



Matthias Grote

## Die Sonderprüfung im Recht der GmbH

# Inhaltsübersicht

|                                                                                                    |       |
|----------------------------------------------------------------------------------------------------|-------|
| Abkürzungsverzeichnis .....                                                                        | XXI   |
| Literaturverzeichnis.....                                                                          | XXVII |
| Einführung .....                                                                                   | 1     |
| Teil A: Grundlagen.....                                                                            | 7     |
| 1. Kapitel: Wesen und Bedeutung von Sonderprüfungen .....                                          | 7     |
| 2. Kapitel: Grundzüge der aktienrechtlichen Sonderprüfung.....                                     | 29    |
| 3. Kapitel: Grundlagen zu Kontrolle und Sonderprüfung im<br>GmbH-Recht.....                        | 49    |
| Teil B: Veranlassung und Gegenstand der GmbH-Sonderprüfung .....                                   | 105   |
| 4. Kapitel: Sonderprüfungskompetenzen: Nur Kollektivbefugnis<br>oder zudem Minderheitsrecht? ..... | 106   |
| 5. Kapitel: Zulässiger Inhalt des Sonderprüfungsbeschlusses.....                                   | 134   |
| 6. Kapitel: Beschlussverfahren .....                                                               | 199   |
| 7. Kapitel: Schranken des Sonderprüfungsbeschlusses.....                                           | 276   |
| 8. Kapitel: Gesellschaftsvertragliche Gestaltungsmöglichkeiten.....                                | 310   |
| Teil C: Sonderprüfer und Prüfungsverfahren.....                                                    | 329   |
| 9. Kapitel: Sonderprüferbestellung und Sonderprüfungsvertrag.....                                  | 329   |
| 10. Kapitel: Durchführung des Sonderprüfungsverfahrens .....                                       | 351   |
| Teil D: Schluss .....                                                                              | 381   |
| 11. Kapitel: Bedeutung und Potenzial von Sonderprüfungen in der<br>GmbH-rechtlichen Praxis .....   | 381   |
| 12. Kapitel: Zusammenfassung der wesentlichen<br>Untersuchungsergebnisse.....                      | 392   |



# Inhaltsverzeichnis

|                                                                                                                                 |       |
|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-------|
| Abkürzungsverzeichnis .....                                                                                                     | XXI   |
| Literaturverzeichnis.....                                                                                                       | XXVII |
| Einführung .....                                                                                                                | 1     |
| I. Gegenstand der Untersuchung .....                                                                                            | 1     |
| II. Gang der Darstellung .....                                                                                                  | 4     |
| Teil A: Grundlagen .....                                                                                                        | 7     |
| 1. Kapitel: Wesen und Bedeutung von Sonderprüfungen.....                                                                        | 7     |
| I. Begriff, Arten und Entwicklung der Sonderprüfung im<br>Gesellschaftsrecht .....                                              | 7     |
| 1. Begriff der Sonderprüfung .....                                                                                              | 7     |
| 2. Arten der Sonderprüfung.....                                                                                                 | 9     |
| a) Gesetzlich geregelte Sonderprüfungen .....                                                                                   | 9     |
| b) Informelle Sonderprüfungen.....                                                                                              | 12    |
| 3. Entwicklungslinien der kodifizierten Sonderprüfung im<br>Überblick .....                                                     | 15    |
| II. Charakterisierung der Sonderprüfung durch Einordnung in das<br>System gesellschaftsrechtlicher Überwachungsbefugnisse ..... | 17    |
| 1. Einzelnes Instrumentarium zur Kontrolle der Geschäftsführung.....                                                            | 17    |
| 2. Mechanismus der mittelbaren, unternehmensinternen Kontrolle .....                                                            | 19    |
| III. Funktionen einer Sonderprüfung .....                                                                                       | 21    |
| 1. Fundierte Information der Gesellschafter.....                                                                                | 21    |
| 2. Präparatorischer Einsatz .....                                                                                               | 23    |
| 3. Minderheitenschutz .....                                                                                                     | 25    |
| 4. Präventivwirkung und Eigenkontrolle.....                                                                                     | 26    |
| 5. Schutz öffentlicher Interessen?.....                                                                                         | 27    |
| 2. Kapitel: Grundzüge der aktienrechtlichen Sonderprüfung.....                                                                  | 29    |
| I. Aufgabe der (Mehrheits-)Sonderprüfung als Bestandteil der<br>aktienrechtlichen Organisationsverfassung .....                 | 30    |
| II. Sonderprüfungsrecht als Hauptversammlungskompetenz.....                                                                     | 32    |
| III. Befugnisse einer Aktionärsminorität in Bezug auf<br>Sonderprüfungen.....                                                   | 35    |
| IV. Sonderprüfer und Prüfungsverfahren im Überblick .....                                                                       | 40    |
| 1. Eignungskriterien und Bestellverbote .....                                                                                   | 40    |

|                                                                                                                     |    |
|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|----|
| 2. Grundzüge des Rechtsverhältnisses zwischen Sonderprüfer und Gesellschaft .....                                   | 42 |
| 3. Rechte des Sonderprüfers und Ablauf des Prüfungsverfahrens .....                                                 | 43 |
| V. Praktische Bedeutung der aktienrechtlichen Sonderprüfung .....                                                   | 45 |
| 3. Kapitel: Grundlagen zu Kontrolle und Sonderprüfung im GmbH-Recht .....                                           | 49 |
| I. Überwachung der Geschäftsführung im GmbH-Recht .....                                                             | 49 |
| 1. Organisationsverfassung: Kompetenzen und Kontrollfunktionen in der GmbH .....                                    | 50 |
| a) Allgemeine Kompetenzverteilung unter den Organen entsprechend der GmbH-rechtlichen Organisationsverfassung ..... | 50 |
| b) Zuordnung und Kategorisierung von Kontrollfunktionen im Überblick .....                                          | 53 |
| 2. Kontrolle und Information in der gesetzestypischen GmbH .....                                                    | 58 |
| a) System der den Gesellschaftern zustehenden Kontrollbefugnisse .....                                              | 58 |
| aa) Kontrolle durch Kollektivbefugnisse .....                                                                       | 58 |
| bb) Kontrolle durch Individualrechte .....                                                                          | 61 |
| cc) Insbesondere: Informationsrechte der Gesellschafter .....                                                       | 62 |
| b) Kontrollrechte der Gesellschafter aus § 46 Nr. 6 GmbHG .....                                                     | 65 |
| aa) Dogmatische Einordnung und Ausformung der allgemeinen Kontrollbefugnis .....                                    | 65 |
| bb) Skala der zur Verfügung stehenden Kontrollmittel .....                                                          | 67 |
| 3. Modifizierung des Kontrollkonzeptes durch einen Aufsichtsrat .....                                               | 72 |
| a) Fakultativer Aufsichtsrat oder Beirat .....                                                                      | 72 |
| b) Aufsichtsrat der mitbestimmten GmbH .....                                                                        | 74 |
| II. Zulässigkeit und Rechtsgrundlagen der Sonderprüfung im Recht der GmbH .....                                     | 75 |
| 1. Denkbare Erscheinungsformen GmbH-rechtlicher Sonderprüfungen .....                                               | 75 |
| 2. Dogmatische Herleitung der von der Gesellschaftergesamtheit veranlassten Sonderprüfung .....                     | 78 |
| a) Meinungsstand .....                                                                                              | 78 |
| b) Stellungnahme .....                                                                                              | 79 |
| aa) Rechtsgrundlage der Sonderprüfung .....                                                                         | 79 |
| bb) Selbstbeschränkung der Gesellschafter durch einen auf § 142 AktG gestützten Beschluss? .....                    | 82 |
| III. Geschichtliche Grundlagen der Sonderprüfung im GmbH-Recht .....                                                | 84 |
| 1. Entwicklungen seit dem Erlass des GmbH-Gesetzes bis zum                                                          |    |

|                                                                                                                                    |     |
|------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| Ausbruch des Zweiten Weltkriegs.....                                                                                               | 85  |
| 2. Reformbestrebungen seit Bestehen der Bundesrepublik.....                                                                        | 88  |
| IV. Exkurs: Die Sonderprüfung bei geschlossenen Kapitalgesellschaften<br>ausländischer Rechtsordnungen sowie des Europarechts..... | 91  |
| 1. Rechtsvergleichende Umschau.....                                                                                                | 91  |
| 2. Sonderprüfungsrechte in den Vorschlägen für ein Statut der SPE .....                                                            | 92  |
| V. Abgrenzung der Sonderprüfung von anderen Prüfungsarten und<br>dem individuellen Informationsrecht des GmbH-Gesellschafters..... | 96  |
| 1. Weitere Prüfungen des GmbH-Rechts .....                                                                                         | 96  |
| 2. Gegenüberstellung von Sonderprüfung und individuellem<br>Informationsrecht aus § 51a GmbHG .....                                | 97  |
| a) „Quasi-Sonderprüfung“ im Wege der Zuhilfenahme eines<br>Sachverständigen bei der Ausübung des Rechts aus § 51a<br>GmbHG? .....  | 98  |
| b) Verbleibende Vorteile des Sonderprüfungsrechts gegenüber<br>§ 51a GmbHG .....                                                   | 100 |
| Teil B:    Veranlassung und Gegenstand der GmbH-Sonderprüfung .....                                                                | 105 |
| 4. Kapitel: Sonderprüfungskompetenzen: Nur Kollektivbefugnis oder<br>zudem Minderheitsrecht? .....                                 | 106 |
| I. Rechtslage nach dem GmbH-Gesetz: Mehrheitsbeschluss<br>erforderlich.....                                                        | 106 |
| II. Herleitung eines Minderheitsrechts in Analogie zum Aktienrecht?.....                                                           | 107 |
| 1. Voraussetzungen der analogen Anwendung von Aktienrecht auf<br>die GmbH .....                                                    | 107 |
| 2. Meinungsstand zur Analogiefähigkeit von § 142 Abs. 2 und 4<br>AktG im GmbH-Recht .....                                          | 111 |
| 3. Stellungnahme: Analyse der Zulässigkeit eines solchen<br>Analogieschlusses.....                                                 | 113 |
| a) Ähnlichkeit von Interessenlage und gesetzgeberischer<br>Bewertung .....                                                         | 113 |
| aa) Analyse der hinter der Sonderprüfungsbefugnis stehenden<br>Wertungen und Rechtsformvergleich .....                             | 113 |
| bb) Vergleich der Schutzbedürftigkeit von Minderheitsgesell-<br>schaften bei Aktiengesellschaft und GmbH .....                     | 117 |
| cc) Würdigung der Bedeutung des individuellen<br>Informationsrechts gem. § 51a GmbHG.....                                          | 119 |
| dd) Konkretisierung und Zusammenfassung der Überlegungen ....                                                                      | 122 |
| b) Maßgeblicher entgegenstehender Plan des historischen<br>Gesetzgebers?.....                                                      | 125 |

|             |                                                                                                               |     |
|-------------|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| aa)         | Erlass des GmbH-Gesetzes 1892 .....                                                                           | 125 |
| bb)         | Novellierung des GmbH-Gesetzes 1980 .....                                                                     | 128 |
| III.        | Fazit: Einführung des Minderheitsrechts <i>de lege ferenda</i><br>wünschenswert .....                         | 132 |
| 5. Kapitel: | Zulässiger Inhalt des Sonderprüfungsbeschlusses .....                                                         | 134 |
| I.          | Taugliche Gegenstände einer GmbH-Sonderprüfung .....                                                          | 135 |
| 1.          | „Tauglichkeit“ des Prüfungsgegenstandes als rechtliche<br>Kategorie .....                                     | 135 |
| 2.          | Ausgangspunkt: Prüfung und Überwachung der<br>Geschäftsführung .....                                          | 137 |
| a)          | Begriff der „Geschäftsführung“ i. S. v. § 46 Nr. 6 GmbHG .....                                                | 137 |
| b)          | Schärfere Konturierung des Inhalts der Prüfungsbefugnis .....                                                 | 140 |
| aa)         | Äußerer Rahmen: „Angelegenheiten der Gesellschaft“ .....                                                      | 140 |
| bb)         | Sonderprüfungsbefugnis im Verhältnis zur<br>Allzuständigkeit der Gesellschafter .....                         | 141 |
| cc)         | Erfordernis eines dem Prüfungssachverhalt denkbar<br>zugrunde liegenden Verhaltens des Geschäftsführers ..... | 144 |
| dd)         | Zusammenfassung .....                                                                                         | 146 |
| 3.          | Zulässige Prüfungsmaßstäbe .....                                                                              | 146 |
| 4.          | Bestimmtheitsanforderungen an den Prüfungsgegenstand .....                                                    | 150 |
| 5.          | Reichweite der Sonderprüfungsbefugnis in personeller Hinsicht .....                                           | 151 |
| a)          | Geschäftsführer in besonderen Konstellationen .....                                                           | 151 |
| aa)         | Ehemalige Geschäftsführer .....                                                                               | 151 |
| bb)         | Weisungsfreiheit sowie Sonderrecht zur Geschäftsführung .....                                                 | 153 |
| cc)         | Weitere Sonderfälle .....                                                                                     | 154 |
| b)          | Mitarbeiter der Gesellschaft .....                                                                            | 155 |
| c)          | Aufsichtsrats- und Beiratsmitglieder .....                                                                    | 157 |
| aa)         | Mitglieder eines fakultativen zusätzlichen<br>Gesellschaftsorgans .....                                       | 158 |
| bb)         | Mitglieder eines obligatorischen Aufsichtsrates .....                                                         | 162 |
| d)          | Gesellschaftergesamtheit .....                                                                                | 165 |
| e)          | Einzelne Gesellschafter .....                                                                                 | 167 |
| aa)         | Reichweite von § 46 Nr. 6 GmbHG .....                                                                         | 168 |
| bb)         | Reichweite von § 46 Nr. 8 Fall 1 GmbHG .....                                                                  | 170 |
| cc)         | Zwischenergebnis .....                                                                                        | 176 |
| f)          | Gesellschaftsfremde dritte Personen .....                                                                     | 176 |
| g)          | Zusammenfassung .....                                                                                         | 177 |
| 6.          | In sachlicher Hinsicht erörterungsbedürftige<br>Prüfungsgegenstände .....                                     | 178 |

|             |                                                                                                                                                         |     |
|-------------|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| a)          | Angelegenheiten aus dem Privatbereich des Überprüften.....                                                                                              | 178 |
| b)          | Maßnahmen im Zusammenhang mit einem<br>Gesellschafterbeschluss .....                                                                                    | 179 |
| c)          | Kapitalmaßnahmen .....                                                                                                                                  | 180 |
| d)          | Gründung der Gesellschaft .....                                                                                                                         | 181 |
| e)          | Zukunftsbezogene Geschäftsführungskontrolle .....                                                                                                       | 183 |
| f)          | Jahresabschluss .....                                                                                                                                   | 185 |
| g)          | Gruppensachverhalte.....                                                                                                                                | 188 |
| aa)         | Organ- oder Gesellschafterverhalten mit Bezug zu<br>verbundenen Unternehmen.....                                                                        | 188 |
| bb)         | Vorgänge innerhalb eines verbundenen Unternehmens.....                                                                                                  | 190 |
| (1)         | Interne Vorgänge bei einem abhängigen Unternehmen .....                                                                                                 | 190 |
| (2)         | Interne Vorgänge bei einem herrschenden<br>Unternehmen.....                                                                                             | 192 |
| II.         | Beendigung der Sonderprüfung und Änderung des<br>Prüfungsgegenstandes.....                                                                              | 193 |
| III.        | Zwingend doppelter Beschlussgegenstand? .....                                                                                                           | 194 |
| IV.         | Fazit: Kaum inhaltliche Einschränkungen der<br>Sonderprüfungsbefugnis .....                                                                             | 197 |
| 6. Kapitel: | Beschlussverfahren.....                                                                                                                                 | 199 |
| I.          | Stimmverbote bei dem Beschluss der Sonderprüfung.....                                                                                                   | 199 |
| 1.          | Grundlagen .....                                                                                                                                        | 200 |
| a)          | Zweck, Rechtsnatur und Wirkungsweise von Stimmverboten.....                                                                                             | 200 |
| b)          | Stimmverbote und bewegliche Stimmrechtsschranken.....                                                                                                   | 203 |
| c)          | Zum Fokus dieser Untersuchung vor dem Hintergrund der<br>allgemeinen Lehren zu den Stimmverboten und den<br>beweglichen Schranken des Stimmrechts ..... | 204 |
| 2.          | Herleitung der Stimmverbote bei einem<br>Sonderprüfungsbeschluss .....                                                                                  | 205 |
| a)          | Überblick zum Meinungsstand .....                                                                                                                       | 205 |
| b)          | Stellungnahme.....                                                                                                                                      | 207 |
| aa)         | Analogie zu § 142 Abs. 1 Satz 2 AktG oder autonom<br>GmbH-rechtliche Lösung?.....                                                                       | 207 |
| (1)         | Vergleich der Interessenlagen sowie deren<br>gesetzgeberischer Bewertung bei Aktiengesellschaft<br>und GmbH.....                                        | 208 |
| (a)         | Erstreckung des Stimmverbots auf sämtliche<br>Organmitglieder .....                                                                                     | 209 |
| (b)         | Beschränkung des Stimmverbots auf Organmitglieder.....                                                                                                  | 212 |

|      |                                                                                                                      |     |
|------|----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| (c)  | Zwischenergebnis .....                                                                                               | 214 |
| (2)  | Methodologische Stimmigkeiten .....                                                                                  | 214 |
| (3)  | Zusammenfassung .....                                                                                                | 216 |
| bb)  | Zulässigkeit der erweiternden Auslegung des § 47 Abs. 4<br>GmbHG .....                                               | 216 |
| (1)  | Der Vorschrift zugrunde liegende Prinzipien .....                                                                    | 217 |
| (2)  | Auslegung der relevanten Tatbestände des § 47 Abs. 4<br>..... GmbHG und die Grenzen ihres möglichen Wortsinns<br>220 |     |
| (a)  | § 47 Abs. 4 Satz 2 Fall 2 GmbHG .....                                                                                | 221 |
| (b)  | § 47 Abs. 4 Satz 1 Fall 1 GmbHG .....                                                                                | 223 |
| (3)  | Zusammenfassung .....                                                                                                | 224 |
| cc)  | Vorzugswürdigkeit allgemeiner Prinzipien als<br>Rechtsgrundlage? .....                                               | 225 |
| 3.   | Konkretisierung von Voraussetzungen und Reichweite des<br>Stimmverbotstatbestandes .....                             | 226 |
| b)   | Tatbestandliche Voraussetzungen .....                                                                                | 226 |
| aa)  | Meinungsstand .....                                                                                                  | 226 |
| bb)  | Stellungnahme .....                                                                                                  | 228 |
| (1)  | Kritische Würdigung der Vorschläge aus dem<br>Schrifttum .....                                                       | 228 |
| (2)  | Eigene Bestimmung des maßgeblichen Kriteriums für<br>den Stimmrechtsausschluss .....                                 | 232 |
| (a)  | Betroffensein durch den Gegenstand der Sonderprüfung ..                                                              | 232 |
| (aa) | „Tauglichkeit“ des Prüfungsgegenstands .....                                                                         | 232 |
| (bb) | Feststellbarkeit der „Betroffenheit“ durch Auslegung<br>des Beschlussantrags .....                                   | 233 |
| (b)  | Konkreter Vorwurf oder Vorliegen bestimmter<br>..... Verdachtstatsachen erforderlich?<br>235                         |     |
| (aa) | Auslegung der anwendbaren Stimmverbotstatbestände .....                                                              | 236 |
| (bb) | Differenzierung nach jeweiliger Organmitgliedschaft<br>des betroffenen Gesellschafters .....                         | 238 |
| (3)  | Zusammenfassung .....                                                                                                | 242 |
| c)   | Konkrete Reichweite des Stimmverbotes .....                                                                          | 243 |
| aa)  | Anwendungsbereich des Stimmverbotes in sachlicher und<br>zeitlicher Hinsicht .....                                   | 243 |
| bb)  | Personelle Erstreckung des Stimmverbotes .....                                                                       | 245 |
| (1)  | Grundsätzliches zur Bestimmung des persönlichen<br>Anwendungsbereichs für den Stimmrechtsausschluss .....            | 245 |

|             |                                                                                                   |     |
|-------------|---------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| (2)         | Trennbarkeit von Beschlussgegenständen und Folgen für die Stimmverbotserstreckung.....            | 248 |
| (a)         | Vorgefundene Rechtslage zu den maßgeblichen Tatbeständen des § 47 Abs. 4 GmbHG .....              | 248 |
| (b)         | Abgeleitete Rechtslage betreffend Sonderprüfungsbeschlüsse.....                                   | 251 |
| (aa)        | Trennbarkeit der Beschlussgegenstände aufgrund fehlenden Sachzusammenhangs .....                  | 252 |
| (bb)        | Personelle Erstreckung des Stimmverbots bei gegebenem Sachzusammenhang .....                      | 254 |
| (cc)        | Anwendung der Erkenntnisse auf periodenbezogene „Generalsonderprüfungen“ .....                    | 257 |
| (3)         | Allgemeine Grundsätze zur Zurechnung von Stimmverboten.....                                       | 258 |
| 4.          | Rechtsfolgen verbotswidriger Stimmabgabe und prozessuale Aspekte .....                            | 259 |
| 5.          | Zusammenfassung und Zwischenfazit .....                                                           | 261 |
| II.         | Verfahrensmäßige Vorbereitung der Beschlussfassung .....                                          | 264 |
| 1.          | Einberufung der Gesellschafterversammlung .....                                                   | 264 |
| 2.          | Pflicht zur Ankündigung der Sonderprüfung als Gegenstand der Tagesordnung .....                   | 266 |
| 3.          | Recht des Antragstellers auf materielle Bescheidung? .....                                        | 268 |
| III.        | Fazit: In Einzelfällen faktisches Minderheitsrecht auf Einleitung einer Sonderprüfung.....        | 271 |
| 7. Kapitel: | Schranken des Sonderprüfungsbeschlusses.....                                                      | 276 |
| I.          | Zur Fehlerhaftigkeit von Sonderprüfungsbeschlüssen im Allgemeinen.....                            | 276 |
| 1.          | Verfahrensmängel.....                                                                             | 277 |
| 2.          | Inhaltliche Mängel des Beschlusses .....                                                          | 277 |
| II.         | Insbesondere: Beschlusssschranken durch die gesellschaftsrechtliche Treuepflicht .....            | 279 |
| 1.          | Rechtsmissbrauch .....                                                                            | 280 |
| 2.          | Treuepflichtverletzung wegen des Fehlens von Verdachtstatsachen i. S. v. § 142 Abs. 2 AktG? ..... | 284 |
| 3.          | Unverhältnismäßigkeit .....                                                                       | 286 |
| a)          | Verhältnismäßigkeitsgrundsatz im Rahmen von § 142 Abs. 2 AktG .....                               | 286 |
| b)          | Nach GmbH-Recht unverhältnismäßige Sonderprüfungsbeschlüsse.....                                  | 288 |

|             |                                                                                                     |     |
|-------------|-----------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| aa)         | Intensitätsgrad der Verhältnismäßigkeitsprüfung bei der<br>Bestellung von Sonderprüfern .....       | 289 |
| bb)         | Konkretisierung des Maßstabes: verständlicher Anlass für<br>die Sonderprüfung .....                 | 292 |
| III.        | Folgen der Fehlerhaftigkeit von Sonderprüfungsbeschlüssen .....                                     | 298 |
| 1.          | Reichweite eines Beschlussmangels .....                                                             | 298 |
| 2.          | Prozessuale Geltendmachung der Treuwidrigkeit des Beschlusses ....                                  | 299 |
| a)          | Selbständige Geltendmachung durch Klageerhebung .....                                               | 299 |
| b)          | Reaktion auf die bereits erhobene Klage eines<br>Prüfungsbefürworters .....                         | 300 |
| c)          | Schutz vor unzureichender Verteidigung gegen die Klage .....                                        | 303 |
| IV.         | Zusammenfassendes Fazit: Anforderungen an die fehlerfreie<br>Veranlassung einer Sonderprüfung ..... | 304 |
| 1.          | Treuepflicht als Korrektiv der umfassenden Prüfungsbefugnis .....                                   | 304 |
| 2.          | Anforderungen an die Einleitung der Sonderprüfung im<br>Rechtsformvergleich .....                   | 306 |
| 8. Kapitel: | Gesellschaftsvertragliche Gestaltungsmöglichkeiten .....                                            | 310 |
| I.          | Kompletter Ausschluss der Sonderprüfungsbefugnis .....                                              | 310 |
| II.         | Übertragbarkeit der Sonderprüfungskompetenz .....                                                   | 312 |
| 1.          | Meinungsstand: Restkompetenzen trotz verdrängender<br>Zuständigkeitsverlagerung? .....              | 313 |
| 2.          | Stellungnahme in prinzipieller Hinsicht .....                                                       | 314 |
| 3.          | Konkretisierung des eigenen Ansatzes .....                                                          | 317 |
| III.        | Abdingbarkeit des Stimmverbotstatbestandes .....                                                    | 318 |
| 1.          | Meinungsstand .....                                                                                 | 318 |
| 2.          | Stellungnahme .....                                                                                 | 320 |
| IV.         | Möglichkeit der näheren Ausgestaltung des Sonderprüfungsrechts .....                                | 322 |
| 1.          | Modifizierung des Kollektivrechts .....                                                             | 322 |
| 2.          | Satzungsmäßige Etablierung eines Minderheitsrechts .....                                            | 324 |
| V.          | Fazit .....                                                                                         | 327 |
| Teil C:     | Sonderprüfer und Prüfungsverfahren .....                                                            | 329 |
| 9. Kapitel: | Sonderprüferbestellung und Sonderprüfungsvertrag .....                                              | 329 |
| I.          | Vorgang der Prüferbestellung .....                                                                  | 329 |
| 1.          | Auswahl und Festlegung des Sonderprüfers im<br>Gesellschafterbeschluss .....                        | 330 |
| 2.          | Abschluss des Sonderprüfungsvertrags .....                                                          | 331 |
| a)          | Vertretung der Gesellschaft gegenüber dem Sonderprüfer .....                                        | 331 |
| b)          | Rechtsqualität des Vertrages .....                                                                  | 334 |

|                                                                                          |     |
|------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| II. Anforderungen an die Person des Sonderprüfers .....                                  | 335 |
| 1. Fachliche Eignung .....                                                               | 335 |
| 2. Persönliche Eignung .....                                                             | 337 |
| 3. Rechtsfolgen der Bestellung ungeeigneter Sonderprüfer .....                           | 341 |
| III. Rechtsstellung des Sonderprüfers gegenüber der Gesellschaft .....                   | 343 |
| 1. Rechte und Pflichten des Sonderprüfers kraft des<br>Sonderprüfungsvertrages .....     | 343 |
| 2. Verantwortlichkeit und Haftung des Sonderprüfers für .....                            |     |
| Pflichtverletzungen .....                                                                | 346 |
| IV. Beendigung von Prüferbestellung und Prüfungsvertrag .....                            | 347 |
| 1. Widerruf des Bestellungsbeschlusses (Innenverhältnis) .....                           | 348 |
| 2. Kündigung des Sonderprüfungsvertrages (Außenverhältnis) .....                         | 349 |
| 10. Kapitel: Durchführung des Sonderprüfungsverfahrens .....                             | 351 |
| I. Grundzüge des Prüfungsverfahrens .....                                                | 351 |
| 1. Rechtlicher Rahmen für den Verfahrensablauf .....                                     | 351 |
| 2. Typischer Prüfungsablauf: Die Etappen einer GmbH-<br>Sonderprüfung im Überblick ..... | 352 |
| 3. Maßgaben für die Arbeit des Sonderprüfers .....                                       | 355 |
| II. Befugnisse des Sonderprüfers zur Sachverhaltsermittlung .....                        | 356 |
| 1. Rechtsdogmatische Herleitung .....                                                    | 356 |
| 2. Rechte des Sonderprüfers im Einzelnen .....                                           | 358 |
| a) Bandbreite und Umfang der Prüfungsrechte gegenüber dem<br>Geschäftsführer .....       | 358 |
| b) Auskunftsrechte gegenüber weiteren Personen .....                                     | 361 |
| aa) Mitglieder weiterer Gesellschaftsorgane .....                                        | 362 |
| bb) Mitarbeiter und ehemalige Organmitglieder .....                                      | 363 |
| cc) Verbundene Unternehmen .....                                                         | 365 |
| 3. Reichweite der Prüferrechte .....                                                     | 366 |
| a) Einfluss des Prüfungsgegenstandes .....                                               | 366 |
| b) Weitere Informationsverweigerungsrechte .....                                         | 367 |
| 4. Durchsetzung der Prüferrechte .....                                                   | 369 |
| a) Abberufung, Kündigung oder Ausschluss aus wichtigem<br>Grund .....                    | 370 |
| b) Erzwingung der Kooperation im Wege der Gesellschafterklage ...                        | 372 |
| III. Verfahrensziel: Erstellung des Sonderprüfungsberichts .....                         | 373 |
| IV. Folgen einer durchgeführten Sonderprüfung .....                                      | 376 |
| 1. Kostentragungsverpflichtung .....                                                     | 376 |
| 2. Konsequenzen aufgrund der Prüfungserkenntnisse .....                                  | 378 |

|              |                                                                                     |     |
|--------------|-------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| Teil D:      | Schluss .....                                                                       | 381 |
| 11. Kapitel: | Bedeutung und Potenzial von Sonderprüfungen in der<br>GmbH-rechtlichen Praxis ..... | 381 |
| 12. Kapitel: | Zusammenfassung der wesentlichen<br>Untersuchungsergebnisse .....                   | 392 |