. Das individuelle Informationsrecht nach § 717 Abs. 1 BGB ... 241
1. Einsichtsrecht (Satz 1) ... 241
2. Auskunftsrecht (Satz 2) ... 243
3. Auskunft über persönliche Daten von Mitgesellschaftern ... 244
4. Höchstpersönlicher Charakter; Hinzuziehung Dritter ... 244
5. Eingeschränkt zwingende Geltung (§ 717 Abs. 1 S. 2 BGB) ... 246
6. Durchsetzung des individuellen Informationsrechts ... 247
III. Das „kollektive" Informationsrecht nach § 717 Abs. 2 BGB ... 247
1. Benachrichtigung und Auskunft ... 247
2. Rechenschaft ... 248
3. Abweichende Vereinbarungen (Satz 2) ... 249

§ 20 Treupflicht und Wettbewerbsverbot ... 249
I. Grundlagen ... 250
II. Treupflicht gegenüber der Gesellschaft ... 252
III. Treupflicht gegenüber Mitgesellschaftern ... 254
IV. Vertragsänderung und Treupflicht ... 255
V. Wettbewerbsverbot und Geschäftschancenlehre ... 257
VI. Rechtsfolgen von Treupflichtverstößen ... 260

§ 21 Beschlussfassung und mangelhafte Gesellschafterbeschlüsse ... 261
I. Einführung; Auswirkungen des MoPeG ... 263
II. Begriff und Zustandekommen des Gesellschafterbeschlusses ... 264
1. Rechtsnatur ... 264
2. Stimmabgaben ... 266
3. Zustandekommen einstimmiger Beschlüsse ... 268
4. Zustandekommen mehrheitlich gefasster Beschlüsse ... 268
III. Beschlussfassung ... 270
1. Formale Regeln ... 270
2. Mehrheitsklauseln ... 271
IV. Mangelhafte Beschlüsse ... 278
1. Allgemeines ... 278
2. Mangelkategorien ... 280
3. Mängel der Stimmabgabe ... 283
4. Gerichtliche Geltendmachung ... 284
5. Schiedsklauseln ... 285

§ 22 Gesellschafterklage (actio pro socio) ... 286
I. Einführung; Regelung durch das MoPeG ... 287
II. Voraussetzungen der actio pro socio (§ 715b Abs. 1) ... 289
1. Sozialanspruch ... 289
2. Gesellschafterstellung ... 289
3. Subsidiarität ... 290
4. Anspruch gegen Dritte als Ausnahme (Abs. 1 Satz 2) ... 292

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

III. Rechtsfolgen ... 294
1. Anforderungen des § 715b Abs. 1 BGB als Sachurteilsvoraussetzungen ... 294
2. Prozessrechtsverhältnis ... 294

5. Kapitel. Vermögensbezogene Rechte und Pflichten

§ 23 Beitragspflicht ... 297
I. Gesetzliche Regelung ... 299
II. Begriffliches, Abgrenzung ... 299
1. Beitrag ... 299
2. Einlage ... 300
III. Beitragspflicht ... 301
1. Begründung, Form, Änderung ... 301
2. Beitragshöhe, Gleichbehandlungsgrundsatz ... 302
3. Erhöhung der Beitragspflicht ... 302
4. Beteiligung ohne Beitragspflicht? ... 304
IV. Inhalt der Beitragspflicht ... 304
1. Zahlung von Geld ... 305
2. Darlehensgewährung ... 305
3. Gesplittete Einlage ... 305
4. Sacheinlagen ... 306
5. Dienstleistungen ... 306
6. Immaterielle Wirtschaftsgüter ... 307
7. Übernahme von Verbindlichkeiten. ... 307
8. Bewertung der Beiträge ... 307
V. Form ... 308
VI. Erfüllung der Beitragspflicht ... 309
1. Erfüllung ... 309
2. Leistungsstörungen ... 312
3. Beweislast ... 316
4. Verjährung ... 316
§ 24 Gesellschaftsvermögen, Kapitalanteil und Gesellschafterkonten ... 316
I. Gesellschaftsvermögen und Gesamthandsprinzip ... 318
1. Definition ... 318
2. Gesellschaftsvermögen bei der BGB-Innengesellschaft? ... 319
II. Erwerb und Veräußerung von Gesellschaftsvermögen ... 319
1. Beiträge ... 319
2. Erwerb durch Geschäftsführung ... 320
3. Erwerb durch dingliche Surrogation ... 322
4. Erwerb durch Umwandlung? ... 323
5. Erwerb auf sonstige Weise ... 324
III. Verbindlichkeiten der Gesellschaft ... 324
1. Definition ... 324
2. Verbindlichkeiten der Gesellschaft bei der BGB-Innengesellschaft? ... 325
IV. Kapitalanteil und Gesellschafterkonten ... 325
1. Der Kapitalanteil ... 325
2. Die Gesellschafterkonten ... 332
§ 25 Rechnungsabschluss ... 335
I. Überblick ... 336
II. Aufstellung des Rechnungsabschlusses ... 337
1. Gesetzliche Regelung ... 337
2. Abweichende Vereinbarungen der Gesellschafter ... 347
III. Feststellung von Rechnungsabschluss und Ergebnis ... 348
1. Abgrenzung und Definition ... 348
2. Bedeutung, Rechtsnatur und Form des Feststellungsbeschlusses ... 350
3. Beschlusskompetenz und Zulässigkeit mehrheitlicher Beschlussfassung ... 352

beck-shop.de
DIE RECHTSBUCHHANDLUNG

Inhaltsverzeichnis

§ 26 Ergebnisverteilung ... 353
I. Gesetzliche Regelung ... 354
1. Grundsätzliches ... 354
2. Gewinnverteilung ... 354
3. Verlustverteilung ... 356
II. Vertragliche Gestaltungsmöglichkeiten ... 357
1. Grundsätzliches ... 357
2. Gewinnverteilung ... 360
3. Verlustverteilung ... 366
III. Beschlussfassung über die Ergebnisverteilung ... 366
IV. Der Anspruch auf Gewinnauszahlung und die Verpflichtung zum Verlustausgleich ... 367
1. Gewinnauszahlung ... 367
2. Verlustausgleich ... 373

§ 27 Verfügung über vermögensbezogene Mitgliedschaftsrechte ... 374
I. Der Grundsatz der Nichtübertragbarkeit von Rechten aus dem Gesellschaftsverhältnis ... 375
1. Das Abspaltungsverbot ... 375
2. Die nicht übertragbaren vermögensbezogenen Rechte ... 378
II. Die abtretbaren vermögensbezogenen Rechte und Ansprüche ... 379
1. Der Anspruch auf Aufwendungsersatz aus der Geschäftsführung für die Gesellschaft ... 379
2. Der Anspruch auf den Gewinnanteil ... 380
3. Der Kapitalentnahmeanspruch und der gewinnunabhängige Entnahmeanspruch ... 380
4. Der Anspruch auf das Auseinandersetzungsguthaben oder den Liquidationserlös ... 381
5. Ansprüche aus Drittgläubigerrechten ... 382
6. Der Anspruch auf den Vermögenswert der Beteiligung ... 382
III. Die Pfändung vermögensbezogener Rechte ... 382

§ 28 Belastung von Gesellschaftsanteilen ... 383
I. Nießbrauch ... 384
1. Zulässigkeit der Bestellung ... 384
2. Laufzeit des Nießbrauchs ... 385
3. Ausübung der Verwaltungsrechte ... 385
4. Zuordnung der Vermögensrechte ... 386
5. Haftung des Gesellschafters und des Nießbrauchers ... 386
6. Steuerliche Aspekte ... 387
II. Testamentsvollstreckung ... 387
1. Grundsätzliches ... 387
2. Auflösung der Gesellschaft ... 388
3. Testamentsvollstrecker mit eingeschränkten Befugnissen ... 388
4. Ersatzkonstruktionen ... 389
III. Verpfändung ... 389
IV. Unterbeteiligung ... 390
V. Treuhand ... 391

§ 29 Die steuerliche Behandlung der vermögensbezogenen Mitgliedschaftsrechte der rechtsfähigen GbR ... 392
I. Grundstrukturen bei der Besteuerung ... 393
II. Die ertragsteuerliche Behandlung der vermögensbezogenen Mitgliedschaftsrechte ... 395
1. Der steuerliche Gewerbebegriff ... 395
2. Die Gesellschafter als Mitunternehmer ... 398
3. Ermittlung des Anteils am Gewinn der Gesellschaft ... 400
4. Zusammenfassung von Gesellschaftsbilanz und Sonderbilanz ... 408
5. Beschränkte Verlustzurechnung gemäß § 15a EStG ... 409
6. Verfahrensfragen ... 410

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

III. Gewerbesteuerliche Behandlung betrieblicher Vorgänge ... 411
1. Steuergegenstand der Gewerbesteuer ... 411
2. Verfahrensfragen ... 412
IV. Umsatzsteuerliche Behandlung ... 413
1. Leistungen der Personengesellschaft an die Gesellschafter ... 413
2. Leistungen der Gesellschafter an die rechtsfähige GbR ... 413
V. Grunderwerbsteuerliche Behandlung ... 414
1. Grundstücksübertragungen ... 414
2. Wechsel im Gesellschafterbestand der Personengesellschaft ... 414

6. Kapitel. Die Rechtsbeziehungen der Gesellschaft und ihrer Gesellschafter zu Dritten

§ 30 BGB-Gesellschaft als Trägerin von Rechten und Pflichten ... 417
I. Rechtsnatur der BGB-Gesellschaft ... 419
1. Grundsätzliche Überlegungen zur Rechtsfähigkeit der BGB-Gesellschaft ... 420
2. Beschränkung der Rechtsfähigkeit auf bestimmte Typen der BGB-Gesellschaft ... 424
3. Beschränkte, relative Rechtsfähigkeit der BGB-Außengesellschaft? ... 426
II. Allgemeine Folgen der Rechtsfähigkeit der BGB-Außengesellschaft ... 427
1. Notwendigkeit der Unterscheidung von Gesellschaft, Gesellschaftern und Gesellschaftsvermögen ... 428
2. Unabhängigkeit des Gesellschaftsvermögens vom Mitgliederwechsel; An- und Abwachsung ... 429
3. Abhängigkeit des Gesellschaftsvermögens vom Bestand der Gesellschaft ... 430
4. Haftung der Gesellschafter für Verbindlichkeiten der Gesellschaft ... 430
III. Die BGB-Außengesellschaft als Trägerin von Rechten und Pflichten ... 430
1. Grundbuchfähigkeit ... 430
2. Erbfähigkeit ... 434
3. Mitgliedsfähigkeit ... 435
4. Insolvenzfähigkeit ... 438
5. Wechsel- und Scheckrechtsfähigkeit ... 439
6. Besitzfähigkeit ... 440
7. Steuerrechtsfähigkeit ... 441
8. Die BGB-Außengesellschaft als Arbeitgeber ... 441
9. Die BGB-Außengesellschaft im öffentlichen Recht ... 443
IV. BGB-Außengesellschaften ohne Rechte und Pflichten ... 445

§ 31 Haftung der Gesellschafter für Verbindlichkeiten der Gesellschaft ... 446
I. Vorbemerkung ... 450
II. Rechtsgeschäftliche Verbindlichkeiten ... 451
1. Verbindlichkeiten der Gesellschaft ... 451
2. Haftung der Gesellschafter für Verbindlichkeiten der BGB-Außengesellschaft ... 452
3. Ausschluss einzelner Gesellschafter von der persönlichen Haftung bei „gemischten" Sozietäten ... 453
4. Haftung des Scheingesellschafters ... 454
5. Haftung des minderjährigen Gesellschafters ... 455
III. Gesetzliche Verbindlichkeiten ... 455
1. Grundsätzliches ... 455
2. Unerlaubte Handlung ... 457
3. Ungerechtfertigte Bereicherung ... 459
4. Steuerschulden ... 462
5. Sozial- und Sozialversicherungsrecht ... 465
6. Gefährdungshaftung und Halterhaftung nach StVG ... 466
7. Haftung für sonstige öffentlich-rechtliche Verbindlichkeiten ... 467
IV. Inhalt der Gesellschafterhaftung ... 468
1. Ausgangspunkt: Rechtsfähigkeit der Gesellschaft ... 468
2. Haftungs- und Erfüllungstheorie ... 468
3. Erfüllungsort ... 470

beck-shop.de
DIE RECHTSBUCHHANDLUNG

Inhaltsverzeichnis

V. Einwendungen und Einreden der Gesellschafter ... 470
1. Persönliche Einwendungen und Einreden ... 470
2. Geltendmachung von Einwendungen und Einreden der Gesellschaft durch die Gesellschafter ... 472
VI. Gesellschafterhaftung bei Auflösung und Gesellschafterwechsel; Nachhaftung des ausgeschiedenen Gesellschafters ... 473
1. Auflösung der Gesellschaft ... 473
2. Verbindlichkeit der Gesellschaft und Haftung der Gesellschafter bei Beitritt und Gesellschafterwechsel ... 474
3. Keine Haftung des Treugebers für Verbindlichkeiten der Gesellschaft ... 480
VII. Haftung gegenüber Gesellschafter-Gläubigern ... 481
1. Grundsatz ... 481
2. Ausnahmen ... 482
VIII. Möglichkeiten der Haftungsbeschränkung auf das Gesellschaftsvermögen ... 485
1. Rechtsgeschäftliche Verbindlichkeiten ... 485
2. Gesetzliche Verbindlichkeiten ... 503

§ 32 Gesellschafterregress (Rückgriff) ... 505
I. Grundsätzliches ... 506
II. Regress bei der BGB-Gesellschaft ... 507
1. Anspruchsgrundlage und Anspruchsvoraussetzungen ... 507
2. Anspruchsinhalt ... 508
3. Übergang der Forderung des Gläubigers auf den Gesellschafter ... 509
III. Regress bei den Mitgesellschaftern ... 510
1. Anspruchsgrundlage, Abgrenzung zu § 710 BGB ... 510
2. Übergang der Forderung des Gläubigers gegen die Gesellschaft ... 511
3. Inhalt und Umfang des Regressanspruches ... 511
4. Persönliche Einreden und Einwendungen der Mitgesellschafter ... 512
IV. Regress gegen ausgeschiedene Gesellschafter und von ausgeschiedenen Gesellschaftern ... 512
1. Anspruchsgrundlage ... 512
2. Subsidiaritätsprinzip ... 513
3. Regress im Verhältnis mehrerer ausgeschiedener Gesellschafter zueinander ... 514
V. Regress im Liquidationsstadium ... 514

§ 33 Stellung der BGB-Gesellschaft und ihrer Gesellschafter im Prozess und in der freiwilligen Gerichtsbarkeit ... 515
I. Die herkömmliche verfahrensrechtliche Behandlung der BGB-Gesellschaft ... 517
1. Fehlende Parteifähigkeit der BGB-Außengesellschaft ... 517
2. Dennoch: Notwendigkeit der Unterscheidung von Gesamthandsschuld- und Gesamtschuldklage ... 518
3. Konsequenzen von Änderungen im Gesellschafterbestand während eines Rechtsstreits ... 519
II. Die Anerkennung der Parteifähigkeit der BGB-Außengesellschaft ... 520
1. Die Parteifähigkeit der BGB-Außengesellschaft ... 520
2. Beschränkung der Parteifähigkeit auf bestimmte BGB-Außengesellschaften? ... 522
3. Innengesellschaften ... 523
4. Binnenprozesse ... 523
III. Die Konsequenzen der Anerkennung der Parteifähigkeit der BGB-Außengesellschaft für das Erkenntnisverfahren ... 526
1. Prozessfähigkeit ... 526
2. Prozessführungsbefugnis ... 526
3. Gerichtsstand ... 528
4. Ordnungsgemäße Parteibezeichnung ... 530
5. Zustellung ... 531
6. Subjektive Klagehäufung ... 532
7. Zeugenstellung der Gesellschafter bei der Beweisaufnahme ... 532
8. Nebenintervention und Streitverkündung ... 532
9. Gesellschafterwechsel, Tod eines Gesellschafters ... 533

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

10. Rechtsformwechsel ... 533
11. Besonderheiten bei den Kosten des Rechtsstreits ... 534
IV. Die BGB-Außengesellschaft in der freiwilligen Gerichtsbarkeit ... 535
1. Allgemeines ... 535
2. Grundbuchverfahren ... 536
3. Handelsregisterverfahren ... 539

§ 34 Zwangsvollstreckung gegen die BGB-Gesellschaft und ihre Gesellschafter ... 541
I. Vorbemerkung ... 542
II. Die herkömmliche Behandlung der BGB-Gesellschaft in der Zwangsvollstreckung ... 542
III. Die Zwangsvollstreckung gegen die BGB-Gesellschaft ... 543
1. Die Anerkennung der Parteifähigkeit der BGB-Gesellschaft und ihrer passiven Vollstreckungsfähigkeit ... 543
2. Vollstreckungstitel gegen die BGB-Gesellschaft als Vollstreckungsvoraussetzung ... 544
3. Änderungen im Gesellschafterbestand oder in der Rechtsform der Gesellschaft ... 546
4. Eintragung der Gesellschaft in das Gesellschaftsregister nach Erwirkung des Vollstreckungstitels ... 547
5. Keine Vollstreckung gegen die Gesellschafter aus einem Titel gegen die Gesellschaft ... 547
6. Besonderheiten bei den einzelnen Arten der Zwangsvollstreckung ... 548
IV. Zwangsvollstreckung in das Gesellschaftsvermögen aus einem Titel gegen alle Gesellschafter ... 550
V. Die Zwangsvollstreckung gegen die Gesellschafter ... 551
1. Titel gegen den oder die Gesellschafter ... 551
2. Beschränkung der Haftung auf das Gesellschaftsvermögen ... 552
3. Zwangsvollstreckung in den Gesellschaftsanteil des Gesellschafters ... 553
4. Vorrang der Zwangsvollstreckung in das Gesellschaftsvermögen? ... 553
5. Insolvenz der BGB-Gesellschaft ... 553
VI. Zwangsvollstreckung durch die BGB-Gesellschaft ... 553

7. Kapitel. Eintritt und Ausscheiden des Gesellschafters unter den Lebenden

§ 35 Aufnahme eines Gesellschafters ... 556
I. Überblick ... 557
II. Aufnahmevertrag ... 557
1. Beteiligte ... 557
2. Form ... 561
3. Abschlusserleichterungen ... 566
4. Zum Inhalt der Vereinbarung ... 568
III. Haftung des eintretenden Gesellschafters ... 572
IV. Weitere Rechtsfolgen der Aufnahme ... 573
1. Für die Gesellschaft ... 573
2. Für die Gesellschafter ... 574
V. Die fehlerhafte Aufnahme ... 574

§ 36 Übertragung der Gesellschafterstellung ... 575
I. Übertragbarkeit der Mitgliedschaft ... 576
1. Grundsatz ... 576
2. Sonderfälle ... 577
II. Übertragungsvertrag ... 577
1. Allgemeines ... 577
2. Die Zustimmung der Mitgesellschafter ... 578
3. Beteiligung Minderjähriger ... 580
4. Ehegüterrechtliche Zustimmungserfordernisse ... 581
5. Form ... 581
6. Vorkaufsrechte etc ... 583

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

Inhaltsverzeichnis

III. Die Haftung von Veräußerer und Erwerber ... 584
1. Haftung ... 584
2. Rückgriffsansprüche ... 584
IV. Weitere Rechtsfolgen der Übertragung ... 584
1. Für die Gesellschaft ... 584
2. Für die Gesellschafter ... 586
3. Die fehlerhafte Anteilsübertragung ... 589

§ 37 Ausscheiden eines Gesellschafters ... 590
I. Überblick, Allgemeines ... 591
II. Ausscheiden durch ad-hoc-Vereinbarung, nach § 723 Abs. 1 BGB oder nach § 723 Abs. 2 BGB ... 591
1. Ausscheiden durch ad-hoc-Austrittsvereinbarung ... 591
2. Ausscheiden bei Austrittskündigung eines Gesellschafters ... 593
3. Ausscheiden eines Gesellschafters bei Insolvenz ... 600
4. Ausscheiden bei Eintritt weiterer im Gesellschaftsvertrag vorgesehener Gründe ... 601
III. Besonderheiten in der zweigliedrigen Gesellschaft ... 601
IV. Die Ausschließung eines Gesellschafters ... 602
1. Allgemeines ... 602
2. Die materiellen Voraussetzungen der Ausschließung ... 602
3. Das Ausschließungsverfahren ... 605
4. Das „Übernahmerecht" bei der zweigliedrigen Gesellschaft ... 607
5. Vertragliche Abwandlung des Ausschließungsrechts ... 607

§ 38 Folgen des Ausscheidens ... 609
I. Überblick ... 610
II. Anwachsung des Gesellschaftsanteils ... 611
III. Gesellschaft als Schuldner ... 611
IV. Befreiung von Schulden ... 612
V. Haftung für einen Fehlbetrag nach § 728a BGB ... 612
VI. Nachhaftung gegenüber Dritten ... 613
VII. Sicherheitsleistung ... 613

§ 39 Abfindung ... 613
I. Überblick ... 615
II. Anspruch auf Abfindung ... 615
1. Berechnung des Wertes des Anteils ... 615
2. Gesamtabrechnung ... 616
3. Ermittlung des Abfindungsanspruchs durch Abschichtungsbilanz ... 617
4. Aufstellung und Feststellung der Abschichtungsbilanz bzw. der Abfindungsrechnung ... 619
5. Entstehen und Fälligkeit des Anspruchs ... 620
6. Die klageweise Durchsetzung der Ansprüche ... 621
III. Abfindungsklauseln ... 622
1. Überblick ... 622
2. Sittenwidrigkeit ... 623
3. Unzulässige Kündigungsbeschränkungen ... 629
4. Ausübungsschranken ... 630

§ 40 Steuerliche Folgen bei Eintritt und Ausscheiden aus der GbR zu Lebzeiten ... 637
I. Die Übertragung des Gesellschaftsanteils ... 639
1. Einkommensteuer/Körperschaftsteuer ... 639
2. Gewerbesteuer ... 661
3. Umsatzsteuer ... 664
4. Grunderwerbsteuer ... 667
5. Schenkungsteuer ... 677
II. Die Aufnahme eines Gesellschafters ... 683
1. Einkommensteuer/Körperschaftsteuer ... 683
2. Gewerbesteuer ... 688
3. Umsatzsteuer ... 688

beck-shop.de DIE FACHBUCHHANDLUNG

4. Grunderwerbsteuer ... 689
5. Schenkungsteuer ... 689
III. Veränderung der Beteiligungsverhältnisse, Umwandlung der Gesellschafterstellung ... 690
1. Veränderung der Beteiligungsverhältnisse ... 690
2. Umwandlung der Gesellschafterstellung ... 690
IV. Das Ausscheiden aus der gewerblichen GbR ... 691
1. Vorbemerkung ... 691
2. Einkommensteuer/Körperschaftsteuer ... 692
3. Gewerbesteuer ... 697
4. Umsatzsteuer ... 698
5. Grunderwerbsteuer ... 698
6. Schenkungsteuer ... 698
V. Ausscheiden aus der vermögensverwaltenden GbR ... 699
1. Überblick ... 699
2. Einkommensteuer ... 700
3. Zebragesellschaften ... 702
VI. Steuerliche Folgen des Ausscheidens aus der vermögensverwaltenden Gesellschaft und bei den verbleibenden Gesellschaftern ... 704
1. Grunderwerbsteuer ... 704
2. Erbschaft- und Schenkungsteuer ... 705

8. Kapitel. Tod des Gesellschafters

§ 41 Gesetzeslage bei Tod eines Gesellschafters ... 707
I. Grundlagen ... 707
1. Überblick ... 707
2. Übertragbarkeit von Gesellschaftsanteilen ... 708
3. Zusammenspiel von Gesellschaftsrecht und Erbrecht ... 709
II. Ausscheiden des Gesellschafters und Fortsetzung der Gesellschaft durch die überlebenden Gesellschafter (§ 723 Abs. 1 Nr. 1 BGB) ... 710
1. Grundlagen ... 710
2. Schicksal des Anteils am Gesellschaftsvermögens (Anwachsungsprinzip) ... 713
3. Sonstige Rechtsfolgen der Fortsetzung ... 714
III. Übergangsregelung für Altgesellschaften (Art. 229 § 61 EGBGB) ... 719
1. Grundlagen ... 719
2. Tatbestandsvoraussetzungen ... 720
3. Rechtsfolgen ... 721
IV. Anmeldung zum Gesellschaftsregister ... 721
1. Anmeldepflicht und -inhalt ... 721
2. Charakter und Durchsetzung ... 722

§ 42 Gesellschaftsvertragliche Gestaltungen im Hinblick auf den Tod des Gesellschafters ... 722
I. Einführung ... 724
II. Fortsetzungsklausel ... 725
1. Allgemeines ... 725
2. Inhaltliche Ausgestaltung ... 727
III. Nachfolgeklausel ... 728
1. Allgemeines ... 728
2. Inhaltliche Ausgestaltung ... 730
3. Einfache „erbrechtliche" Nachfolgeklausel ... 731
4. Qualifizierte „erbrechtliche" Nachfolgeklausel ... 733
5. Die kombinierte Nachfolge- und Umwandlungsklausel ... 736
6. „Rechtsgeschäftliche" Nachfolgeklausel ... 738
7. Vollzug des Rechtsübergangs ... 740
8. Bedingtes Austrittsrecht der Gesellschafter-Erben nach § 724 BGB ... 744
9. Sonstige Rechtsfolgen des Übergangs der Gesellschafterstellung ... 755
IV. Eintrittsklausel ... 759
1. Allgemeines ... 759

beck-shop.de
DIE RECHTSBUCHHANDLUNG

2. Vollzug des Rechtsübergangs 761
3. Sonstige Rechtsfolgen 764
4. Formulierungsvorschlag 765
5. Unterschiede zwischen erbrechtlicher Nachfolge- und Eintrittsklausel in der Übersicht 765
V. Auflösungsklausel 766
1. Allgemeines 766
2. Rechtsfolgen 766

§ 43 Erbrechtliche Fragen und letztwillige Gestaltungen durch den Erblasser-Gesellschafter 767
I. Einführung 769
II. Letztwillige Verfügungsmöglichkeiten durch den Erblasser-Gesellschafter 770
1. Bei Fehlen einer gesellschaftsvertraglichen Nachfolgeregelung oder bei gesellschaftsvertraglicher Fortsetzungsklausel 770
2. Bei gesellschaftsvertraglicher Nachfolgeklausel 770
3. Bei gesellschaftsvertraglicher Eintrittsklausel 773
4. Bei gesellschaftsvertraglich Auflösung oder gesetzlich vorgesehener Beendigung der Gesellschaft 774
III. Vor- und Nacherbfolge 774
1. Zulässigkeit und Grundvoraussetzungen 774
2. Rechtsstellung von Vorerbe und Nacherbe 775
3. Anmeldungen zum Gesellschaftsregister 779
IV. Testamentsvollstreckung 779
1. Beschränkte Zulässigkeit 779
2. Ersatzkonstruktionen 782
3. Eingetragene Gesellschaft 784
V. Nachlassverwaltung, Nachlassinsolvenz 785
VI. Der vermeintliche Erbe 786

§ 44 Rechtsstellung weichender Erben und Pflichtteilsberechtigter 786
I. Einführung 787
II. Gesellschafterstellung und Nachlasszugehörigkeit 788
III. Ansprüche gegen die Gesellschaft und die verbleibenden Gesellschafter 788
1. Abfindungsansprüche 788
2. Befreiung von Verbindlichkeiten 789
3. Gläubigerrechte des verstorbenen Gesellschafters 790
IV. Haftung für im Gesellschaftsverhältnis begründete Verbindlichkeiten 791
V. Pflichtteilsrechte 791
1. Grundsätze 791
2. Pflichtteilsrechte bei gesetzlich vorgesehener Fortsetzung bzw. gesellschaftsvertraglichen Nachfolgeregelungen 791
3. Berechnung der Ansprüche 793
4. Zehn-Jahres-Frist des § 2325 Abs. 3 BGB 794
5. Anspruchsgegner und Anspruchsdurchsetzung 795
6. Möglichkeit zur Vermeidung pflichtteilsrechtlicher Ansprüche 795
VI. Erbrechtliche Ausgleichsansprüche 796
1. Grundsätze 796
2. Ausgleichsansprüche bei gesellschaftsvertraglicher Nachfolgeregelung 796

§ 45 Steuerliche Folgen beim Tod eines Gesellschafters der GbR 798
I. Einkommensteuer 799
1. Allgemeine steuerliche Folgen des Todes des Gesellschafters 799
2. Steuerliche Folgen im Hinblick auf den Gesellschafts-Anteil 799
II. Gewerbesteuer 804
III. Umsatzsteuer 804
IV. Grunderwerbsteuer 804
1. Steuertatbestand 804
2. Steuerbefreiungstatbestände gemäß § 3 GrEStG 806
3. Nichterhebung der Steuer gemäß § 6 GrEStG 806
4. Bemessungsgrundlage 807

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

5. Steuersatz ... 807
6. Steuerschuldner ... 807
7. Rückgängigmachung der Begünstigungen nach §§ 5, 6 GrEStG ... 808
V. Erbschaftsteuer ... 808
1. Einführung ... 808
2. Besteuerungstatbestände ... 809
3. Ermittlung der erbschaftsteuerlichen Belastung ... 810

9. Kapitel. Auflösung, Liquidation und Insolvenz der Gesellschaft

§ 46 Auflösung der BGB-Gesellschaft ... 818
I. Einführung ... 819
1. Begriffe ... 819
2. Gesetzliche Regelung ... 823
3. Dispositivität der gesetzlichen Regelung ... 824
4. Fortsetzung der aufgelösten Gesellschaft ... 824
5. Abgrenzung ... 825
II. Gesetzliche Auflösungsgründe ... 825
1. Auflösung infolge Zeitablaufs (§ 729 Abs. 1 Nr. 1 BGB) ... 825
2. Eröffnung des Insolvenzverfahrens über das Vermögen der Gesellschaft (§ 729 Abs. 1 Nr. 2 BGB) ... 826
3. Ablehnung der Eröffnung des Insolvenzverfahrens mangels Masse (§ 729 Abs. 3 Nr. 1 BGB) ... 829
4. Löschung wegen Vermögenslosigkeit (§ 729 Abs. 3 Nr. 2 BGB) ... 830
5. Kündigung der Gesellschaft (§§ 729 Abs. 1 Nr. 3, 731 BGB) ... 830
6. Die Auflösung infolge Gesellschafterbeschlusses (§§ 729 Abs. 1 Nr. 4, 732 BGB) ... 834
7. Erreichen des Gesellschaftszwecks oder dessen Unmöglichkeit (§ 729 Abs. 2 BGB) ... 836
III. Sonderfälle sofortiger Vollbeendigung ... 837
1. Ausscheiden des vorletzten Gesellschafters (§ 712a Abs. 1 BGB) ... 837
2. Vereinigung der Gesellschaftsanteile in der Person eines Gesellschafters ... 838
3. Kein Aktivvermögen ... 839
IV. Vertragliche Auflösungsgründe ... 840
1. Dispositivität der gesetzlichen Regelung ... 840
2. Kündigung durch einen Gesellschafter ... 840
3. Kündigung der Mitgliedschaft durch einen Privatgläubiger ... 840
4. Tod eines Gesellschafters ... 841
5. Insolvenz eines Gesellschafters ... 842
6. Auflösung mit Eintritt einer auflösenden Bedingung ... 842
V. Anmeldung der Auflösung zum Gesellschaftsregister ... 842

§ 47 Liquidation ... 843
I. Grundsätzliches und Überblick ... 844
1. Neuregelung der Abwicklung der BGB-Gesellschaft durch das MoPeG ... 844
2. Abgrenzung der Begriffe Abwicklung und Liquidation sowie Beendigung und Erlöschen ... 846
3. Erfordernis der Abwicklung der Gesellschaft ... 846
II. Abwicklungsgesellschaft ... 852
1. Grundsätzliches ... 852
2. Identität mit der werbenden Gesellschaft ... 852
3. Zweckänderung ... 852
4. Auswirkungen der Auflösung ... 852
III. Grundsatz der Durchsetzungssperre ... 857
1. Inhalt und Zweck der Durchsetzungssperre ... 857
2. Betroffene Ansprüche ... 858
3. Einstellung der wechselseitigen Ansprüche in die Schlussabrechnung, gerichtliche Geltendmachung ... 858
4. Ausnahmen ... 859

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

Inhaltsverzeichnis

IV. Geschäftsführung und Vertretung durch die Liquidatoren ... 859
1. Überblick über die gesetzliche Regelung ... 859
2. Gesetzlicher Regelfall: Sämtliche Gesellschafter als Liquidatoren ... 859
3. Publikumsgesellschaft ... 860
4. Erbengemeinschaft als Gesellschafter ... 860
5. Insolvenz eines Gesellschafters ... 861
6. Berufung und Abberufung von Liquidatoren durch Gesellschafterbeschluss ... 861
7. Gerichtliche Berufung und Abberufung von Liquidatoren ... 863
8. Vergütung der Liquidatoren ... 865
9. Geschäftsführungs- und Vertretungsbefugnis der Liquidatoren; Weisungsbefugnis der Gesellschafter ... 866
10. Anmeldung der Liquidatoren zur Eintragung in das Gesellschaftsregister ... 868
V. Durchführung der Liquidation nach der gesetzlichen Regelung ... 868
1. Anspruch auf und Pflicht zur Durchführung der Liquidation ... 868
2. Liquidationseröffnungsbilanz ... 868
3. Beendigung laufender Geschäfte ... 869
4. Einziehung von Forderungen ... 869
5. Umsetzung des (übrigen) Gesellschaftsvermögens in Geld ... 870
6. Befriedigung der Gläubiger ... 871
7. Rückerstattung der Beiträge ... 872
8. Schlussabrechnung und Ausgleich unter den Gesellschaftern ... 873
9. Verteilung des Liquidationsguthabens ... 874
10. Grundsätzliche Dispositivität der gesetzlichen Regelung und Ausnahmen ... 874
VI. Fehlbetragshaftung ... 876
1. Aktivlegitimation der Gesellschaft ... 876
2. Ermittlung des Fehlbetrages durch die Schlussrechnung ... 876
3. Fälligkeit ... 877
4. Geltendmachung ... 877
5. Subsidiäre Ausfallhaftung ... 877
6. Verjährung ... 878
7. Dispositivität der gesetzlichen Regelung ... 878
VII. Alternative Optionen der Abwicklung ... 878
1. Grundsätzliches, Zustimmungserfordernisse ... 878
2. Übernahme des Gesellschaftsvermögens durch einen Gesellschafter ... 880
3. Realteilung, Spaltung ... 880
4. Rechtsformwechselnde Umwandlung ... 881
VIII. Beendigung der Gesellschaft ... 881
1. Abschluss der Liquidation ... 881
2. Anmeldung zum Gesellschaftsregister ... 882
3. Nachtragsliquidation ... 882
4. Nachhaftung der Gesellschafter ... 883

§ 48 Insolvenz ... 883
I. Einführung ... 887
II. Die Insolvenz der BGB-Gesellschaft ... 888
1. Die Insolvenzfähigkeit der BGB-Gesellschaft ... 888
2. Die Insolvenzgründe ... 893
3. Insolvenzantrag und Insolvenzantragspflicht ... 896
4. Folgen des Insolvenzantrages ... 898
5. Folgen der Eröffnung des Insolvenzverfahrens ... 899
6. Die Fortsetzung der Gesellschaft ... 907
III. Die Insolvenz eines Gesellschafters ... 907
IV. Die gleichzeitige Insolvenz der BGB-Gesellschaft und ihrer Gesellschafter (Doppelinsolvenz) ... 908
V. Gesellschafterdarlehen in der Insolvenz der atypischen BGB-Gesellschaft ... 909
1. Vorbemerkung ... 909
2. Rechtslage vor Inkrafttreten des MoMiG ... 910
3. Nachrang von Gesellschafterdarlehen nach dem MoMiG ... 911
4. Finanzplankredite ... 931

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

5. Überlassung von Gegenständen an die Gesellschaft zum Gebrauch 931
6. Behandlung von Gesellschafterdarlehen im Überschuldungsstatus 935
7. Gesellschafterdarlehen als erlaubnispflichtiges Bankgeschäft 937

§ 49 Steuerrechtliche Folgen der Auflösung 938
I. Überblick 940
II. Betriebsveräußerung und -aufgabe 941
1. Tatbestand der Betriebsveräußerung 941
2. Tatbestand der Betriebsaufgabe 944
3. Teilbetriebsveräußerung bzw. -aufgabe 946
4. Unentgeltliche Übertragung 947
5. Rechtsfolgen 947
III. Realteilung 951
1. Einführung 951
2. Historische Entwicklung 952
3. Begriff 952
4. Voraussetzungen 954
5. Rechtsfolgen 959
6. Sperrfrist 961
7. Körperschaftsklausel 962

10. Kapitel. Die rechtsfähige BGB-Gesellschaft in der wirtschaftsrechtlichen Praxis

§ 50 Sozietäten von Freiberuflern 964
I. Einführung 965
II. Berufs- und standesrechtliche Beschränkungen der Assoziierung 967
1. Freiheit und Grenzen der Assoziierung 967
2. Überörtliche Sozietät und Praxen 967
3. Zulässigkeit von Zusammenschlüssen 967
III. Die Entstehung der Gesellschaft 969
1. Die Begründung des Gesellschaftsverhältnisses durch Vertrag 969
2. Die Aufnahme weiterer Gesellschafter 970
3. Namen 970
IV. Gemeinsamer Zweck 971
V. Geschäftsführung und Vertretung 972
1. Geschäftsführung 972
2. Vertretung 973
VI. Informations- und Kontrollrechte 973
1. Gesetzliche Regelung 973
2. Besonderheiten der Freiberuflertätigkeit 974
VII. Das Gesellschaftsvermögen 974
VIII. Die Ergebnisbeteiligung 975
1. Der Anspruch auf Rechnungsabschluss und Gewinnverteilung 975
2. Die Anteile des Gesellschafters an Gewinn und Verlust 975
IX. Die Haftung für gemeinschaftliche Schulden 977
1. Haftung im Innenverhältnis 977
2. Haftung im Außenverhältnis 978
3. Haftungsbeschränkungen 978
X. Ausscheiden aus der Gesellschaft 979
1. Kündigung des Gesellschaftsvertrags 979
2. Insolvenz eines Gesellschafters 980
3. Ausschließung eines Gesellschafters 980
4. Abfindung 981
5. Sonderrechtsnachfolge zu Lebzeiten 982
6. Tod eines Gesellschafters 982
7. Versorgungsregelungen 983
8. Haftung des Ausscheidenden 983
XI. Wettbewerbsverbote 984
1. Während des Bestehens der Gesellschaft 984
2. Nach dem Ausscheiden aus der Gesellschaft 984

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

Inhaltsverzeichnis

XII. Die Auflösung der Gesellschaft ... 985
XIII. Steuerliche Besonderheiten bei einer Sozietät von Freiberuflern ... 986
1. Steuerliche Gewinnermittlung ... 986
2. Gründungsbesteuerung ... 986
3. Laufende Besteuerung ... 987

§ 51 Ärztliche Kooperationsformen (Berufsausübungs- und Organisationsgemeinschaften von Ärzten: Gemeinschaftspraxis, Medizinisches Versorgungszentrum und Praxisgemeinschaft) ... 989
I. Grundsätzliches ... 996
1. Rechtliche Rahmenbedingungen ... 998
2. Berufsausübungsgemeinschaften ... 1000
3. Organisationsgemeinschaften ... 1006
4. Sonstige Kooperationsformen ... 1008
5. Verbreitung ärztlicher Kooperationen ... 1009
II. Gemeinschaftspraxis ... 1010
1. Grundsätzliches und Begriff ... 1010
2. Zulässige Rechtsformen der Gemeinschaftspraxis ... 1010
3. Möglicher Gesellschafterkreis ... 1013
4. Anzeige- und Genehmigungsbedürftigkeit ... 1014
5. Rechts- und Parteifähigkeit der Gemeinschaftspraxis; Haftung ... 1015
6. Überörtliche Gemeinschaftspraxis ... 1016
7. Anstellung von Ärzten ... 1023
8. Beteiligung der Gesellschafter einer Gemeinschaftspraxis am Ergebnis und am Vermögen; Verbot der Nullbeteiligungsgesellschaft? ... 1023
9. Beteiligung Dritter am Ergebnis und Vermögen ... 1032
10. Besonderheiten beim Wechsel im Gesellschafterbestand ... 1034
11. Besondere Arten der Gemeinschaftspraxis ... 1041
III. Medizinisches Versorgungszentrum ... 1042
1. Grundsätzliches und Begriff ... 1042
2. Mögliche Rechtsformen ... 1043
3. Möglicher Gesellschafterkreis ... 1046
4. Gesellschafterwechsel ... 1048
5. Zulassungsvoraussetzungen ... 1050
6. Niederlassung ... 1054
7. Behandlung von Privatpatienten und Liquidation ... 1055
IV. Praxisgemeinschaft ... 1056
1. Grundsätzliches und Begriff ... 1056
2. Zulässige Rechtsform ... 1056
3. Möglicher Gesellschafterkreis ... 1056
4. Anzeigepflicht ... 1056
5. Nachbesetzungsverfahren ... 1056
6. Besondere Formen der Praxisgemeinschaft ... 1057

§ 52 Bau-Arbeitsgemeinschaften ... 1058
I. Einleitung ... 1059
1. Begriff und Bedeutung der ARGE ... 1059
2. Formen der ARGE ... 1060
II. Abgrenzung ... 1061
1. Beihilfe-Gemeinschaft und Beihilfe-Vertrag ... 1061
2. Konsortium ... 1061
3. Bietergemeinschaft ... 1061
III. Rechtsnatur der ARGE ... 1062
1. Traditionelle Auffassung ... 1062
2. Neuere Entwicklung ... 1063
3. Stellungnahme ... 1065
4. Folgen ... 1066
IV. Der ARGE-Vertrag ... 1067
1. Einführung ... 1067

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

2. Entstehung der ARGE ... 1068
3. Name oder Firma der ARGE ... 1068
4. Zweck der ARGE ... 1068
5. Beteiligung der Gesellschafter ... 1069
6. Gesellschafterleistungen ... 1069
7. Organe der ARGE ... 1071
8. Vertretung der ARGE ... 1073
9. Haftung der ARGE ... 1074
10. Beendigung/Auflösung ... 1075
11. Ausscheiden eines Gesellschafters ... 1075
12. Auseinandersetzungsbilanz ... 1075
13. Gewinnverteilung in der ARGE ... 1076
14. Ausschüttungen und Besicherung der Rückforderung ... 1077
V. Der Dach-ARGE-Vertrag ... 1078
1. Einführung ... 1078
2. Beteiligung der Gesellschafter ... 1078
3. Rechte und Pflichten der Gesellschafter ... 1079
VI. Die Bietergemeinschaft ... 1080
1. Einführung ... 1080
2. Zulässigkeit der Bildung ... 1080
3. Berücksichtigung im Vergabeverfahren ... 1082

§ 53 Grundbesitzgesellschaften ... 1082
I. Überblick ... 1084
II. Die Entstehung der Gesellschaft ... 1085
1. Die Begründung des Gesellschaftsverhältnisses durch Vertrag ... 1085
2. Sonderformen der Entstehung ... 1086
3. Die Aufnahme weiterer Gesellschafter ... 1087
III. Verpflichtung auf einen gemeinsamen Zweck ... 1088
1. Das Halten und Verwalten von Grundbesitz als gemeinsamer Zweck einer BGB-Gesellschaft ... 1088
2. Beitragspflicht und allgemeine Zweckförderungspflicht ... 1089
IV. Geschäftsführung und Vertretung ... 1089
V. Informationsrechte und -pflichten ... 1090
VI. Das Gesellschaftsvermögen ... 1091
1. Eigentum an Grundstücken ... 1091
2. Die Eintragung der BGB-Gesellschaft im Grundbuch ... 1092
3. Sonstige Rechte ... 1093
4. Beteiligung Minderjähriger ... 1094
5. Grunderwerbsteuer ... 1095
6. Bruchteilsgemeinschaft ... 1097
VII. Die Ergebnisbeteiligung ... 1098
1. Der Anspruch auf Rechnungsabschluss und Gewinnverteilung ... 1098
2. Die Anteile des Gesellschafters an Gewinn und Verlust ... 1098
VIII. Die Darstellung der Gesellschaftsbeteiligung im Jahresabschluss des Gesellschafters ... 1099
IX. Die steuerliche Behandlung der Gesellschaftsbeteiligung ... 1099
1. Grunderwerbsteuer ... 1099
2. Einkommensteuer ... 1099
3. Umsatzsteuer ... 1100
4. Gewerbesteuer ... 1100
X. Die Haftung für Schulden der Gesellschaft ... 1101
1. Haftung der Gesellschaft ... 1101
2. Zwangsvollstreckung ... 1101
XI. Das Ausscheiden aus der Gesellschaft ... 1103
1. Gründe für das Ausscheiden ... 1103
2. Ausscheiden eines Gesellschafters infolge Tod des Gesellschafters ... 1103
3. Kündigung der Mitgliedschaft durch den Gesellschafter ... 1103
4. Eröffnung des Insolvenzverfahrens über das Vermögen des Gesellschafters ... 1104

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

Inhaltsverzeichnis

5. Kündigung der Mitgliedschaft durch einen Privatgläubiger des Gesellschafters ... 1104
6. Ausschließung eines Gesellschafters aus wichtigem Grund ... 1104
7. Sonderrechtsnachfolge zu Lebzeiten ... 1104
8. Tod eines Gesellschafters ... 1112
XII. Die steuerlichen Folgen des Ausscheidens aus der Gesellschaft ... 1113
1. Verkauf eines Gesellschaftsanteils ... 1113
2. Ausscheiden durch Kündigung mit anschließender Abfindungszahlung ... 1113
3. Ausscheiden mit Übertragung einer Eigentumswohnung oder eines Grundstücks als Abfindung ... 1113
XIII. Die Auflösung der Gesellschaft ... 1114
1. Auflösungsgründe ... 1114
2. Die Auseinandersetzung ... 1114
3. Rückgewähr von Einlagen und Ergebnisabrechnung ... 1114
XIV. Die fehlerhafte Gesellschaft ... 1115

§ 54 Joint Ventures ... 1115
I. Überblick ... 1116
1. Einleitung ... 1116
2. Arten von Gemeinschaftsunternehmen ... 1118
3. Kartellrechtliche Behandlung von Gemeinschaftsunternehmen ... 1119
4. Konzernrechtliche Behandlung von Gemeinschaftsunternehmen ... 1120
5. Konsolidierung von Gemeinschaftsunternehmen ... 1122
6. Gemeinsamer Zweck bei Gemeinschaftsunternehmen (§ 705 BGB) ... 1123
II. Joint Venture-Dokumentation ... 1123
1. Konsortialvertrag (Grundvereinbarung, Gesellschaftsvertrag der BGB-Gesellschaft) ... 1124
2. Errichtung und Satzung des Gemeinschaftsunternehmens ... 1124
3. Verhältnis der Satzung des Gemeinschaftsunternehmens zum Konsortialvertrag ... 1124
4. Durchführungsverträge ... 1126
III. Typische Regelungen des Konsortialvertrages ... 1126
1. Festlegung des Unternehmenskonzeptes ... 1126
2. Beitritt des Gemeinschaftsunternehmens zum Konsortialvertrag ... 1126
3. Stimmbindungsvereinbarungen ... 1127
4. Erwerbsvorrechte ... 1128
5. Überwindung von Pattsituationen ... 1129
6. Kündigungsmöglichkeiten ... 1130
IV. Typische Regelungen in der Satzung von Gemeinschaftsunternehmen ... 1131
1. Stimmverbote ... 1131
2. Wettbewerbsverbote ... 1132
3. Einziehungsregelungen ... 1133

§ 55 Holdings ... 1134
I. Definition und Erscheinungsformen ... 1134
1. Definition ... 1134
2. Erscheinungsformen ... 1135
3. Abgrenzung zu anderen Rechtsverhältnissen ... 1137
II. Mitgliedsfähigkeit der BGB-Gesellschaft bei anderen Gesellschaften ... 1138
1. Kapitalgesellschaften und Genossenschaften ... 1138
2. Personenhandelsgesellschaften ... 1138
3. BGB-Gesellschaften ... 1138
III. Gründung der Holding-BGB-Gesellschaft ... 1139
1. Errichtung durch Gesellschaftsvertrag ... 1139
2. Form ... 1139
3. Vertragspartner ... 1139
4. Vertragsinhalt ... 1140
IV. Die nicht vermögensbezogenen Rechte und Pflichten der Gesellschafter ... 1141
1. Geschäftsführungs- und Vertretungsbefugnis ... 1141
2. Informationsrechte ... 1142

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

3. Treuepflicht ... 1143
4. Wettbewerbsverbot ... 1143
V. Die vermögensbezogenen Rechte und Pflichten der Gesellschafter ... 1144
1. Beiträge, Einlagen ... 1144
2. Ergebnisbeteiligung ... 1144
3. Haftung für gemeinschaftliche Schulden ... 1144
VI. Ausscheiden aus der Gesellschaft ... 1145
1. Kündigung, Ausschließung und Tod eines Gesellschafters ... 1145
2. Sonderrechtsnachfolge ... 1145
VII. Die Auflösung der Holding und ihre Folgen ... 1146

3. Teil. Die nicht rechtsfähige BGB-Gesellschaft

1. Kapitel. Grundzüge

§ 56 Rechtsnatur und gesetzliches Leitbild, Erscheinungsformen, Entstehung, anwendbares Recht ... 1148
I. Rechtsnatur und gesetzliches Leitbild der nicht rechtsfähigen Gesellschaft ... 1149
1. Rechtsnatur der nicht rechtsfähigen Gesellschaft ... 1149
2. Gesetzliches Leitbild der nicht rechtsfähigen Gesellschaft ... 1152
II. Erscheinungsformen der nicht rechtsfähigen Gesellschaft ... 1153
III. Entstehung der nicht rechtsfähigen Gesellschaft ... 1154
1. Grundtatbestand der Gesellschaft (§ 705 Abs. 1 BGB) ... 1154
2. Ausrichtung des Gesellschaftszwecks – Abgrenzung zur rechtsfähigen Gesellschaft ... 1157
3. Umwandlung zwischen beiden Rechtsformvarianten ... 1162
4. Rechtsfähige Gesellschaft kraft Rechtsscheins ... 1164
IV. Auf die nicht rechtsfähige Gesellschaft anwendbares Recht ... 1164
1. Außenverhältnis ... 1164
2. Innenverhältnis ... 1164
3. Analoge Anwendung weiterer Vorschriften und Rechtsgrundsätze ... 1168

§ 57 Beendigung und Auseinandersetzung ... 1171
I. Beendigung ... 1171
1. Grundlagen ... 1171
2. Gesetzliche Beendigungsgründe und darauf anwendbares Recht (§ 740a Abs. 2, Abs. 3 BGB) ... 1172
3. Beschluss über die „Fortsetzung" der nicht rechtsfähigen Gesellschaft (§ 734 Abs. 1, Abs. 2 BGB) ... 1178
4. Gesellschaftsvertragliche Beendigungsgründe ... 1178
II. Auseinandersetzung ... 1179
1. Auseinandersetzung unter den Gesellschaftern (§ 740b Abs. 1 BGB) ... 1179
2. Auseinandersetzungsverfahren (§ 740b Abs. 2 BGB) ... 1179
3. Gestaltungsbedarf und Grenzen der Gestaltungsmöglichkeiten ... 1183

§ 58 Ausscheiden und Ausschließung eines Gesellschafters ... 1183
I. Ausscheiden eines Gesellschafters ... 1183
1. Gesellschaftsvertragliche Umwandlung gesetzlicher Beendigungsgründe in Ausscheidensgründe (§ 740c Abs. 1 BGB) ... 1184
2. Ausschließung eines Gesellschafters im Besonderen (§ 740c Abs. 2 i. V. m. § 727 BGB) ... 1185
3. Weitere gesellschaftsvertragliche Ausscheidensgründe ... 1186
II. Rechtsfolgen des Ausscheidens ... 1186
1. Fortsetzung der nicht rechtsfähigen Gesellschaft (§ 740c Abs. 1 BGB) ... 1186
2. Abfindung und Fehlbetragshaftung des ausgeschiedenen Gesellschafters (§ 740c Abs. 2 i. V. m. §§ 728, 728a BGB) ... 1187

beck-shop.de
DIE RECHTSBUCHHANDLUNG

Inhaltsverzeichnis

2. Kapitel. Nicht rechtsfähige BGB-Gesellschaften in der wirtschaftsrechtlichen Praxis

§ 59 Unterbeteiligungen ... 1188
I. Definition und Rechtsgrundlagen ... 1189
1. Definition ... 1189
2. Rechtsgrundlagen ... 1191
II. Erscheinungsformen, Typen und Abgrenzung zu anderen Rechtsverhältnissen ... 1192
1. Erscheinungsformen ... 1192
2. Typen der Unterbeteiligung ... 1193
3. Abgrenzung zu anderen Rechtsverhältnissen ... 1194
III. Gründung der Unterbeteiligungsgesellschaft ... 1196
1. Errichtung durch Gesellschaftsvertrag ... 1196
2. Form ... 1197
3. Vertragspartner ... 1198
4. Geschäftsunfähige, Minderjährige ... 1198
5. Vertragsinhalt ... 1199
6. Fehlerhafte Gesellschaft ... 1200
IV. Die nicht vermögensbezogenen Rechte und Pflichten der Gesellschafter ... 1201
1. Geschäftsführung ... 1201
2. Vertretung ... 1203
3. Kontroll- und Informationsrechte ... 1203
4. Treuepflicht ... 1204
5. Wettbewerbsverbot ... 1205
V. Vermögensbezogene Rechte und Pflichten der Gesellschafter ... 1205
1. Beiträge, Einlagen ... 1205
2. Ergebnisbeteiligung ... 1206
3. Entnahmen ... 1211
4. Kapitalveränderungen in der Hauptgesellschaft ... 1211
5. Verfügungen über Gesellschafterrechte ... 1212
VI. Haftung ... 1213
1. Pflichtverletzungen in der Unterbeteiligungsgesellschaft ... 1213
2. Haftung aus Verbindlichkeiten des Hauptbeteiligten ... 1214
VII. Tod eines Gesellschafters ... 1215
VIII. Auflösung der Unterbeteiligung und ihre Folgen ... 1216
1. Bedeutung der Auflösung ... 1216
2. Auflösungsgründe ... 1217
3. Keine Auflösungsgründe ... 1219
4. Auseinandersetzung ... 1220

§ 60 Kreditkonsortien und Sicherheitenpools ... 1223
I. Die Entstehung von Kreditkonsortien und Sicherheitenpools ... 1226
1. Wirtschaftliche Bedeutung ... 1226
2. Entstehung und Vertragsinhalt beim Kreditkonsortium ... 1228
3. Entstehung und Vertragsinhalt beim Sicherheitenpool ... 1229
4. Rechtliche Einordnung von Kreditkonsortien und Sicherheitenpools ... 1230
II. Die Verpflichtung auf den gemeinsamen Zweck ... 1238
1. Beitrags- und Zweckförderungspflichten beim Konsortialkredit ... 1238
2. Beitrags- und Zweckförderungspflichten beim Sicherheitenpool ... 1239
III. Geschäftsführung und Vertretung ... 1244
1. Die Rechtsstellung von Konsortialführer und Poolführer bzw. Sicherheiten-Treuhänder im Innenverhältnis der Konsorten und Poolmitglieder ... 1244
2. Die Rechtsstellung von Konsortialführer und Poolführer bzw. Sicherheiten-Treuhänder im Außenverhältnis zum Kreditnehmer ... 1247
3. Mehrheit von Konsortialführern und Poolführern bzw. Sicherheiten-Treuhändern ... 1248
IV. Das Informations- und Kontrollrecht der Konsorten und Poolmitglieder ... 1249

beck-shop.de DIE FACHBUCHHANDLUNG

V. Das Gesellschaftsvermögen ... 1250
1. Kreditkonsortium ... 1250
2. Sicherheitenpool ... 1250
VI. Die Ergebnisbeteiligung und Verwertung ... 1250
1. Der Anspruch auf Rechnungsabschluss und Gewinnverteilung ... 1250
2. Die Beteiligung der Konsorten und Poolmitglieder an Gewinn und Verlust ... 1251
VII. Die bilanzielle Darstellung von Beteiligungen an Kreditkonsortien und Sicherheitenpools ... 1253
1. Handelsbilanzrechtliche Behandlung ... 1253
2. Bankaufsichtsrecht ... 1254
VIII. Die steuerliche Behandlung von Erträgen aus der Konsortialbeteiligung und aus der Verwertung von Poolsicherheiten ... 1255
1. Ertragsteuerliche Behandlung von Zinserträgen bei innerdeutschen Rechtsbeziehungen ... 1255
2. Ertragsteuerliche Behandlung von Zinserträgen bei grenzüberschreitenden Rechtsbeziehungen ... 1255
3. Ertragsteuerliche Behandlung von Verwertungserlösen ... 1257
4. Andere Steuerfragen ... 1257
IX. Kartellrecht ... 1258
X. Die Haftung der Konsorten und Poolmitglieder für gemeinschaftliche Schulden ... 1258
1. Begrenzung der Kreditauszahlungspflicht der Konsorten auf die Beteiligungsquote ... 1258
2. Haftung der Poolmitglieder oder des Sicherheiten-Treuhänders im Zusammenhang mit der Bestellung, Verwaltung und Verwertung von Kreditsicherheiten ... 1259
XI. Nachträglicher Eintritt und Ausscheiden von Konsorten und Poolmitgliedern ... 1260
1. Aufnahme neuer Mitglieder und Übertragbarkeit der Mitgliedschaft ... 1260
2. Ausscheiden von Konsorten und Poolmitgliedern ... 1261
XII. Die steuerlichen Folgen des Ausscheidens aus Kreditkonsortien oder Sicherheitenpools ... 1262
XIII. Die Auflösung von Kreditkonsortien und Sicherheitenpools ... 1263
1. Die Beendigung des Konsortialvertrages ... 1263
2. Die Beendigung des Konsortialkreditvertrages ... 1263
3. Die Beendigung des Poolvertrages ... 1264
4. Die Auseinandersetzung und Abwicklung von Kreditkonsortien und Sicherheitenpools ... 1265
XIV. Anwendbarkeit der Grundsätze der fehlerhaften Gesellschaft auf Kreditkonsortien und Sicherheitenpools ... 1265
XV. Internationales Privatrecht und Zivilverfahrensrecht ... 1266
1. Zulässigkeit der Rechtswahl und mangels Rechtswahl anwendbares Recht ... 1266
2. Einzelanknüpfungen und Schranken der Rechtswahl ... 1268
3. Gerichtsstands-, Schieds- und Immunitätsverzichtsklauseln ... 1270

§ 61 Emissionskonsortien ... 1271
I. Vorbemerkung ... 1272
II. Das Konsortialgeschäft der Banken ... 1273
1. Entwicklung ... 1273
2. Effektenkonsortialgeschäft ... 1273
3. Rolle des Konsortiums ... 1278
4. Interessen ... 1280
III. Rechtliche Gestaltung ... 1282
1. Außen- und Innenkonsortien ... 1285
2. Unterkonsortien ... 1286
3. Meta-Geschäfte ... 1286
4. Zuordnungen und Abgrenzungen ... 1286
5. Arten von Konsortialverträgen ... 1290

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

Inhaltsverzeichnis

6. Inhalt und Änderung von Konsortialverträgen ... 1291
7. Rechte und Pflichten der Konsortialbanken ... 1292
8. Konsortialführung ... 1293
9. Konsortialvermögen ... 1295
10. Auflösung des Konsortiums ... 1296
11. Verträge mit den Emittenten ... 1297
12. Rechtsverhältnis zu den Anlegern ... 1298
IV. Internationale Emissionskonsortien ... 1300
1. Internationalität der Emission ... 1300
2. Internationalität des Konsortiums ... 1300
V. Aktienrecht ... 1302
1. Beratung des Emittenten ... 1302
2. Einzahlungsnachweis ... 1302
3. Mittelbares Bezugsrecht ... 1303
4. Mitteilungspflichten ... 1304
5. Erwerb eigener Aktien ... 1304
VI. Öffentliches Bankrecht ... 1304
1. Kreditwesengesetz ... 1304
2. Der Zentrale Kapitalmarktausschuss ... 1305
VII. Währungs- und Außenwirtschaftsrecht ... 1305
1. Währungsrecht ... 1305
2. Außenwirtschaftsrecht ... 1305
3. Fremdes Devisenrecht ... 1306
VIII. Kapitalmarktrecht ... 1306
1. Börsenrecht ... 1306
2. Wertpapierübernahmerecht ... 1307
3. Wertpapierhandelsrecht ... 1307
IX. Kartellrecht ... 1308
1. Einzelkonsortien ... 1308
2. Dauerkonsortien ... 1309
X. Steuerrecht ... 1309
1. Einzelkonsortien ... 1310
2. Dauerkonsortien ... 1310

§ 62 Kooperationen zwischen Wettbewerbern ... 1310
I. Verbot wettbewerbsbeschränkender Vereinbarungen ... 1313
II. Prinzip der Legalausnahme ... 1319
1. Generalklausel, § 2 GWB ... 1320
2. Mittelstandskartelle, § 3 GWB ... 1328
III. Mittel zur Minderung der Rechtsunsicherheit – Unbedenklichkeitsbescheinigung und Verfahren auf Anerkennung ... 1333
1. Verfahren nach § 32c GWB ... 1333
2. Verfahren nach den §§ 24, 26 GWB ... 1336
IV. Horizontale Kooperationsformen in der kartellrechtlichen Praxis ... 1336
1. Arbeitsgemeinschaften/Bietergemeinschaften ... 1337
2. Einkaufsgemeinschaften ... 1338
3. Vermarktungsgemeinschaften ... 1341
4. Produktions- und Spezialisierungsvereinbarungen ... 1343
5. Forschungs- und Entwicklungsgemeinschaften ... 1345
6. Normen- und Typenvereinbarungen ... 1347
7. Umweltschutz- bzw. Nachhaltigkeitsvereinbarungen ... 1351
8. Marktinformationssysteme ... 1353
9. B2B-Internetplattformen ... 1355
10. Verwaltungskooperationen ... 1356

§ 63 Stimmbindungsgemeinschaften ... 1356
I. Einführung ... 1357
II. Gesellschafterpflichten in der Stimmbindungsgemeinschaft ... 1360
1. Der Verpflichtungsgegenstand ... 1360
2. Die rechtliche Qualifikation der Gesellschafterpflichten ... 1361

beck-shop.de DIE FACHBUCHHANDLUNG

III. Die Organisation der Stimmbindungsgemeinschaft ... 1362
1. Allgemeines ... 1362
2. Stimmbindungsgemeinschaften mit Mitgliederverfassung ... 1362
3. Stimmbindungsgemeinschaften mit Vertreterverfassung ... 1368
IV. Die Durchsetzung der Stimmbindung ... 1374
1. Erfüllungsansprüche in der Stimmbindungsgemeinschaft und Nichterfüllungsfolgen ... 1374
2. Die Auswirkung pflichtwidrigen Stimmverhaltens und nicht legitimierter Stimmabgabe auf die Beschlüsse im übergeordneten Verband ... 1379
V. Der Schutz der Stimmbindungsgemeinschaft durch Rechtsnachfolgeregelung ... 1383
1. Die Problemlage ... 1383
2. Die Rechtsnachfolge unter Lebenden ... 1383
3. Die Rechtsnachfolge von Todes wegen ... 1386
VI. Kündigung und Ausschluss aus der Stimmbindungsgemeinschaft ... 1388
1. Die Kündigung der Mitgliedschaft in der Stimmbindungsgemeinschaft und deren Folgen ... 1388
2. Der Ausschluss aus der Stimmbindungsgemeinschaft ... 1392
3. Vorläufige Sicherung von Kündigungs- und Ausschlussfolgen ... 1392
VII. Transparenzregister ... 1393
1. Ebene der Stimmbindungsgemeinschaft ... 1393
2. Ebene des übergeordneten Verbandes ... 1394

4. Teil. Die Partnerschaftsgesellschaft

§ 64 Einführung: Entwicklung, Begriff und Bedeutung der Partnerschaft ... 1395
I. Zum Gesetzgebungsverfahren ... 1397
II. Die Partnerschaft im Überblick ... 1398
III. Die Zielgruppe des Gesetzes ... 1400
IV. Vor- und Nachteile der Rechtsform ... 1401
1. Vorteile im Vergleich zur BGB-Gesellschaft ... 1401
2. Vorteile im Vergleich zur GmbH ... 1401
3. Nachteile im Vergleich zur BGB-Gesellschaft ... 1402
4. Nachteile im Vergleich zur GmbH ... 1402

§ 65 Die Partnerschaft im System des Gesellschafts- und Steuerrechts ... 1403
I. Zur Rechtsnatur der Partnerschaftsgesellschaft ... 1403
II. Die Rechtsfähigkeit der Partnerschaft ... 1403
III. Die steuerliche Behandlung der Partnerschaft ... 1404

§ 66 Entstehung der Partnerschaftsgesellschaft ... 1405
I. Der Partnerschaftsvertrag ... 1405
1. Vorbemerkung ... 1405
2. Mindestinhalt ... 1405
3. Form ... 1406
II. Der Name der Partnerschaft ... 1406
III. Das Eintragungsverfahren ... 1407

§ 67 Persönlicher Anwendungsbereich ... 1409
I. Der Freiberufler-Katalog ... 1410
II. Berufsrechtsvorbehalt ... 1410
III. Einzelne Freie Berufe ... 1410

§ 68 Interprofessionelle Zusammenschlüsse ... 1414
I. Die Ausgangslage nach dem PartGG ... 1414
II. Bereits bestehende Zusammenarbeitsregelungen ... 1415

§ 69 Verhaltenspflichten und Mitwirkungsrechte der Partner ... 1416
I. Freiheit und Grenzen partnerschaftsvertraglicher Regelungen ... 1416
II. Beitragspflichten der Partner ... 1416
1. Freiberufliche Dienste ... 1416
2. Wettbewerbsverbot ... 1417
3. Kapitalbeiträge ... 1419

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

Inhaltsverzeichnis

III. Geschäftsführung ... 1419
IV. Gesellschafterbeschlüsse ... 1421
V. Informationsrecht ... 1421

§ 70 Vermögensrechtliche Innenbeziehungen der Partner ... 1422
I. Gewinnverteilung ... 1422
II. Anteilsübertragung ... 1422

§ 71 Haftungsregelungen der Partnerschaftsgesellschaft ... 1423
I. Der Umfang der Haftung ... 1423
II. Die Haftungskonzentration ... 1423
1. Frühere Rechtslage ... 1424
2. Rechtslage seit dem 1.8.1998 ... 1424
3. Zum Gesetzeszweck ... 1424
4. Die Person des verantwortlichen Partners ... 1425
5. Umfang des Haftungsausschlusses ... 1425
6. Haftung gegenüber Dritten ... 1426
III. Die Haftungshöchstsummenbeschränkung ... 1426
IV. Die Partnerschaftsgesellschaft mit beschränkter Berufshaftung ... 1426

§ 72 Auflösung, Ausscheiden, Ausschluss, Vererbung, Abfindung ... 1427
I. Auflösung und Liquidation ... 1427
1. Auflösung der Partnerschaft ... 1427
2. Liquidation der Partnerschaft ... 1428
II. Ausscheiden eines Partners ... 1430
1. Kündigung des ausscheidenden Partners ... 1430
2. Kündigung durch Privatgläubiger und Ausscheiden infolge der Eröffnung des Insolvenzverfahrens über das Vermögen eines Partners ... 1431
3. Verlust der Zulassung zum Freien Beruf ... 1431
4. Tod des Partners ... 1432
III. Ausschließung eines Partners ... 1432
1. Das Ausschließungsverfahren ... 1432
2. Die Ausschließungsgründe ... 1433
IV. Vererbung und Nachfolgeklauseln ... 1434
1. Grundsatz der Nichtvererblichkeit ... 1434
2. Vertragliche Nachfolgeregeln ... 1435
V. Auseinandersetzung und Abfindung ... 1436
1. Auseinandersetzung, Anwachsung und Befreiung von Verbindlichkeiten ... 1436
2. Die Abfindung des ausscheidenden Partners ... 1436

§ 73 Umwandlung ... 1437
I. Einführung ... 1437
II. Von der Personengesellschaft zur Partnerschaft ... 1437
III. Von der GmbH zur Partnerschaft ... 1438
IV. Von der Partnerschaft zur OHG ... 1439
V. Von der Partnerschaft zur GmbH ... 1439
VI. Verschmelzung zweier Partnerschaften ... 1439

§ 74 Partnerschaftsgesellschaft mit beschränkter Berufshaftung (PartG mbB) ... 1440
I. Änderung des PartGG ... 1441
II. Voraussetzungen ... 1441
III. Wege in die PartG mbB ... 1443
1. Neugründung ... 1443
2. „Umwandlung“ einer herkömmlichen Partnerschaftsgesellschaft ... 1443
3. Wechsel aus einer GbR ... 1444
4. Wechsel aus einer LLP ... 1445
5. Wechsel aus Kapitalgesellschaften ... 1445
6. Wechsel aus einer GmbH 1445
IV. Außenhaftung ... 1445
V. Innenhaftung ... 1446

beck-shop.de DIE FACHBUCHHANDLUNG

VI. Gründe für eine PartG mbB ... 1447
VII. Gründe gegen eine PartG mbB ... 1448

5. Teil. Die Offene Handelsgesellschaft

1. Kapitel. Entwicklung, Bedeutung und Entstehung der Gesellschaft

§ 75 Einführung: Entwicklung, Begriff und Bedeutung der OHG ... 1449
I. Entwicklung ... 1449
II. Begriff ... 1450
III. Wirtschaftliche Bedeutung ... 1451

§ 76 Errichtung durch Gründungsvertrag ... 1454
I. Voraussetzungen der Entstehung ... 1456
1. Notwendigkeit eines Gesellschaftsvertrages ... 1456
2. Fehlerhafter Gesellschaftsvertrag ... 1456
3. Zusammenschluss ohne Gesellschaftsvertrag ... 1457
II. Entstehung der Gesellschaft ... 1457
1. Allgemeines ... 1457
2. Entstehung im Innenverhältnis ... 1458
3. Entstehung der Gesellschaft als Gesamthandsgemeinschaft ... 1458
4. Entstehung der Gesellschaft im Verhältnis zu Dritten ... 1458
III. Gesellschafter ... 1460
1. Allgemeines ... 1460
2. Natürliche Personen ... 1462
3. Juristische Personen ... 1462
4. Personenvereinigungen ... 1463
5. Ausländische Gesellschaften ... 1466
IV. Gesellschaftsvertrag ... 1468
1. Rechtsnatur des Gesellschaftsvertrages ... 1468
2. Inhalt des Gesellschaftsvertrages ... 1470
3. Form des Gesellschaftsvertrages ... 1475
4. Genehmigungserfordernisse ... 1476
5. Änderungen des Gesellschaftsvertrages ... 1478

§ 77 Sonderformen der Entstehung ... 1482
I. Überblick ... 1483
II. Entstehung durch Umwandlung nach dem UmwG ... 1484
1. Formwechsel einer Kapitalgesellschaft in eine OHG ... 1484
2. Entstehung durch Spaltung eines anderen Rechtsträgers ... 1487
III. Entstehung aus einer anderen Personengesellschaft oder einer Vor-GmbH ... 1491
1. Entstehung aus einer BGB-Gesellschaft ... 1491
2. Entstehung aus einer Kommanditgesellschaft ... 1492
3. Entstehung aus einer Vor-GmbH ... 1492

§ 78 Firma, Sitz und Gegenstand des Unternehmens ... 1493
I. Gesetzesgeschichte ... 1495
II. Begriff, Rechtsnatur und Bedeutung der Firma ... 1497
1. Der Begriff der Firma ... 1497
2. Die Rechtsnatur der Firma ... 1499
3. Die Bedeutung der Firma ... 1500
III. Die Grundsätze des Firmenrechts ... 1501
1. Rechtliche Bedeutung der Grundsätze ... 1501
2. Grundsatz der Firmenwahrheit ... 1501
3. Grundsatz der Firmenunterscheidbarkeit ... 1502
4. Grundsatz der Firmenbeständigkeit ... 1502
5. Grundsatz der Firmenöffentlichkeit ... 1502
6. Grundsatz der Firmeneinheit ... 1502
IV. Gesetzliche Anforderungen an eine neu zu bildende Firma ... 1503
1. Grundzüge ... 1503

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

Inhaltsverzeichnis

2. Kennzeichnungseignung 1503
3. Unterscheidungskraft 1505
4. Rechtsformzusätze 1505
5. Irreführungsverbot 1506
V. Die ursprüngliche Firma der offenen Handelsgesellschaft 1507
1. Notwendige Firmenbestandteile 1507
2. Die Personenfirma 1507
3. Die Sachfirma 1510
4. Die Fantasiefirma 1512
5. Die gemischte Firma 1512
6. Firmenzusätze 1512
7. Die Firma der Zweigniederlassung 1518
8. Die Firma der Kapitalgesellschaft 1518
VI. Entstehen, Änderung und Erlöschen der Firma 1521
1. Entstehen 1521
2. Änderung 1521
3. Erlöschen 1522
4. Eintragung im Handelsregister 1522
VII. Firmenfortführung bei Namensänderung, bei Erwerb des Handelsgeschäfts und bei Änderungen im Gesellschafterbestand (§§ 21–24 HGB) 1523
1. Firmenfortführung bei Namensänderung (§ 21 HGB) 1523
2. Firmenfortführung bei Erwerb des Handelsgeschäfts (§ 22 Abs. 1 HGB) 1523
3. Firmenfortführung bei Erwerb aus einer Insolvenzmasse 1527
4. Firmenfortführung auf Grund eines Nießbrauchs oder eines Pachtvertrags (§ 22 Abs. 2 HGB) 1528
5. Firmenfortführung bei Umwandlungen (§§ 18, 200 UmwG) 1529
6. Firmenfortführung bei Gesellschafterwechsel (§ 24 HGB) 1530
7. Haftungsfolgen bei Firmenfortführung (§§ 25–28 HGB) 1532
VIII. Firmenschutz 1536
1. Firmenmissbrauchsverfahren 1536
2. Materieller Firmenschutz 1537
3. Ansprüche aus UWG 1538
IX. Sitz 1538
1. Der Sitz der Personenhandelsgesellschaft 1538
2. Bedeutung 1538
3. Anmeldung zum Handelsregister 1539
4. Sitzverlegung im Inland 1539
5. Sitzverlegung mit Auslandsbezug 1539
X. Gegenstand des Unternehmens 1543
1. Abgrenzung des gemeinsamen Zwecks und des Unternehmensgegenstandes . 1543
2. Bestimmung des Unternehmensgegenstandes 1543
3. Bedeutung 1543

§ 79 Anmeldung und Eintragung in das Handelsregister 1544
I. Bedeutung des Handelsregisters und der Registereintragung 1545
II. Anmeldung zum Handelsregister 1547
1. Der Antrag auf Eintragung und Antragssteller 1547
2. Vertretung bei der Anmeldung zum Handelsregister 1549
3. Eintragungspflichtige und eintragungsfähige Tatsachen 1553
4. Handelsregisterangaben der OHG 1554
5. Öffentlich-rechtliche Anmeldepflichten 1557
6. Form, Sprache der Handelsregisteranmeldung 1557
7. Firmenzeichnung 1558
III. Eintragung und Bekanntmachung von Handelsregisteranmeldungen 1558
1. Das Registergericht 1558
2. Prüfung der Anmeldung 1559
3. Entscheidungen des Registergerichts 1560
4. Bekanntmachung der Eintragung 1561
5. Kosten der Eintragung 1561

beck-shop.de
DIE RECHTSHANDLUNG

IV. Die Rechtsfolgen der Eintragung und ihrer Bekanntmachung ... 1561
1. Publizitätswirkung des Handelsregisters ... 1561
2. Die negative Publizität (§ 15 Abs. 1 HGB) ... 1562
3. Wirkungen richtiger Eintragungen und Bekanntmachungen (§ 15 Abs. 2 HGB) 1563
4. Die positive Publizität (§ 15 Abs. 3 HGB) ... 1563
5. Publizitätswirkung des Zweigniederlassungsregisters (§ 15 Abs. 4 HGB) ... 1563
6. Schadensersatzansprüche wegen unrichtiger Eintragungen ... 1564

§ 80 Öffentlichrechtliche Anzeigepflichten und Genehmigungsvorbehalte ... 1564
I. Der Grundsatz der Gewerbefreiheit ... 1564
II. „Gewerbetreibende" in der OHG ... 1565
III. Gewerbebeschränkungen durch die Rechtsform der Gesellschaft ... 1567
IV. Gewerberechtliche Anzeigepflichten ... 1568
V. Gewerberechtliche Genehmigungsvorbehalte ... 1569
1. Bedeutung der Genehmigungsvorbehalte ... 1569
2. Tätigkeits- und Betriebserlaubnis ... 1569
3. Eintragung in die Handwerksrolle ... 1570
4. Genehmigung als Voraussetzung für die Handelsregistereintragung ... 1570

§ 81 Kartellrechtliche Grenzen ... 1571
I. Kartellrecht als Grenze gesellschaftsvertraglicher Gestaltungsfreiheit ... 1573
II. Kartellverbot ... 1576
1. Der Unternehmensbegriff ... 1577
2. Vereinbarungen, Beschlüsse, abgestimmtes Verhalten ... 1578
3. Wettbewerbsbeschränkung ... 1578
4. Spürbarkeit der Wettbewerbsbeschränkung ... 1583
5. Rechtsfolgen eines Kartellverstoßes, insbesondere für die Wirksamkeit des Gesellschaftsvertrages ... 1586
III. (Formelle) Zusammenschlusskontrolle ... 1592
1. Überblick: Wann ist eine Transaktion anmeldepflichtig? ... 1597
2. Aufgreifschwellen und Anmeldeverfügung ... 1599
3. Zusammenschluss ... 1604
4. Inhalt der Anmeldung/Anzeige ... 1612
5. Verwaltungsverfahren nach Anmeldung ... 1614
6. Marktstrukturmissbrauch – Kontrolle fusionskontrollfreier Zusammenschlüsse nach Maßgabe von Art. 102 AEUV bzw. § 19 GWB? ... 1615
IV. Die Durchsetzung gesellschaftsvertraglicher Regelungen vor Schiedsgerichten ... 1617

2. Kapitel. Geschäftsführung und Vertretung

§ 82 Geschäftsführung ... 1620
I. Grundlagen ... 1621
1. Überblick ... 1621
2. Abgrenzung von Geschäftsführung und Vertretung ... 1621
3. Grundsatz der Selbstorganschaft ... 1624
4. Recht auf und Pflicht zur Geschäftsführung ... 1626
5. Haftung ... 1630
6. Anspruch auf Entlastung ... 1632
II. Gesetzliche Regelungen der Geschäftsführungsbefugnis ... 1633
1. Einzelgeschäftsführung ... 1633
2. Widerspruchsrecht ... 1634
III. Vertragliche Regelung der Geschäftsführungsbefugnis ... 1640
1. Zulässigkeit und Gründe ... 1640
2. Übertragung der Geschäftsführung ... 1641
3. Gesamtgeschäftsführung ... 1641
4. Aufteilung der Geschäftsführung ... 1642
IV. Geschäftsführungsmaßnahmen ohne Geschäftsführungsbefugnis ... 1643
1. Notgeschäftsführung ... 1643
2. Actio pro socio ... 1643

beck-shop.de
DIE RECHTSBUCHHANDLUNG

Inhaltsverzeichnis

V. Nichtorganschaftliche Rechte und Pflichten des geschäftsführenden Gesellschafters ... 1644
1. Vergütung ... 1644
2. Aufwendungsersatz ... 1644
VI. Der Beirat ... 1644

§ 83 Vertretung ... 1645
I. Grundlagen ... 1646
1. Begriff der organschaftlichen Vertretung ... 1646
2. Umfang der Vertretungsbefugnis ... 1647
3. Grundsatz der Selbstorganschaft ... 1649
II. Gesetzliche Regelung der Vertretungsbefugnis ... 1650
III. Vertragliche Regelung der Vertretungsbefugnis ... 1651
1. Ausschluss von der Vertretung ... 1651
2. Gesamtvertretung durch mehrere Gesellschafter ... 1651
3. Einzelermächtigung an Gesamtvertreter ... 1652
4. Gemischte Gesamtvertretung ... 1652
IV. Eintragungen in das Handelsregister ... 1653
1. Eintragungspflichtige Tatsachen ... 1653
2. Wirkungen ... 1654
V. Mängel der Vertretung ... 1654
1. Allgemeines ... 1654
2. Vertretung ohne Vertretungsmacht ... 1654
3. Missbrauch der Vertretungsmacht ... 1654

§ 84 Beendigung von Geschäftsführung und Vertretung ... 1655
I. Entziehung ... 1656
1. Anwendungsbereich ... 1656
2. Wichtiger Grund ... 1657
3. Entziehungsverfahren ... 1658
4. Teilentziehung ... 1661
5. Wirkungen ... 1661
II. Kündigung ... 1662
1. Voraussetzungen ... 1662
2. Ausübung ... 1663
3. Wirkungen ... 1664
III. Sonstige Beendigungsgründe ... 1664

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

3. Kapitel. Allgemeine Rechte und Pflichten aus der Mitgliedschaft

§ 85 System der Mitgliedschaftsrechte und -pflichten ... 1665
I. Grundsätze zu Inhalt und Ausübung der Mitgliedschaftsrechte und -pflichten in der OHG, Änderungen durch das MoPeG ... 1665
1. Gestaltungsfreiheit (§ 108 HGB) ... 1665
2. Abspaltungsverbot (§ 711a BGB, § 105 Abs. 3 HGB) ... 1666
3. Einheitlichkeit der Mitgliedschaft ... 1667
4. Treuepflicht ... 1667
5. Gleichbehandlungsgrundsatz ... 1668
II. Besondere Mitgliedschaftsrechte und -pflichten in der OHG ... 1669
III. Systematische Einteilung der Mitgliedschaftsrechte und -pflichten ... 1673
1. Verwaltungs- und Vermögensrechte ... 1673
2. Eigennützige und uneigennützige Rechte ... 1675
3. Unverzichtbare und unentziehbare Rechte ... 1676
4. Allgemeine Mitgliedschaftsrechte und Sonderrechte ... 1678
5. Sozialansprüche und -verbindlichkeiten ... 1679

§ 86 Stimmrecht ... 1679
I. Überblick, Änderungen durch das MoPeG ... 1680
II. Rechtsnatur und Ausübung des Stimmrechts ... 1680

III. Stimmrechtsausübung durch Dritte ... 1682
1. Stellvertretung ... 1682
2. Stimmrecht gesellschaftsfremder Dritter ... 1685
IV. Stimmpflichten ... 1686
1. Zustimmungspflicht qua Treuepflicht ... 1687
2. Stimmbindungsverträge ... 1688
V. Gesetzliche Stimmverbote ... 1690
VI. Vertragliche Stimmrechtsbeschränkungen und Ausschluss ... 1692

§ 87 Informationsrechte ... 1693
I. Überblick, Änderungen durch das MoPeG ... 1694
II. Das individuelle Informationsrecht (§ 717 Abs. 1 BGB, § 105 Abs. 3 HGB) ... 1694
1. Informationsberechtigte ... 1695
2. Informationsverpflichtete ... 1697
3. Gegenstand und Inhalt des Informationsrechts ... 1697
4. Gesetzliche Schranken des Informationsrechts ... 1700
5. Gesellschaftsvertragliche Regelungen ... 1702
6. Gerichtliche Durchsetzung ... 1703
III. Das Informationsrecht der Gesellschaft (§ 717 Abs. 2 BGB, § 105 Abs. 3 HGB) ... 1704
IV. Sonstige Informationsrechte ... 1705
1. Informationsrecht aus § 810 BGB ... 1705
2. Informationsansprüche der Gesellschafter untereinander ... 1706

§ 88 Wettbewerbsverbot ... 1707
I. Einführung ... 1708
II. Umfang des Wettbewerbsverbots ... 1709
1. Adressatenkreis des Wettbewerbsverbots ... 1709
2. Zeitlicher Geltungsbereich – Dauer des Wettbewerbsverbots ... 1711
3. Sachlicher Geltungsbereich – vom Wettbewerbsverbot erfasste Handlungen ... 1712
4. Räumlicher Geltungsbereich ... 1716
5. Einwilligung ... 1716
III. Rechtsfolgen der Verletzung des Wettbewerbsverbots ... 1718
1. Schadensersatzanspruch ... 1718
2. Eintrittsrecht ... 1719
3. Geltendmachung ... 1722
4. Verjährung ... 1724
5. Sonstige Rechte ... 1725
IV. Vertragliche Gestaltungsmöglichkeiten ... 1726
1. Gestaltung des Tatbestands ... 1726
2. Gestaltung der Rechtsfolgen ... 1729
V. Geschäftschancenlehre ... 1730
VI. Gesellschaftsrechtliches Wettbewerbsverbot und Kartellrecht (§ 1 GWB) ... 1731
1. Spannungsverhältnis zwischen § 1 GWB und einem gesellschaftsrechtlichen Wettbewerbsverbot ... 1731
2. Rechtsfolgen eines Verstoßes des Wettbewerbsverbots gegen § 1 GWB ... 1733

§ 89 Beschlussfassung und Beschlussmängelrecht ... 1734
I. Beschlussfassung ... 1735
1. Überblick, Änderungen durch das MoPeG ... 1735
2. Beschlussfassung in der Gesellschaftsversammlung (§ 109 Abs. 1 BGB) ... 1736
3. Einberufung der Gesellschafterversammlung (§ 109 Abs. 2 BGB) ... 1738
4. Beschlussverfahren ... 1740
5. Einstimmigkeit (§ 109 Abs. 3 BGB) und Mehrheitsentscheidungen ... 1744
II. Beschlussmängelrecht ... 1745
1. Überblick, Änderungen durch das MoPeG ... 1745
2. Arten von Beschlussmängeln ... 1746
3. Anfechtungsklage ... 1750
4. Nichtigkeitsklage ... 1757
5. Positive Beschlussfeststellungsklage ... 1758
6. Allgemeine Feststellungsklage ... 1759

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

Inhaltsverzeichnis

7. Einstweiliger Rechtsschutz 1760
8. Schiedsklauseln 1760

4. Kapitel. Vermögensbezogene Rechte und Pflichten

§ 90 Beitragspflicht 1762
I. Wesen der Beiträge 1764
1. Beitrag und Einlage, Definition und Abgrenzung 1764
2. Notwendigkeit von Beiträgen 1764
II. Art der Beiträge 1765
1. Einbringung von Geld 1765
2. Gewährung von Darlehen 1765
3. Sacheinlagen 1766
4. Sachgesamtheiten, insbesondere Unternehmen 1767
5. Immaterielle Wirtschaftsgüter, insbesondere Know-how und Goodwill 1767
6. Dienstleistungen 1767
7. Sonstige Beiträge 1768
III. Beiträge und individualvertraglich geschuldete Leistungen 1768
1. Abgrenzung 1768
2. Folgen 1768
IV. Umfang der Beitragspflicht 1769
V. Bewertung der Beiträge 1769
VI. Erbringung der Beiträge 1770
1. Leistung der Beiträge 1770
2. Verfügung über den Einlageanspruch 1773
3. Befristung, Bedingung und Verjährung der Beitragsforderung 1774
4. Formvorschriften bei der Erbringung von Sacheinlagen 1775
5. Einziehung der Beiträge 1776
VII. Leistungsstörungen bei der Erbringung der Beiträge 1776
1. Anwendbarkeit der §§ 320 ff. BGB 1776
2. Anwendung der kauf- und mietrechtlichen Vorschriften 1779
3. Beweislast 1782
VIII. Erhöhung von Beiträgen 1782
1. Keine Pflicht der Gesellschafter zur Erhöhung von Beiträgen 1782
2. Abweichende vertragliche Vereinbarungen 1783
3. Beitragserhöhung und Treuepflicht 1785

§ 91 Gesellschaftsvermögen 1786
I. Vorbemerkung 1787
II. Das Gesamthandsprinzip 1787
III. Anwachsung 1787
IV. Das Gesellschaftsvermögen 1787
1. Umfang 1787
2. Erwerb und Veräußerung 1788
V. Rechtsgeschäfte zwischen Gesellschaft und Gesellschafter 1789
VI. Die Gesellschaft als Versicherungsnehmer 1789
VII. Kapitalanteil und Gesellschafterkonten 1790
1. Der Kapitalanteil 1790
2. Die Gesellschafterkonten 1793

§ 92 Der Jahresabschluss 1799
I. Begriff, Zweck und Bedeutung des Jahresabschlusses 1800
1. Begriff 1800
2. Zweck und Bedeutung 1801
3. Andere Bilanzen 1801
II. Rechtsgrundlagen 1803
1. Überblick 1803
2. Entwicklung des deutschen Bilanzrechts 1804
III. Die Rechnungslegung der Personenhandelsgesellschaften 1805
1. Anzuwendende Rechnungslegungsvorschriften 1805

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

2. Bilanzrechtliche Vorschriften für den Einzelabschluss von Personenhandelsgesellschaften ... 1806
IV. Die Aufstellung des Jahresabschlusses ... 1812
1. Aufstellung als Geschäftsführungsmaßnahme ... 1812
2. Zur Aufstellung verpflichtete Personen ... 1813
3. Bedeutung des Inventars ... 1814
4. Gliederung des Jahresabschlusses ... 1815
5. Aufstellungsfrist, Sprache, Währungseinheit ... 1817
V. Die Prüfung des Jahresabschlusses ... 1818
1. Gesetzliche Prüfungspflichten ... 1818
2. Vertragliche Prüfungsrechte ... 1818
VI. Die Feststellung des Jahresabschlusses ... 1819
1. Feststellung durch Gesellschafterbeschluss ... 1819
2. Rechtsfolgen des Feststellungsbeschlusses ... 1820
VII. Unterzeichnung und Offenlegung des Jahresabschlusses ... 1820
1. Unterzeichnung ... 1820
2. Offenlegung ... 1821

§ 93 Ergebnisbeteiligung ... 1821
I. Die Beteiligung an Gewinn und Verlust ... 1822
1. Einführung ... 1822
2. Die gesetzliche Regel des § 709 Abs. 3 BGB ... 1823
3. Vertragliche Regelungen der Ergebnisverteilung ... 1823
4. Gewinnverteilung bei Gesellschafterwechsel ... 1829
II. Entnahme und Auszahlung des Gewinns ... 1829
1. Allgemeines ... 1829
2. Das gesetzliche Entnahmerecht ... 1834
3. Gesellschaftsvertragliche Regelungen des Entnahme- und Gewinnauszahlungsrechtes ... 1834
4. Auszahlungsrecht der Geschäftsführer ... 1838

§ 94 Verfügung über vermögensbezogene Mitgliedschaftsrechte ... 1838
I. Der Grundsatz der Nichtübertragbarkeit von Rechten aus dem Gesellschaftsverhältnis ... 1839
II. Die abtretbaren Rechte ... 1840
1. Ansprüche der Gesellschaft gegen die Gesellschafter ... 1840
2. Ansprüche aus der Geschäftsbesorgung ... 1840
3. Ansprüche auf Gewinnanteil ... 1840
4. Kapitalentnahmeansprüche ... 1842
5. Anspruch auf Abfindungs- und Liquidationsguthaben ... 1843
6. Ansprüche aus Drittgläubigerrechten ... 1844
III. Pfändung vermögensbezogener Rechte ... 1844

§ 95 Die steuerliche Behandlung vermögensbezogener Mitgliedschaftsrechte der OHG ... 1844
I. Grundstrukturen bei der Besteuerung der Offenen Handelsgesellschaft ... 1845
II. Die ertragsteuerliche Behandlung der vermögensbezogenen Mitgliedschaftsrechte 1846
1. Der steuerliche Gewerbebegriff ... 1847
2. Die Gesellschafter als Mitunternehmer ... 1850
3. Ermittlung des Anteils am Gewinn der Gesellschaft ... 1852
4. Zusammenfassung von Gesellschaftsbilanz und Sonderbilanz ... 1860
5. Beschränkte Verlustzurechnung gemäß § 15a EStG ... 1860
6. Verfahrensfragen ... 1862
III. Gewerbesteuerliche Behandlung betrieblicher Vorgänge ... 1862
1. Steuergegenstand der Gewerbesteuer ... 1862
2. Verfahrensfragen ... 1864
IV. Umsatzsteuerliche Behandlung ... 1864
1. Leistungen der Personengesellschaft an die Gesellschafter ... 1865
2. Leistungen der Gesellschafter an die OHG ... 1865
V. Grunderwerbsteuerliche Behandlung ... 1865
1. Grundstücksübertragungen ... 1866
2. Wechsel im Gesellschafterbestand der Personengesellschaft ... 1866

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

Inhaltsverzeichnis

§ 96 Belastung von Gesellschaftsanteilen ... 1868
I. Nießbrauch ... 1870
1. Überblick ... 1870
2. Gegenstand des Nießbrauchs ... 1872
3. Bestellung des Nießbrauchs ... 1874
4. Rechtsstellung des Nießbrauchers ... 1876
5. Beendigung des Nießbrauchs ... 1882
6. Ertragsteuerliche Behandlung ... 1882
7. Erbschaftsteuerliche Behandlung ... 1887
II. Verpfändung ... 1888
1. Überblick ... 1888
2. Verpfändung des Gesellschaftsanteils ... 1889
3. Verpfändung der vermögensrechtlichen Bezüge ... 1892
4. Umsatzsteuerliche Behandlung ... 1894
5. Ertragsteuerliche Behandlung ... 1894

5. Kapitel. Die Rechtsbeziehungen der OHG und ihrer Gesellschafter zu Dritten

§ 97 Die OHG als Trägerin von Rechten und Pflichten ... 1895
I. Die Rechtsnatur der OHG ... 1895
II. Die OHG als Trägerin von Rechten ... 1895
III. Die OHG als Trägerin von Pflichten ... 1899

§ 98 Haftung des Gesellschafters ... 1901
I. Rechtsnatur der Haftung ... 1902
1. Grundlagen ... 1902
2. Persönliche Haftung ... 1902
3. Verhältnis zur Verbindlichkeit der OHG ... 1903
4. Gesamtschuldnerschaft von Gesellschaftern untereinander ... 1906
5. Voraussetzung der Haftung ... 1907
6. Inhalt der Gesellschafterhaftung ... 1908
7. Gegenstand der Haftung des Gesellschafters ... 1910
8. Zwingender Charakter der Haftung ... 1912
9. Haftung aus besonderen Schuldgründen ... 1913
II. Einwendungen des Gesellschafters ... 1914
1. Persönliche Einwendungen ... 1915
2. Einwendungen und Gestaltungsrechte der OHG ... 1916
III. Haftung gegenüber Gesellschafter-Gläubigern ... 1920
IV. Haftung bei Gesellschafterwechsel ... 1923
V. Haftung bei Auflösung sowie im Insolvenzverfahren der OHG ... 1923
1. Haftung bei Auflösung der OHG ... 1923
2. Haftung im Insolvenzverfahren der OHG ... 1925
VI. Haftung nach haftungsbeschränkender Umwandlung ... 1930
VII. Haftung des Scheingesellschafters ... 1931

§ 99 Gesellschafterregress (Rückgriff) ... 1932
I. Allgemeines ... 1933
II. Ausgleichsansprüche ... 1933
1. Rückgriff gegenüber der OHG ... 1933
2. Rückgriff gegenüber Mitgesellschaftern ... 1936
3. Rückgriff des/gegen den ausgeschiedenen Gesellschafter(s) ... 1939
4. Rechtslage bei Auflösung der Gesellschaft ... 1941
5. Der Rückgriff bei Inanspruchnahme aufgrund besonderer Schuldgründe ... 1942

§ 100 Die Stellung der OHG und ihrer Gesellschafter im Prozess ... 1942
I. Der Aktivprozess der OHG ... 1942
1. Die OHG als Partei ... 1942
2. Die Stellung der Gesellschafter im Prozess der Gesellschaft ... 1945
3. Gesellschafterwechsel während des Prozesses ... 1946
4. Auflösung und Beendigung der OHG während des Prozesses ... 1946
5. Der Gesellschafter als Prozessgegner ... 1947

beck-shop.de DIE FACHBUCHHANDLUNG

II. Der Passivprozess ... 1948
1. Die OHG als Passivpartei ... 1948
2. Der Gesellschafter als Passivpartei ... 1950
3. OHG und Gesellschafter als Passivbeteiligte ... 1950
III. Besonderheiten im schiedsgerichtlichen Verfahren ... 1951

§ 101 Die Zwangsvollstreckung gegen die OHG und ihre Gesellschafter ... 1952
I. Die Zwangsvollstreckung gegen die OHG ... 1952
II. Die Zwangsvollstreckung gegen Gesellschafter ... 1954

6. Kapitel. Eintritt und Ausscheiden des Gesellschafters unter Lebenden

§ 102 Aufnahme eines weiteren Gesellschafters ... 1956
I. Überblick ... 1957
II. Der Aufnahmevertrag ... 1957
1. Rechtsgrundlagen; Vertragsinhalt ... 1957
2. Abschlusserleichterungen; Einschränkung des Aufnahmerechts ... 1958
3. Zustimmungserfordernisse ... 1959
4. Die Form ... 1962
III. Die schenkweise Aufnahme in eine OHG ... 1965
IV. Die Rechtsfolgen der Aufnahme ... 1966
1. Folgen für die Gesellschaft ... 1966
2. Folgen für die Gesellschafter ... 1966
3. Haftungsfragen ... 1967
V. Die fehlerhafte Aufnahme ... 1967
VI. Handelsregisteranmeldung und Bekanntmachung ... 1968

§ 103 Übertragung der Gesellschafterstellung ... 1968
I. Überblick ... 1969
1. Übertragbarkeit der Mitgliedschaft ... 1969
2. Sonderfälle ... 1970
II. Übertragungsvertrag ... 1971
1. Allgemeines ... 1971
2. Zustimmung der Mitgesellschafter ... 1972
3. Vorkaufs- und Vorerwerbsrechte; Mitverkaufsrechte; Shoot-Out ... 1976
4. Beteiligung Minderjähriger ... 1977
5. Ehegüterrechtliche Zustimmungserfordernisse ... 1978
6. Sonstige Zustimmungs-/Genehmigungserfordernisse ... 1978
7. Gegenstand der Übertragung ... 1979
8. Form ... 1981
9. Zum Inhalt der Vereinbarung ... 1983
III. Haftungsfragen ... 1984
1. Haftung des Veräußerers ... 1984
2. Haftung des Erwerbers ... 1984
3. Rückgriffsansprüche ... 1984
IV. Weitere Rechtsfolgen der Übertragung ... 1985
1. Für die Gesellschaft ... 1985
2. Für den Gesellschafter ... 1985
V. Handelsregisteranmeldung; Bekanntmachung ... 1987
1. Anmeldung ... 1987
2. Bekanntmachung ... 1987

§ 104 Ausscheiden eines Gesellschafters ... 1987
I. Überblick ... 1989
II. Ausscheiden nach der gesetzlichen Regelung und durch Vereinbarung ... 1990
1. Überblick ... 1990
2. Ausscheiden bei Tod oder Auflösung bzw. Erlöschen eines Gesellschafter-Gesellschafters ... 1992
3. Ausscheiden bei Kündigung des Gesellschafters (Austrittskündigung) ... 1993
4. Ausscheiden bei Eröffnung des Insolvenzverfahrens über das Vermögen eines Gesellschafters ... 1999

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

Inhaltsverzeichnis

5. Ausscheiden infolge Kündigung durch einen Privatgläubiger eines Gesellschafters ... 2000
6. Ausscheiden bei Eintritt weiterer im Gesellschaftsvertrag vorgesehener Fälle ... 2002
7. Ausscheiden durch Austrittsvereinbarung ... 2003
8. Besonderheiten bei der zweigliedrigen Gesellschaft ... 2004

III. Ausscheiden auf Grund Ausschließung, insbesondere Ausschließungsklage ... 2005
1. Allgemeines ... 2005
2. Ausschließungsgründe ... 2006
3. Verfahren ... 2015

IV. Die vertragliche Abwandlung der Ausschließungsregeln ... 2018
1. Allgemeines ... 2018
2. Die Vereinbarung über das Verfahren bei der Ausschließung ... 2019
3. Die Abbedingung des Ausschließungsrechts ... 2021
4. Die Vereinbarung über den wichtigen Grund, insbesondere die Ausschließung ohne sachlichen Grund ... 2021

§ 105 Folgen des Ausscheidens ... 2026
I. Überblick ... 2028
II. Rechtsfolgen des Ausscheidens für die Gesellschaft und die übrigen Gesellschafter ... 2029
III. Besonderheiten bei Verbleiben nur eines Gesellschafters ... 2030
1. Grundlagen ... 2030
2. Übergang der Aktiven und Passiven ... 2030
3. Firma ... 2032
IV. Auseinandersetzung mit dem ausgeschiedenen Gesellschafter ... 2032
1. Gesellschaft als Schuldner ... 2032
2. Befreiung von Schulden ... 2033
3. Sicherheitsleistung ... 2033
4. Anspruch auf Abfindung ... 2034
5. Haftung für einen Fehlbetrag nach § 136 HGB ... 2050
V. Nachhaftung des ausgeschiedenen Gesellschafters ... 2051
1. Allgemeines ... 2051
2. Haftung im Regelfall nur für Altschulden ... 2051
3. Gesetzliche Schuldverhältnisse ... 2054
4. Haftung bei Veränderung der Gesellschaftsschuld nach Ausscheiden ... 2054
5. Begrenzung der Nachhaftung des Ausgeschiedenen ... 2057
6. Abweichende Vereinbarungen mit den Gläubigern ... 2059
7. Rückgriff des Ausgeschiedenen ... 2059
VI. Handelsregisteranmeldung ... 2062

§ 106 Abfindungsklauseln ... 2064
I. Überblick ... 2066
II. Arten von Abfindungsklauseln ... 2067
1. Einführung ... 2067
2. Buchwertklauseln ... 2068
3. Substanzwertklauseln ... 2071
4. An Steuerwerten orientierte Klauseln ... 2072
5. Ertragswertklauseln ... 2074
III. Grenzen der Zulässigkeit von Abfindungsklauseln ... 2076
1. Grundsätze, Beweislast ... 2076
2. Grenzen abfindungsbeschränkender Vereinbarungen ... 2077
3. Sonderregeln für Gesellschafterminderen Rechts? ... 2092
IV. Bewertung einzelner Abfindungsbestimmungen ... 2095
1. Allgemeines ... 2095
2. Abfindungsausschluss und Abfindung unter Buchwert ... 2095
3. Buchwertklauseln ... 2096
4. Abfindung zu steuerlich orientierten Werten ... 2098
5. Abfindung zum Substanzwert ... 2098
6. Abfindung zum Ertragswert ... 2099

beck-shop.de
DIE RECHTSBUCHHANDLUNG

7. Auszahlungsbeschränkungen ... 2100
8. Ausschluss schwebender Geschäfte ... 2100
9. Schiedsgutachterklauseln, Mediationsregelungen ... 2100

§ 107 Steuerliche Folgen bei Eintritt und Ausscheiden zu Lebzeiten ... 2101
I. Die Übertragung des Gesellschaftsanteils ... 2103
1. Einkommensteuer ... 2103
2. Gewerbesteuer ... 2129
3. Umsatzsteuer ... 2132
4. Grunderwerbsteuer ... 2136
5. Schenkungsteuer ... 2147
II. Die Aufnahme eines Gesellschafters ... 2153
1. Einkommensteuer ... 2153
2. Gewerbesteuer ... 2158
3. Umsatzsteuer ... 2158
4. Grunderwerbsteuer ... 2159
5. Schenkungsteuer ... 2160
III. Veränderung der Beteiligungsverhältnisse, Umwandlung der Gesellschafterstellung ... 2160
1. Veränderung der Beteiligungsverhältnisse ... 2160
2. Umwandlung der Gesellschafterstellung ... 2160
IV. Das Ausscheiden aus der OHG ... 2161
1. Vorbemerkung ... 2161
2. Einkommensteuer ... 2162
3. Gewerbesteuer ... 2168
4. Umsatzsteuer ... 2168
5. Grunderwerbsteuer ... 2168
6. Schenkungsteuer ... 2169

7. Kapitel. Tod des Gesellschafters

§ 108 Gesetzeslage bei Tod eines Gesellschafters ... 2171
I. Vorbemerkung ... 2171
II. Ausscheiden des Gesellschafters und Fortsetzung der Gesellschaft durch die überlebenden Gesellschafter (§ 130 Abs. 1 Nr. 1 HGB) ... 2172
1. Grundlagen ... 2172
2. Schicksal des Gesellschaftsanteils (Anwachsungsprinzip) ... 2173
3. Sonstige Rechtsfolgen der Fortsetzung ... 2174
III. Anmeldung zum Handelsregister ... 2176
1. Anmeldepflicht und -inhalt ... 2176
2. Charakter und Durchsetzung ... 2177

§ 109 Gesellschaftsvertragliche Gestaltungen im Hinblick auf den Tod des Gesellschafters ... 2177
I. Einführung ... 2178
II. Modifizierte Fortsetzungsklausel ... 2178
1. Allgemeines ... 2178
2. Inhaltliche Ausgestaltung ... 2179
III. Nachfolgeklausel ... 2179
1. Allgemeines ... 2179
2. Einfache „erbrechtliche" Nachfolgeklausel ... 2180
3. Qualifizierte „erbrechtliche" Nachfolgeklausel ... 2181
4. Die kombinierte Nachfolge- und Umwandlungsklausel ... 2182
5. „Rechtsgeschäftliche" Nachfolgeklausel ... 2183
6. Vollzug des Rechtsübergangs ... 2183
7. Bedingtes Austrittsrecht der Gesellschafter-Erben nach § 131 HGB ... 2184
8. Sonstige Rechtsfolgen des Übergangs der Gesellschafterstellung ... 2185
IV. Eintrittsklausel ... 2186
V. Auflösungsklausel ... 2187

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

Inhaltsverzeichnis

§ 110 Erbrechtliche Fragen und letztwillige Gestaltungen durch den Erblasser-Gesellschafter 2188
I. Einführung 2189
II. Letztwillige Verfügungsmöglichkeiten durch den Erblasser-Gesellschafter 2189
1. Bei Fehlen einer gesellschaftsvertraglichen Nachfolgeregelung 2189
2. Bei gesellschaftsvertraglicher Nachfolgeklausel 2189
3. Bei gesellschaftsvertraglicher Eintrittsklausel 2191
4. Bei gesellschaftsvertraglicher Auflösungsklausel 2191
III. Vor- und Nacherbfolge 2191
1. Zulässigkeit und Grundvoraussetzungen 2191
2. Rechtsstellung von Vorerbe und Nacherbe 2192
3. Anmeldungen zum Handelsregister 2192
IV. Testamentsvollstreckung 2192
1. Beschränkte Zulässigkeit 2192
2. Handelsregister 2194
V. Nachlassverwaltung, Nachlassinsolvenz 2194
VI. Der vermeintliche Erbe 2195

§ 111 Rechtsstellung weichender Erben und Pflichtteilsberechtigter 2195
I. Einführung 2195
II. Gesellschafterstellung und Nachlasszugehörigkeit 2196
III. Ansprüche gegen die Gesellschaft und die verbleibenden Gesellschafter 2196
1. Abfindungsansprüche 2196
2. Befreiung von Verbindlichkeiten 2197
3. Gläubigerrechte des verstorbenen Gesellschafters 2198
IV. Haftung für im Gesellschaftsverhältnis begründete Verbindlichkeiten 2199
V. Pflichtteilsrechte 2199
VI. Erbrechtliche Ausgleichsansprüche 2199

§ 112 Steuerliche Folgen beim Tod eines Gesellschafters 2200
I. Einkommensteuer 2201
1. Allgemeine steuerliche Folgen des Todes des Gesellschafters 2201
2. Steuerliche Folgen im Hinblick auf den OHG-Anteil 2201
II. Gewerbesteuer 2205
III. Umsatzsteuer 2206
IV. Grunderwerbsteuer 2206
1. Steuertatbestand 2206
2. Steuerbefreiungstatbestände gemäß § 3 GrEStG 2208
3. Nichterhebung der Steuer gemäß § 6 GrEStG 2208
4. Bemessungsgrundlage 2209
5. Steuersatz 2209
6. Steuerschuldner 2209
7. Rückgängigmachung der Begünstigungen nach §§ 5, 6 GrEStG 2210
V. Erbschaftsteuer 2210
1. Einführung 2210
2. Besteuerungstatbestände 2211
3. Ermittlung der erbschaftsteuerlichen Belastung 2212

8. Kapitel. Auflösung, Liquidation und Insolvenz

§ 113 Auflösung der OHG 2220
I. Einführung 2221
1. Auflösung als ultima ratio 2221
2. Überblick zu §§ 138 ff. HGB 2221
II. Auflösungsgründe 2222
1. Auflösung infolge Zeitablaufs (§ 138 Abs. 1 Nr. 1 HGB) 2223
2. Auflösung durch Insolvenz der Gesellschaft (§ 138 Abs. 1 Nr. 2 HGB) 2224
3. Auflösung durch gerichtliche Entscheidung (§ 138 Abs. 1 Nr. 3, § 139 HGB) 2225
4. Auflösung auf Grund eines Gesellschafterbeschlusses (§ 138 Abs. 1 Nr. 4 HGB) 2231
5. Weitere Auflösungsgründe bei der Kapitalgesellschaft & Co. OHG (§ 138 Abs. 2 HGB) 2233

beck-shop.de DIE FACHBUCHHANDLUNG

6. Öffentlich-rechtliche Auflösungsgründe ... 2234
7. „Fehlerhafte“ Auflösung ... 2234
III. Anmeldung der Auflösung zum Handelsregister ... 2234
1. Anmeldepflichtige Tatsachen ... 2234
2. Anmeldepflichtige Personen ... 2235
3. Wirkungen der Eintragung ... 2236
IV. Auflösungsfolgen ... 2236
1. Auflösungsfolgen für die OHG und Dritte ... 2236
2. Auflösungsfolgen für die Gesellschafter ... 2237
3. Fortsetzung der Gesellschaft und die Rückgängigmachung der Auflösung ... 2239

§ 114 Liquidation der OHG ... 2241
I. Neuordnung des Liquidationsrechts durch das MoPeG ... 2242
II. Abgrenzungsfragen ... 2242
III. Liquidatoren ... 2243
1. Berufung der Liquidatoren ... 2243
2. Rechtsstellung der Liquidatoren ... 2245
3. Beendigung des Liquidatorenamtes ... 2248
IV. Ablauf des Liquidationsverfahrens ... 2250
1. Beendigung der laufenden Geschäfte ... 2250
2. Einziehung von Forderungen ... 2250
3. Umsetzung des Vermögens in Geld ... 2251
4. Befriedigung der Gläubiger ... 2252
5. Vermögensverteilung ... 2253
6. Beendigung der Liquidation ... 2256
V. Bilanzierungspflichten in der Liquidation ... 2257
1. Doppelte Rechnungslegungspflicht (§ 148 Abs. 4 HGB) ... 2257
2. Jahresrechnungslegung (§§ 242-256a HGB) ... 2257
3. Liquidationsbilanzen (§ 148 Abs. 4 Satz 1 HGB) ... 2258
VI. Abweichende Liquidationsvereinbarungen ... 2258
1. Grundlagen ... 2258
2. Zustimmungserfordernisse ... 2259
3. Möglicher Inhalt von Auseinandersetzungsvereinbarungen ... 2260

§ 115 Insolvenz der OHG ... 2261
I. Einführung ... 2262
II. (Ausschließliche) Insolvenz der OHG ... 2263
1. Insolvenzfähigkeit ... 2263
2. Insolvenzgrund ... 2264
3. Insolvenzantrag ... 2266
4. Folgen der Insolvenzeröffnung ... 2272
5. Träger der Gemeinschuldnerrolle ... 2273
6. Insolvenzmasse ... 2273
7. Insolvenzgläubiger und ihre Stellung ... 2276
8. Fortsetzung der Gesellschaft ... 2278
9. Persönliche Haftung der Gesellschafter in der Insolvenz ... 2279
III. Parallelinsolvenz von OHG und Gesellschafter ... 2293
1. Prinzip der Doppelberücksichtigung statt Ausfallhaftung? ... 2293
2. Masseforderungen bei Doppelinsolvenz ... 2294
3. Restschuldbefreiung ... 2296
IV. Insolvenzplanverfahren ... 2296
1. Planregelungen zur Nachhaftung von OHG und OHG-Gesellschaftern ... 2296

§ 116 Steuerliche Folgen der Gesellschaftsauflösung ... 2301
I. Vorbemerkung ... 2301
II. Einkommensteuer ... 2302
1. Aufgabe oder Veräußerung ... 2303
2. Ermittlung und Besteuerung des begünstigten Aufgabe- oder Veräußerungsgewinns ... 2309
3. Realteilung ... 2312

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

Inhaltsverzeichnis

III. Gewerbesteuer 2316
IV. Umsatzsteuer 2317
V. Grunderwerbsteuer 2318

6. Teil. Die Europäische wirtschaftliche Interessenvereinigung

§ 117 Einführung: Entwicklung, Begriff und Bedeutung der EWIV 2321
I. Vorbemerkung 2323
II. Entstehungsgeschichte 2324
III. Das auf die EWIV anwendbare Recht 2327
IV. Rechtscharakter, Zweck und Anwendungsbereich 2329

§ 118 Gründung der EWIV 2332
I. Abschluss des Gründungsvertrages 2332
1. Form des Vertrages 2333
2. Inhalt des Vertrages 2333
II. Eintragung im Handelsregister 2334
III. Hinterlegung, Bekanntmachung, Publizität 2335
1. Hinterlegung 2335
2. Bekanntmachung 2336
3. Publizität 2336
IV. Sitz, Sitzverlegung, Niederlassungen 2337
1. Sitz 2337
2. Sitzverlegung 2337
3. Niederlassungen 2338

§ 119 Mitglieder der EWIV 2338
I. Vorbemerkung 2339
II. Gesellschaften und andere juristische Einheiten 2339
III. Natürliche Personen 2340
IV. Grenzüberschreitender Mitgliederkreis 2340
V. Nationale Beschränkungen 2340
VI. Rechte und Pflichten der Mitglieder 2341
1. Allgemeines 2341
2. Rechte der Mitglieder 2341
3. Pflichten der Mitglieder 2344
4. Veränderungen bei den Mitgliedern 2344
VII. Haftung 2346
1. Grundsatz und Umfang 2346
2. Haftung neuer Mitglieder 2346
3. Haftung ausgeschiedener Mitglieder 2347
4. Verjährung 2347
5. Rechtsscheinhaftung 2347

§ 120 Geschäftsführung und Vertretung 2347
I. Geschäftsführung 2347
1. Bestellung und Entlassung der Geschäftsführer 2347
2. Merkmale der Geschäftsführer 2348
3. Juristische Personen als Geschäftsführer 2348
4. Rechte und Pflichten der Geschäftsführer 2348
II. Vertretung 2349

§ 121 Besteuerung der EWIV 2349
I. Allgemeines 2350
II. Einkommensteuer 2351
III. Sonstige Steuerarten 2352
1. Gewerbesteuer 2352
2. Umsatzsteuer 2352
3. Grundsteuer 2353
4. Grunderwerbsteuer 2353
5. Erbschaftsteuer 2353

beck-shop.de DIE RECHTSBUCHHANDLUNG

§ 122 Nichtigkeit, Auflösung, Abwicklung und Insolvenz ... 2353
I. Nichtigkeit ... 2353
II. Auflösung ... 2354
1. Auflösung durch Mitgliederbeschluss ... 2354
2. Auflösung durch gerichtliche Entscheidung ... 2354
III. Abwicklung ... 2355
IV. Insolvenz ... 2356

7. Teil. Die fehlerhafte Gesellschaft

§ 123 Fehlerhafte Gründung ... 2357
I. Überblick ... 2359
1. Künftige Auflösung statt rückwirkender Nichtigkeit ... 2359
2. Tatbestand und Rechtsfolgen im Überblick ... 2359
3. Rechtshistorische Entwicklung, Funktion und heutiger Standort, Steuerrecht 2360
4. Anwendungsbereich, Übersicht ... 2363
II. Grundlagen ... 2364
1. Fehlende gesetzliche Grundlage ... 2364
2. Begründung in Rechtsprechung und Schrifttum ... 2364
3. Abgrenzung gegen faktische Gesellschaft und Scheingesellschaft ... 2366
III. Fehlerhafte Gründung der Personengesellschaft ... 2368
1. Gesellschaftsvertrag ... 2369
2. Gründungsmängel ... 2369
3. Vollzug ... 2374
4. Wirkung ... 2375
IV. Heilung ... 2387
1. Begriff ... 2387
2. Erscheinungsformen der Heilung ... 2388
3. Abgrenzung Heilung/Vollzug der fehlerhaften Gesellschaft ... 2389
4. Wirkung ... 2389
V. Nichtigkeit ... 2390
1. Verstoß gegen höherrangig geschützte Interessen der Allgemeinheit ... 2390
2. Besonders schutzwürdige Personen ... 2392
3. Rechtsfolgen der Nichtigkeit ... 2393
VI. Geltendmachung der Gründungsmängel ... 2395
1. Überblick ... 2395
2. Vor Vollzug der Gesellschaft ... 2395
3. Nach Vollzug der Gesellschaft ... 2395

§ 124 Die Lehre von der fehlerhaften Gesellschaft bei Änderungsgeschäften in BGB-(Außen-)Gesellschaft und OHG ... 2404
I. Grundlagen ... 2406
1. Die Ratio der Lehre von der fehlerhaften Gesellschaft ... 2406
2. Geltung für alle Personengesellschaften ... 2406
3. Die Anwendung der Grundsätze der fehlerhaften Gesellschaft auf rechtsgeschäftliche Änderungsakte in einer bereits bestehenden Gesellschaft .. 2406
II. Einzelne fehlerhafte Änderungsgeschäfte ... 2413
1. Einführung ... 2413
2. Der fehlerhafte Beitritt ... 2414
3. Fehlerhaftes Ausscheiden ... 2421
4. Fehlerhafte Rechtsnachfolge in die Gesellschafterstellung ... 2424
5. Fehlerhafte Auflösung ... 2426
6. Fehlerhafte Vertrags- und Strukturänderungen ... 2426

Sachverzeichnis ... 2429

beck-shop.de
DIE RECHTSBUCHHANDLUNG

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG