

<b>Recht der Körperschaften (Vertiefung)</b>			<b>GD 201</b>
mittwochs, 9:15 - 10:45 Uhr		Prof. Dr. Kaspar Frey	<a href="mailto:frey@europa-uni.de">frey@europa-uni.de</a> HG 185, Tel.: -2 243
Stunde	Datum 22/23	Themen	Lesen: <u>Unterstrichenes bitte vor der Stunde lesen!</u>
1	19.10.	<b>Argumentationsmuster</b> im Gesellschaftsrecht <b>Genossenschaft, SCE</b>	<i>Frey</i> NZG 2004, 170 PdW <sup>9</sup> Fälle 450 ff.
2	26.10.	<b>Verein</b>	PdW <sup>9</sup> Fälle 16 ff.
3	2.11.	<b>Stiftung</b> <b>GmbH</b> (Wiederholung aus der Überblicksvorlesung; Abberufung des Geschäftsführers, Unternehmergesellschaft)	PdW <sup>9</sup> Fälle 50-53 <u>Beliebiges Lehrbuch; bitte vorbereitend Überblick anlesen;</u> PdW <sup>9</sup> Fälle 249-263, 295-299, 330 f.
4	9.11.	<b>GmbH: 2., 5.-6. Abschnitt des GmbH-Gesetzes</b>	<u>Gesetzestext überfliegen</u>
4a	16.11. im Notariat	<b>Notar Woinar</b> Gestaltung von GmbH-Satzungen	<b>im Notariat, Gubener Str. 14.</b> Thema in mündlichen Prüfungen!
5	23.11.	<b>AG: Überblick, Aktie</b> auf Wunsch: Simulation mündlichen Prüfungen	PdW <sup>9</sup> Fälle 335 ff.
6	30.11.	<b>AG/SE: Überblick</b> (kurz: Börse; WpHG, WpÜG) <b>Finanzverfassung:</b> Kapitalaufbringung; Gründung, Vor-AG	Text: WpHG, WpÜG, BörsG
7	7.12. uU nur online: Wiwi-Klausur	<b>Kapitalerhaltung</b>	<u>Wiederholung von Kapitalaufbringung/-erhaltung:</u> Kommentar zu §§ 30 f. GmbHG.
8	14.12.	eigene Aktien, Rechnungslegung	BGHZ 151, 181, PdW <sup>9</sup> Fälle 292, 447 (Trihotel)
9	4. 1.	Gesellschafterfinanzierung <b>Kapitalerhöhung</b>	Text: InsO [§§ 143, 135] AnfG [§§ 11, 6]
10	11. 1.	<b>Vorstand, Aufsichtsrat; KGaA (ganz kurz)</b>	PdW <sup>9</sup> Fälle 384, 388
11	18. 1.	<b>Hauptversammlung</b>	PdW <sup>9</sup> Fall 349 (Girmes) PdW <sup>9</sup> Fall 390 (Holzmüller)
12	25. 1.	<b>verbundene Unternehmen</b>	<i>Schmidt</i> <sup>4</sup> § 31
13	1. 2.	<b>UmwG</b>	<i>Schmidt</i> <sup>4</sup> § 39 III Text: UmwG
14	8. 2.	<b>Gesamtwiederholung</b>	

**Deutsche Rechtswissenschaft:** Eines der Kernfächer im Schwerpunktbereich 1 (Privat- und Wirtschaftsrecht).  
**Recht und Wirtschaft/Wirtschaft und Recht:** in der SSO 2017, Studienvariante W+R: 3-Credit-Modul in Finance, Accounting, Taxation and Law) / in der SSO 2017, Studienvariante R+W: 6-Credit-Pflichtmodul in der Modulgruppe 2 (Wirtschaft und Finanzen/Steuern) / in der SSO 2020: 6-Credit-Modul zusammen mit Handels- und PersonengesellschaftsR - Vertiefung, je mündliche Prüfung laut Modulbeschreibung. Ferner vorgesehen für das erste Semester des Aufbaustudiums Recht der Wirtschaft (SPO 2014).

## Recht der Körperschaften (Vertiefung)

Std	Thema der Stunde	Literatur <sup>Auflage.</sup> (systematisch; Auflage)	Fälle und Lösungen	
			Fundstellen <sup>Fn.</sup>	Schwerpunkte
Std 1	<b>0. Prüfungen, Grundbegriffe</b> I. <b>Argumentationsmuster</b> im Gesellschaftsrecht 1. Interessengruppen 2. Schutzinstrumente 3. deren Verknüpfung	<i>K. Schmidt</i> <sup>4.</sup> §§ 19, 45 Wiedemann, Bd. I §§ 7 ff.; <i>Frey</i> , NZG 04,170 (K9)	PdW <sup>1</sup> Fälle 1-15	Kurzfälle zur den Grundlagen des Gesellschaftsrechts, insb. Rechtsquellen, Schutzinteressen, Schutzinstrumente
	<b>II. Genossenschaft</b> 1. Geschichte                      2. Merkmale 3. Arten, Verbund                4. Haftung 5. Organe, Pflichtprüfung 6. Fälle	beliebiges Lehrbuch	PdW <sup>1</sup> Fälle 450 – 468	Kurzfälle zum Genossenschaftsrecht
	III. <b>SCE</b> = europäische Genossenschaft	<i>Schulze</i> , NZG 04, 792; <i>Hirte</i> , DStR 07, 2215 Text: EG Nr. 1435/03		
	IV. <b>VVaG</b>	<i>K. Schmidt</i> <sup>4.</sup> § 42		
Std 2	<b>V. Verein</b> 1. Definition	<i>K. Schmidt</i> <sup>4.</sup> §§ 23, 24, 25 K 13	PdW <sup>1</sup> Fälle 16 - 49	Kurzfälle zum Vereinsrecht BGH NJ 2017, 288 ( <i>Frey</i> )
	2. Arten, Haftung	BGH ZIP 08, 364 „Kolpingwerk“	PdW <sup>1</sup> Fälle 20, 23,24	
	Ausgliederung	BGHZ 85, 84 „ADAC“		
	3. Satzung, insbes. a) Gründung b) Gestaltung            c) Auslegung			
	d) Beitritt e) Mitgliedschaft	BGH JuS 91, 152 ( <i>Schmidt</i> ) „Schärenkreuzer“		
	f) Beitragserhöhung	BGH DStR 07, 2224 ( <i>Goette</i> ) AG Nürnberg, Rpfleger 88, 109 PdW <sup>1</sup> Fall 28		
	g) Austritt                      h) Inhaltskontrolle			
	i) Vereinsstrafe	PdW <sup>1</sup> Fall 29		
	4. Organe a) Vorstand b) Mitgliederversammlung, insbes. aa) Mehrheiten	§§ 26, 31a, 31b BGB		
	bb) Einberufung inkl. Mängelfolgen; Eventualeinberufung	BGH NZG 07, 826; BGH ZIP 98, 335; KG JW 1926, 1675	K 13b	
	5. Steuern	K 14		
	<b>VI. Stiftung</b> 1. privatrechtliche	<i>Schlüter/Stolte</i> Stiftungsrecht <sup>3.</sup>		
	2. öffentl.-rechtliche	K 15		

Std 3	VII. <b>GmbH</b> 1.-5. = Wdh + Vertiefung; 6.-8. = neu) 1. Allgemeine Wiederholung	Beliebiges Lehrbuch, insb. <i>Windbichler</i> <sup>24</sup> .	PdW <sup>1</sup> Fall 258	Vorgesellschaft, Vorrats-/Mantelgesellschaft, Vorbelastungs-/Verlustdeckungshaftung
			<i>Timm/S</i> <sup>2</sup> , Fall 11	Rechtsnatur der GmbH in Gründung, Einstandspflicht der GmbH für Verbindlichkeiten aus dem Gründungsstadium, Gründerhaftung in der GmbH, Handelndenhaftung, persönliche Haftung des GmbH-Gesellschafters nach Rechtsscheinsgrundsätzen
	2. § 5a GmbHG: Unternehmergesellschaft (haftungsbeschränkt)	PdW <sup>1</sup> Fall 330	PdW <sup>1</sup> Fälle 331 - 333	Unternehmergesellschaft
	3. Geschäftsführer: Abberufung	<i>Tschöpe/ Wortmann</i> NZG 09,85	<i>Saar/M</i> <sup>3</sup> , 31. Klausur	Vertretungsverhältnisse in der GmbH
		<i>Wolf</i> , ZGR 98, 92 (2-Mann-GmbH)	<i>Fleck</i> , GmbHHR 70, 221	Zur Abberufung des GmbH-Geschäftsführers
			<i>Noack/C</i> <sup>4</sup> Fall 17	Abberufung Geschäftsführer
	4. Gesellschafterversammlung	§§ 45-51b GmbHG		
	5. Aufsichtsrat, Beirat, § 52			
Std 4	6. Mitgliedschaft	K 19		
	a) Grundsätze für alle Gesellschaftsformen b) §§ 14-18, 34 GmbHG c) §§ 16 <sup>III</sup> , 40 GmbHG	<i>Harbarth</i> , ZIP 08, 57 <i>Bacher/ Blumenthal</i> , NZG 08, 406	PdW <sup>1</sup> Fall 282	gutgläubiger Gesellschaftsanteilserwerb
	7. Auflösung §§ 60-77 + Insolvenz §§ 15 ff. InsO	[BGH ZIP 2009, 1111]	<i>Käpplinger</i> <sup>5</sup> , Fall 10	Insolvenzantragspflicht, Vertreterhaftung, Geschäftsführerhaftung, Insolvenzverschleppung, Quotenschaden
			PdW <sup>1</sup> Fall 321	Haftung wegen Insolvenzverschleppung, Quotenschaden
8. Strafrecht §§ 78-85				
Std 5/6	VIII. <b>AG /SE</b> 1. Überblick	Text AktG	PdW <sup>1</sup> Fälle 335 ff.	Kurzfälle zur Einführung ins Aktienrecht
			<i>Burgard</i> , JuS 97, 1096	Grundfragen der Kapitalerhaltung und der verdeckten Gewinnausschüttung
			<i>Noack/C</i> <sup>4</sup> Fall 31	SE, Gründung durch Umwandlung-Vor-Gründungshaftung
	2. Aktie	K 21; <i>Menti/ Fröhling</i> NZG 02, 202-210 (§ 413) <i>Loges/ Distler</i> ZIP 02, 467-474	PdW <sup>1</sup> 350-357	

	3. Börse+ Insiderrecht (Kurzüberblick)	KapitalmarktR: <i>Grunwald/Schlitt</i> ; <i>Buck-Heeb</i> ; WpHG lesen! K 22, 23, 24	<i>Merkt/ Binder</i> , JURA 06, 683	Kapitalmarktrecht als Gegenstand des Studiums im Schwerpunktbereich – Grundlagen, Inhalte, Perspektiven –
	4. Übernahmerecht (Kurzüberblick)	WpÜG lesen! K 24ü		
	5. Geschichte	PdW <sup>1</sup> Fälle 335 f.		
	6. Struktur von AG+SE	<i>Koch</i> <sup>11</sup> § 42 K 25, K 27		
	7. Gründung: Parallele zum GmbH- Recht a) Vorbelastungshaftung ohne § 24 b) Vertretung der Vor-AG c) § 38 AktG, § 9c GmbHG- Mantelkauf	<i>Schwarz</i> JuS 02, 155; <i>Schäfer</i> <sup>6</sup> §§39/40/42/52- 57	PdW <sup>1</sup> Fälle 257, 268, 290	
	d) Verdeckte Sacheinlagen § 19 V GmbHG	<i>K. Schmidt</i> , NJW 04, 1345-1353 Datei 27_vSE	PdW <sup>1</sup> Fälle 256, 270f., 290	Kurzfälle zur Kapitalaufbringung, insb. verdeckte Sacheinlage, Hin- und Herzahlen, sowie zur Kapitalerhaltung
	8. § 27 AktG	BGH ZIP 98,780, BGHZ 132, 141		
Std 7/8	<b>IX. Finanzverfassung</b> (GmbH/AG/SE/KGaA) 1. Sinn des gezeichneten Kapitals	Kommentar zu §§ 30 f. GmbHG, <i>Hüffer</i> AktG § 57 am Ende		
	2. Maßstab a) GmbH: Stamm- und Eigenkapital b) AG aa) Bilanzgewinn bb) vom Umsatz zur Dividende, Rechnungslegung 3. § 134 BGB 4. <i>cash pool</i>		<i>Flei- scher/We- demann</i> <sup>7</sup> Fälle 318 – 397	kurze Fälle zum Rechnungswesen: Ansatz-, Bewertungsvorschriften, er- gänzende Vorschriften für Kapitalge- sellschaften (Jahresabschluss etc.)
	5. § 31 GmbHG erlischt nicht durch Auffüllung	BGH NJW 00, 2577	<i>Lett</i> <sup>8</sup> Fall 1	AG: Rückgewähranspruch, verbotene Einlagenrückgewähr, Vermögensbin- dung, verdeckte Gewinnausschüttung
			<i>Lett</i> <sup>8</sup> Fall 10	AG-Gründung: Kapitalaufbringung, Zeichnung, Sachübernahme, ge- mischte Sacheinlage, Haftung von Gründern, Vorstand, Aufsichtsrat
	6. § 31 <sup>III</sup> GmbHG begrenzt auf 1 x Stammkapital	BGH NJW 02,1803 NJW 03, 3629	PdW <sup>1</sup> Fall 284	
	7. existenzvernichtender Eingriff	K17; BGHZ 149, 10 – Bremer Vul- kan; 151, 181 – KBV-BGH NJW 07, 2678 - Triho- tel	<i>Kölbl</i> , BB 09, 1194 <i>Röck</i> , Jura 13, 118	Gesichtspunkte des Kapitalerhal- tungsgebotes und seiner Ergänzung im Kapitalgesellschaftsrecht in der Rechtsprechung des BGH existenzvernichtender Eingriff
8. eigene Aktien	§§ 71-71e AktG	PdW <sup>1</sup> , Fall 357		
9. Rechnungslegung				

Std 9	10. Gesellschafterdarlehen a) Wertungen b) Tatbestand + Rechtsfolge §§ 143, 135 InsO, §§ 11, 6 AnfG c) §§ 30, 31, GmbHG analog?(-) §30 I3	Beliebiges Lehrbuch § 39 <sup>I</sup> Nr. 5 InsO	PdW <sup>1</sup> , Fälle 322 – 328  PdW <sup>1</sup> 325	Kurzfälle zum Recht der Gesellschafterfinanzierung insb. durch Nutzungsüberlassung
	d) G'schafterbürgschaft § 143 <sup>III</sup> InsO			
	e) Nutzungsüberlassung § 44a InsO f) Privilegien (1) Kleingesellschafter (§ 39 <sup>V</sup> InsO) (2) Sanierungskredite (§ 39 <sup>IV</sup> InsO)	BGH BB 05, 846 ( <i>Gehrlein</i> )		
	g) andere G'schaftsformen; § 39 <sup>IV</sup> InsO h) Kombinationen			
	11. Kapitalerhöhung, freie Verfügung und Bezugsrecht; §§ 182 ff AktG	PdW <sup>1</sup> Fälle 314-316, 401-409	<i>Noack/C</i> <sup>4</sup> Fälle 20, 22	Kapitalerhöhung durch genehmigtes Kapital, Bezugsrecht, Probleme bei der Kapitalerhöhung
Std 10	X. Organe der AG: 1. <b>Vorstand</b> a) Grundlagen b) Innere Organisation (Funktionen, Sparten, Matrix, Einbindung von Tochtervorständen)	§§ 76-94 AktG, BGH WM 02, 546= AG 02,347, EWiR 02, 305	<i>Hadding/Hennrichs</i> <sup>10</sup> , S. 215 ff	Rechte und Pflichten des Vorstandes (insbesondere §§ 92, 93 AktG), Bestellung und Anstellung
	c) Pflichten, Haftung § 93 AktG		<i>Noack/C</i> <sup>4</sup> Fall 23	Vorstandshaftung
	- Compliance - Corporate Governance		<i>Hadding/Hennrichs</i> <sup>10</sup> , S. 232 ff	Rechte und Pflichten des Aufsichtsrates, § 116 AktG, gesetzlicher Maßstab des § 93 I 2 AktG, § 823 II BGB iVm § 404 AktG
	2. <b>Aufsichtsrat</b> a) Pflichten, Haftung § 116 AktG ARAG: Pflicht, Vorstand zu verklagen § 266 StGB: Vergütung ohne Gegenleistung Mannesmann/Vodafone	§§ 95-116 AktG BGH WM 97,970 PdW <sup>1</sup> Fall 388 PdW <sup>1</sup> Fall 384 BGH NJW 06, 522		
	b) Mitbestimmung c) Besetzungsprobleme	MitbG		
	aa) Doppelmandate	§§ 105, 100 <sup>II</sup> 2 AktG	<i>Lettß</i> , Fall 11	Pflichten des AR, nichiger AR-beschluss, Schadensersatzanspruch der AG gegen den Vorstand, Geltendmachung durch AR/ Aktionär
	bb) Ausschüsse cc) kommunale Wirtschaft/form, Privatisierung	PdW <sup>1</sup> Fälle 382, 383	<i>Lettß</i> , Fall 13	Unwirksamkeit von Beratungsverträgen nach §§ 113 f. AktG analog; keine Genehmigungsfähigkeit
Std 11	Exkurs: KGaA	beliebiges Lehrb.		
	3. <b>Hauptversammlung</b> , a) Holz Müller- / Gelatine-Urteil b) Klausuraufbau c) insbes. Zulässigkeit d) insbes. Missbrauch	beliebiges Lehrbuch K30a	<i>Hadding/Hennrichs</i> <sup>10</sup> S. 237 ff; S. 244 ff  <i>Lettß</i> , Fall 2	Anfechtungs- und Nichtigkeitsklage, §§ 255 I, 243 I AktG; Redezeitbeschränkung, Kapitalerhöhung mit Sacheinlage, Verweigerung von Auskünften + Ausschluss des BezugsRs  Zuständigkeit Hauptversammlung bei Ausgliederung wertvoller Betriebsteile

	f) formale Rechtmäßigkeit g) materielle Rechtmäßigkeit h) Auskunft  sonstiges Aktienrecht		<i>Lettf</i> <sup>8</sup> , Fall 3	BezugsRausschluss, HV, Teilnah- meR der Aktionäre, RedeR, StimmR, Anfechtungsklage, Missbrauch
			<i>Lettf</i> <sup>8</sup> , Fall 8	BGHZ 129, 136 – Girmes; keine Haf- tung des Stimmrechtsvertreters
			<i>Käpplin- ger</i> <sup>5</sup> , Fälle 9, 11, 13	Missbrauch des AnfechtungsR, Zu- lässigkeit der „Due Diligence“, Insi- der-Verschwiegenheitspflicht, Aus- kunftsR des Aktionärs
			<i>Hadding/ Henn- richs</i> <sup>10</sup> , S. 255 ff	Treupflichten im Aktienrecht, Dar- stellung der Linotype-Entscheidung (= BGHZ 103, 184 ff) im Fallaufbau, Anmerkung zu Kali & Salz.
			<i>Marti- nek/W</i> <sup>6</sup> , Fall 47	Gesellschaftsrechtliche Treuepflicht, Fall Girmes
12	<b>XI. Verbundene Unternehmen</b>	§§ 15-22, 291- 293, 302-305 AktG <i>K Schmidt</i> <sup>4</sup> : § 31 <i>Raiser/Veil</i> <sup>4</sup> , Teil 7	<i>Noack/C</i> <sup>4</sup> Fall 24	Konzernrecht – Vertragskonzern
			<i>Käpplin- ger</i> <sup>5</sup> , Fälle 1-3	öffentliche Hand als Unternehmen (U) Vertragskonzern, existenzgefähr- dende Weisung, Haftung des herr- schenden U, U-verträge im GmbH- Konzern, fehlerhafter U-vertrag, Fäl- ligkeit des Verlustausgleichs, actio pro socio
	1. Grundlagen	<i>Timm</i> , JuS 99, 553 ff. (1. Teil) <i>Eisenhardt</i> <sup>14</sup> , § 50, Rn. 831 ff.		
	2. Regelung der §§ 15-19 AktG a) Unternehmensbegriff			
	b) Einzelheiten und Rechtsfolgen c) Mehrfache Abhängigkeit	<i>Koch</i> <sup>11</sup> § 38 II; <i>Eisenhardt</i> <sup>14</sup> , § 51, Rn. 846, 855 f, 864, 866		
	3. Vertragskonzern §§ 291 ff. AktG		<i>PdW</i> <sup>1</sup> Fall 433-439	
	a) Vertragsabschluss §§ 293 ff. AktG b) § 302 AktG c) § 303 AktG			
	d) Sicherung der außenstehenden Aktionäre bei Beherrschungs- und Gewinnabführungsverträgen §§ 304 ff. AktG e) Verantwortlichkeit nach §§ 309 <sup>II</sup> , 310 AktG	BVerfG, WM 99, 433 ff.; BVerfGE 100, 289		
13	4. Faktischer Konzern	<i>Koch</i> <sup>11</sup> § 38 IV 2.	<i>Noack/C</i> <sup>4</sup> Fall 25	Konzernrecht – faktischer Konzern
			<i>Käpplin- ger</i> <sup>5</sup> , Fall 4-7	Faktischer Konzern, Konzernbegriff
	5.a) Eingliederung, §§ 319 ff AktG b) Squeeze-Out, §§ 327a ff. AktG	<i>Krieger</i> BB 02, 53-62; hilfsweise AG 02, 1205-17		

	6. Haftung im GmbH-Konzern a) Vertragskonzern b) einfach faktischer Konzern c) qualifiziert faktischer Konzern	<i>Koch</i> <sup>11</sup> § 38 V; <i>Baum- bach/Hueck</i> <sup>22</sup> , GmbHG, Schlussanhang I		
13/ 14	<b>XII. UmwG</b>	§§ 1-38, 123- 135, 190f UmwG		
	1. Sinn, Grundbegriffe		PdW <sup>1</sup> Fall 469-471	
	2. Umwandlung außerhalb des UmwG		<i>Saar/ Müller</i> <sup>3</sup> 21. Klausur	Umwandlung einer oHG in eine GmbH & Co. KG, Geschäftsführung und Vertretungsregelungen
			<i>Saar/ Müller</i> <sup>3</sup> , 23. Klausur	Ausgründung einer GmbH aus einer KG, Firmierung, Haftung für Verbind- lichkeiten
	3. Aufbau des UmwG 4. Gestaltungsmöglichkeiten a) Aktionär erwirbt Aktie b) Formwechsel c) AG möchte Unternehmen erwerben aa) Übertragung des Unternehmens bb) Übertragung von Anteilen cc) aa/bb kraft Kapitalerhöhung ge- gen Geldeinlagen dd) aa/bb mittels Kapitalerhöhung gegen Sacheinlagen ee) Verschmelzung zur Aufnahme d) Verschmelzung zur Neugründung e) Spaltung		<i>Käpplinger</i> <sup>6</sup> , Fall 1, 2, 3, 7	Umwandlungsarten, Verschmelzung, Spaltung
	aa) Aufspaltung bb) Abspaltung cc) Ausgliederung 5. Ablauf von Verschmelzung und Spaltung	PdW <sup>1</sup> Fälle 472- 479		

Oben nicht zitierte Literatur mit dem Titel „Gesellschaftsrecht“: *Grunewald*, 11. Aufl. 2020 (Kurzlehrbuch); *Windbichler*, 24. Aufl. 2017 (verfügbar in Beck e-Bibliothek); *K. Schmidt*, 4. Aufl. 2002 (Lehrbuch, Neuaufl. erscheint vsl. 2023); *Wiedemann*, (Bd. I: Grundlagen) 1980.

Mit dem Titel „Kapitalgesellschaftsrecht“ oder „Recht der Kapitalgesellschaften“: *Hirte*, 8. Aufl. 2015 (Lehrbuch, 9. Auflage ist für 2023 angekündigt); *Raiser/ Veil*, 4. Aufl. 2006 (Lehrbuch; 6. Aufl. 2015 erschienen, nicht in UB); *Wilhelm*, Kapitalgesellschaftsrecht 5. Aufl. 2020 (Lehrbuch).

*Grunewald/Schlitt*, Einführung in das Kapitalmarktrecht, 4. Aufl. 2020 (JuS- Schriftenreihe, verfügbar in Beck e-Bibliothek); *Schlüter/Stolte*, Stiftungsrecht, 3. Aufl. 2016 (Lehr-/ Handbuch verfügbar in Beck online, 4. Auflage ist für 04/2023 angekündigt).

Überblick über das Gesellschaftsrecht anderer Staaten bei *Jung/Krebs/Stiegler*, *Gesellschaftsrecht in Europa, Handbuch 2019* (verfügbar bei Beck online).

<sup>1</sup> *Wiedemann, Herbert / Frey, Kaspar*: Gesellschaftsrecht (aus der PdW-Reihe), 9. Auflage 2016, Sig. PE 375 W644 G3 (10. Aufl. erscheint voraussichtlich 3/2023).

<sup>2</sup> *Timm, Wolfram/ Schöne, Torsten*: Fälle zum Handels- und Gesellschaftsrecht, 7. Auflage 2008 Bd. 1, Sig. PE 311 S387 (in der 10. Aufl. 2018 ohne den genannten Fall erschienen).

<sup>3</sup> *Saar, Stefan Chr./ Müller, Ulf*: 35 Klausuren aus dem Handels- und Gesellschaftsrecht, 3. Auflage 2006, Sig. PE 311 B525.

<sup>4</sup> *Noack, Ulrich/ Casper, Matthias/ Schäfer, Carsten*: Gesellschaftsrecht case by case, 1. Auflage 2006, Sig PE 311, N739.

<sup>5</sup> *Käpplinger, Markus*: Fälle zum GmbH-, Aktien- und Konzernrecht (Klausurenkurs), 6. Auflage 2022, in der UB gibt es die 5. Auflage, Sig PE 311 K11 (5),

<sup>6</sup> *Martinek, Michael/ Wimmer-Leonhardt Susanne*: Handels-, Gesellschafts- und Wertpapierrecht – 58 Fälle mit Lösungen, 3. Aufl. 2001, Sig. PE 311 M385 (4. Aufl. 2008 erschienen, nicht in UB).

<sup>7</sup> *Fleischer, Holger/ Wedemann, Frauke*: Handelsrecht einschließlich Bilanzrecht (aus der PdW-Reihe), 9. Auflage 2015, Sig. PE 311 W 644.

<sup>8</sup> *Lettl, Tobias*: Fälle zum Gesellschaftsrecht (5. Aufl. 2022 erschienen, nicht in UB), 2. Auflage 2013, Sig. PE 311 L 651.

<sup>9</sup> *Müller-Laube, Hans Martin*: 20 Probleme aus dem Handels- und Gesellschaftsrecht, 3. Auflage 2001, Sig. PE 311 M 947 (4. Auflage 2022 im Erschienen, voraussichtlich Dezember 2022, nicht in UB).

<sup>10</sup> *Hadding, Walther/Hennrichs, Joachim*: Die HGB-Klausur – Handels-, Gesellschafts- und Wertpapierrecht in Fallbeurteilungen und Übersichten, 3. Auflage 2003, Sig. PE 311 H126.

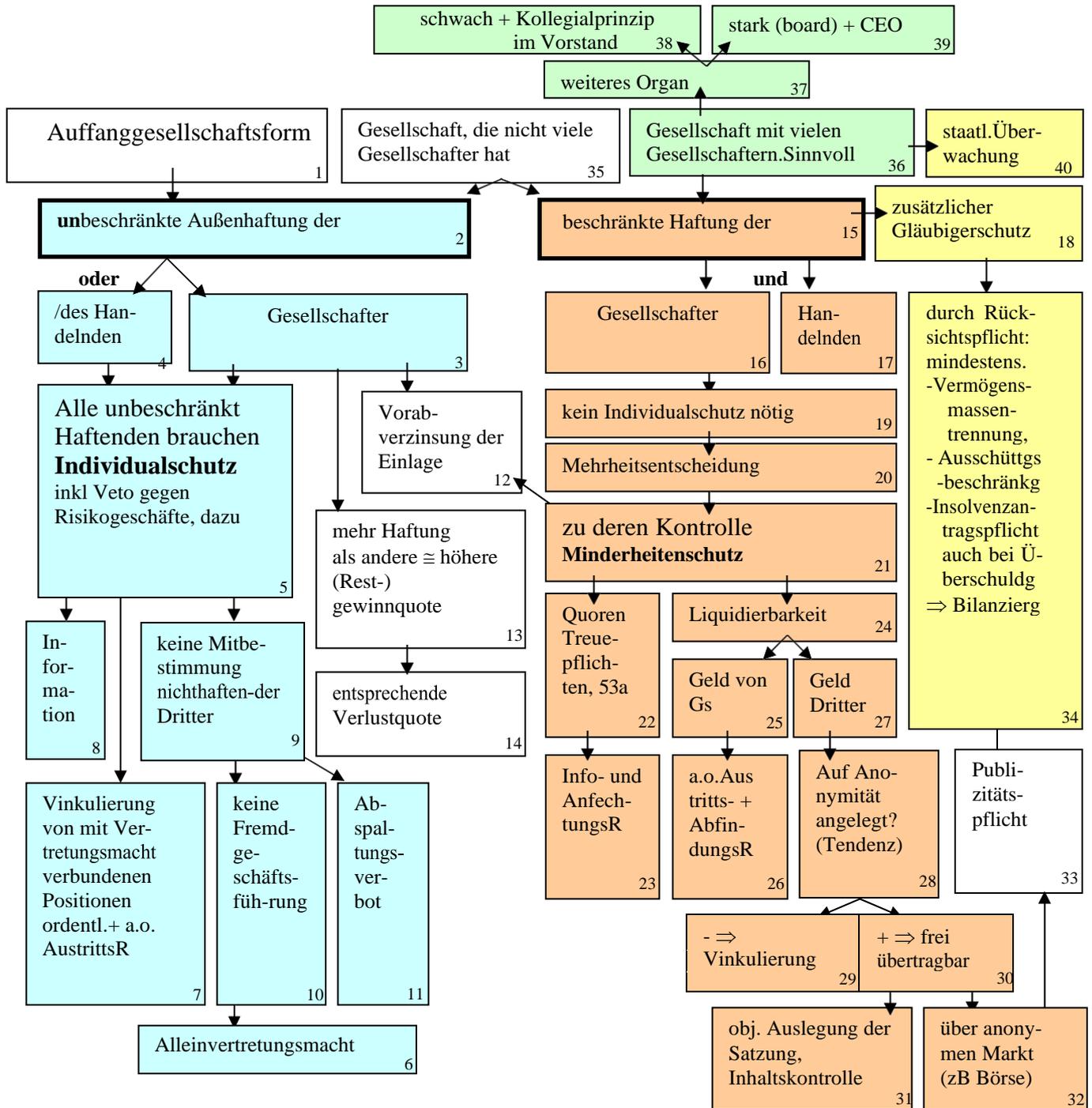


# Gesellschaftsformen: Statistik

(vgl. Bayer/Lieder/Hoffmann, Bundesweite Tatsachen zum Unternehmens- und Gesellschaftsrecht, GmbHR 2022, 777)

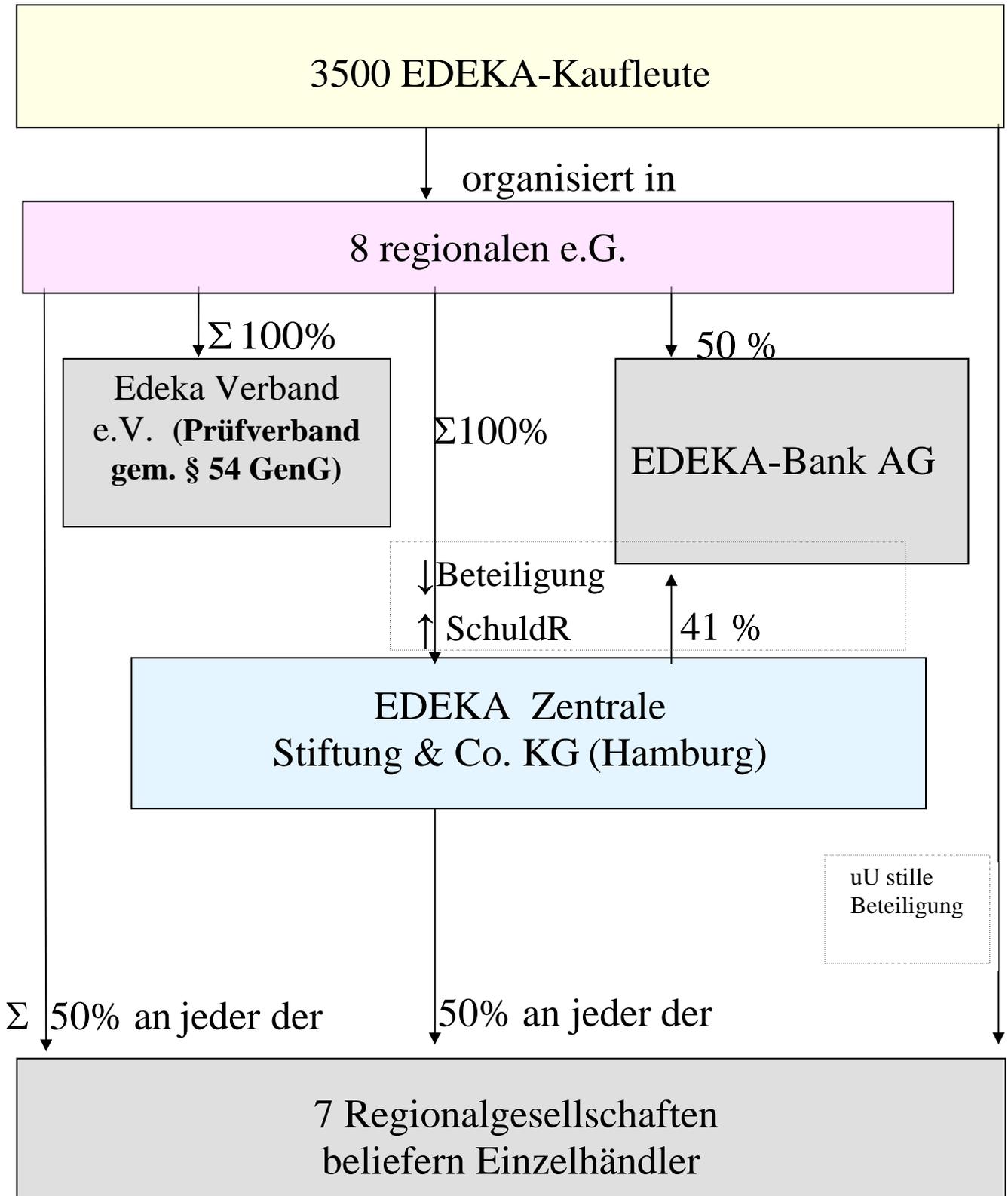
Form		
I. Einzelunternehmen <sup>12/20</sup>		1.995.622
	davon eingetr. (Einzel)Kaufleute <sup>1/22</sup>	149.456
II. Freiberufler	inkl. derer in Gesellschaften <sup>1/20</sup>	1.145.000
III. Personengesellschaften		
1. Grundform:	<b>GbR</b>	~ 5 Mio.
2. Personenhandelsgesellschaften		
a)	<b>OHG</b> <sup>1/22</sup>	22.819
b)	<b>KG</b> <sup>1/22</sup> (Komplementäre sind zu 80-90% Kapitalgesellschaften)	291.714
	davon <b>GmbH &amp; Co KG</b> <sup>1/18</sup>	ca. 230.000
	UG & Co KG <sup>1/18</sup>	10.446
	Ltd. & Co KG <sup>1/18</sup>	2.480
3.	EWIV <sup>1/22</sup> (in D / Europa)	381 / 2.362
4.	Partnerschaftsgs <sup>5/20</sup>	16.154
	davon aa) Rechtsanwalts-PartG <sup>5/20</sup>	5.327
	bb) Partnerschaftsgs mbB <sup>5/20</sup>	8.128
	cc) Rechtsanwalts-PartG mbB <sup>5/20</sup>	2587
6.	Reederei	40
IV. Körperschaften		
1. Grundform:	eingetragener Verein <sup>12/15</sup>	600.000
2. Kapitalgesellschaft		
a)	SE im EWR <sup>1/20</sup>	3.358
	davon in D <sup>1/22</sup> (~40 % monistisch)	801
b)	AG <sup>1/22</sup>	13.615
	davon aa) an der Börse <sup>20</sup>	438
	bb) in Brandenburg <sup>1/22</sup> / bei LG FFO <sup>1/22</sup>	259/60
	Aktionäre <sup>2/21</sup>	~ 12,4 Mio.
	(inkl. mittelbare über Fonds) <sup>2/18</sup>	10,1 Mio.
c)	KGaA <sup>1/22</sup>	378
	davon AG/GmbH & Co KGaA <sup>1/14</sup>	>50%
d)	<b>GmbH</b> <sup>1/22</sup> (ohne UG)	1.264.195
	davon aa) nur 25.000 € StK	> 70%
	bb) 1-Mann-GmbH	> 50%
	cc) 1-Geschäftsführer-	> 60%
	dd) Selbstorganschaft	~ 80%
	ee) Holdinggesellschaft	~ 350.000
	ff) Rechtsanwalts-GmbH <sup>1/21</sup>	1109 (+ 19 UG)
	gg) bei LG FFO <sup>1/22</sup>	6.526
e)	<b>UG</b> <sup>1/22</sup>	175.843
f)	Private Companies Limited by Shares mit Verwaltungssitz in D. <sup>1/21</sup>	5.017
3.	Genossenschaft <sup>12/15</sup>	5.688
	Genossen	19,6 Mio.
	SCE (ganz Europa) <sup>9/17</sup>	5
	davon in D	9
4.	VVaG <sup>1/21</sup>	87
V. Stiftungen <sup>01/21</sup>		22.866

**Gesellschaftsrecht als Systembaukasten\***



# Struktur der Edeka-Gruppe

Stand: Unternehmensbericht 2021



# Generalversammlung

§§ 4, 43 ff. GenG



fakultativ bei > 1500 Mitgliedern:

## Vertreterversammlung § 43a GenG

≥ 50 Vertreter; tagt statt der Generalversammlung.



bei ≤ 20 Mitgliedern genügt 1 Vorstandsmitglied ohne AR

## Vorstand

§§ 9, 24 ff. GenG

Leitungsorgan

(haupt- oder nebenamtlich)



## Aufsichtsrat

§§ 9, 36 ff. GenG

Kontrollorgan

(i.d.R. nebenamtlich;  
ggf. mitbestimmt)



Genossenschaft

Zentralgenossenschaft

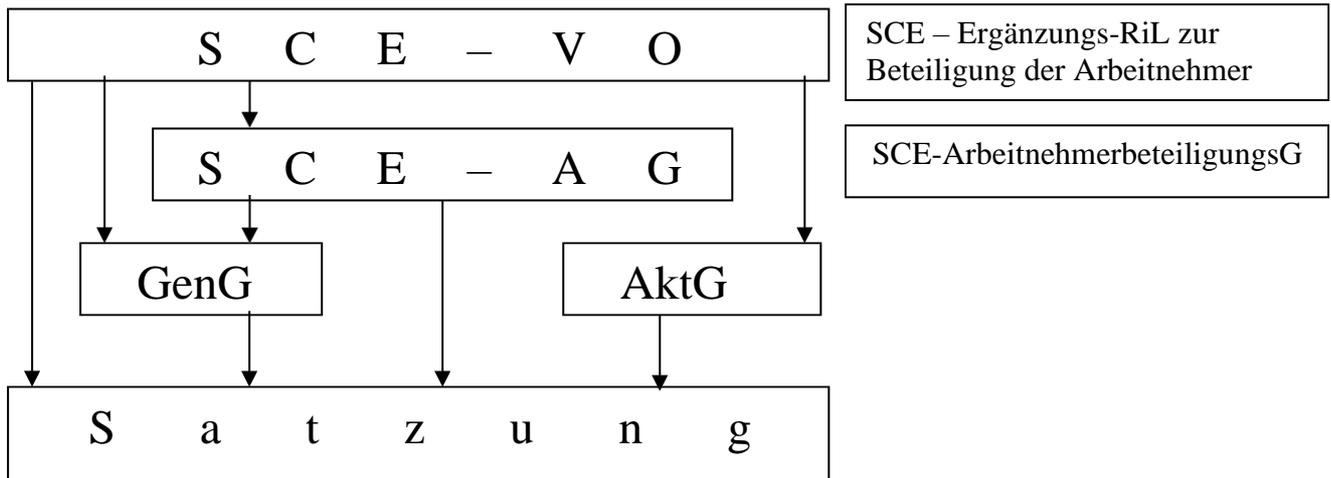
eG

eG

# SCE

(Societas Cooperativa Europaea) mbH

Grundlage: SCE-VO 1435/2003 EG basierend  
auf Art. 352 I i.V.m. Art. 288  
AEUV



## ähnlich eG:

- (nutzende) Mitglieder in Geschäftstätigkeit eingebunden (Erwägungsgrund 10; Art. 1<sup>III</sup> VO); auch nur investierende Mitglieder möglich (Art. 14 I Unterabs. 2 iVm § 4 SCE-AG)
- Rückvergütung (Art. 66)
- variable Mitgl-zahl, Abfindung (Art. 16 VO)
- max. 1-5 Stimmen pro Kopf (Art. 59 VO)

## ähnlich SE:

- grenzüberschreitend (Art. 2<sup>I</sup>, 7 VO)
- Mindest-Grundkapital (Art. 3<sup>II</sup>, 76<sup>V</sup> VO)
- Leitung: Drittorganschaft, monistisch oder dualistisch, Mitbestimmung

# Verein

- Zusammenschluss • gem. Zweck • auf Dauer angelegt
- körperschaftlich organisiert<sup>1</sup>, d.h.  
auf Mitgliederwechsel angelegt, idR: Gesamtname, große Mitgliederzahl, Mehrheitsentscheidungen, abstrakt bestimmte Organe, Vertretungsorgan auch Nichtmitglied

im	<u>Vor Eintragung/ Konzession haften den Vereinsgläubigern</u>	<u>Nach Eintragung/ Konzession haftet niemand<sup>2</sup> mehr.</u>
<p><b><u>wirtschaftlichen V.</u></b></p> <ul style="list-style-type: none"> <li>• planmäßig/Dauer</li> <li>• wirtschaftliche Vorteile für Verein oder Mitglieder<sup>6</sup>:               <ul style="list-style-type: none"> <li>- anbietend Dritten „Mitgliedern“</li> <li>- genossenschaftlich</li> </ul> </li> </ul>	<p>§ 54 Abs. 1 BGB → GbR / OHG → § 721 BGB/§ 126 HGB → <u>alle</u> (analog § 176<sup>1</sup> HGB bei Zustimmung?)</p> <p>+ § 54 Abs. 2 (s. u.)</p> <p><i>Konsumverein</i> <i>Funktaxi-Zentrale</i></p>	<p>zulässig, wenn andere R-form unzumutbar<sup>3</sup>,</p> <p style="text-align: center;">§ 22</p> <p><i>Verwertungsgesellschaften wie z.B. GEMA</i></p>
<p><b><u>nichtwirtschaftl. V.</u></b> (Idealverein)</p> <p>Nebentätigkeitsprivileg</p> <ul style="list-style-type: none"> <li>• für funktionsfähiges V-leben erford. oder</li> <li>• sachl. oder finanz.? erford. Hilfsmittel für ideellen Hauptzweck</li> <li>• und „Unterordnung“? (Zeitaufwand, Risiko)</li> </ul> <p>BGH: Tochter-AG o.k.</p>	<p><i>Rhetorikgruppe</i></p> <p><del>§ 54 S. 1<sup>4</sup></del></p> <p>§ 54 Abs. 2 → <u>handelnde Vorstandsmitglieder haften<sup>5</sup> bis zur Eintragung.</u></p>	<p>(auch <i>Drittkinder-)</i>Kita<sup>6</sup> <i>Bundesligaverein<sup>7</sup></i> <i>ADAC</i> <i>Tennisclub e.V.</i> <i>trotz Kantine</i></p> <p style="text-align: center;">§ 21</p>

<sup>1</sup> Windbichler<sup>24</sup>, § 2, Rn. 10: Grundform der Körperschaft.

<sup>2</sup> Der Vorstand haftet Vereinsgläubigern nach §§ 823 II, 42 II BGB mangels Insolvenzantrags, dem Verein aus §§ 280 I, 664 ff., 27 III BGB, Dritten nach § 823 BGB (Verkehrssicherungspflicht), Sozialversicherungsträgern nach § 823 II BGB, §§ 266a, 14 StGB wegen nicht abgeführter Sozialabgaben, dem Fiskus nach § 69 AO wegen grob fahrlässig unerfüllter Steuerschulden. Bei leichter Fahrlässigkeit haften ehrenamtliche Vorstandsmitglieder nicht dem Verein; Verein muss Vorstand von Drittanprüchen freistellen; § 31a BGB.

<sup>3</sup> BVerwG NJW 1979, 2265; oder: spezialgesetzlich zugelassen.

<sup>4</sup> Sinn früher: staatliche Kontrolle (Gewerkschaften etc.). GbR-Recht passt nicht, z.B. § 727 BGB □ Verstoß gegen Art. 9 GG. Mauracher Entwurf für § 54 Abs. 2 BGB: Aus einem Rechtsgeschäft, das im Namen eines nicht eingetragenen oder wirtschaftlichen nicht konzessionierten Vereins einem Dritten gegenüber vorgenommen wird, haftet der Handelnde persönlich; handeln mehrere, haften sie als Gesamtschuldner...

<sup>5</sup> Gegenüber Dritten, nicht gegenüber Vereinsmitgliedern als solchen, BGH ZIP 2003, 2023.

<sup>6</sup> Siehe zur Indizwirkung des Steuerrechts in Bezug auf die Gemeinnützigkeit: BGH, NJ 2017, 288 (mit Anm. Frey).

<sup>7</sup> Vgl. Anregung zur Löschung des 1. FC Bayern e.V. aus dem Vereinsregister: Leuschner, NZG 2017, 16.



# Steuerbegünstigung von Vereinen\*

## Voraussetzungen nach §§ 51 ff. AO

### 1. Steuerbegünstigter Zweck – § 51 AO

§ 52 AO – gemeinnütziger Zweck	§ 53 AO – mildtätiger Zweck	§ 54 AO – kirchlicher Zweck
(= Förderung der <u>Allgemeinheit</u> , d.h. großer und offener Personenkreis, auf materiellem [inkl. Lebensumstände durch Sport], geistigem oder sittlichem Gebiet)	(=Unterstützung Hilfsbedürftiger und sozial <u>Schwacher</u> )	(=Unterstützung einer <u>Religionsgemeinschaft</u> , welche Körperschaft des öffentlichen Rechts ist)

### 2. Selbstlos – § 55 AO

(= wenn nicht in erster Linie eigenwirtschaftliche Zwecke verfolgt werden; Mittel müssen – auch im Falle der Auflösung – zeitnah, nur für die satzungsmäßigen Zwecke und nicht zum Vorteil bestimmter Personen ausgegeben werden, d.h. keine Zuwendung an Mitglieder, Übermäßige Vergütung von Funktionären)

### 3. Ausschließlich – § 56 AO

(= nur die steuerbegünstigten satzungsmäßigen Zwecke werden verfolgt)

### 4. Unmittelbar – § 57 AO

(= Der Verein muss den Zweck selbst fördern, nicht etwa andere bei der Verfolgung des Zwecks unterstützen.)

### 5. Rechtstreue/ Satzungstreue (BFH, DStR 2002, S. 166)

### 6. keine verfassungsfeindlichen Bestrebungen – § 51 Abs. 3 AO

### 7. Kein wirtschaftlicher Geschäftsbetrieb, höchstens Zweckbetrieb §§ 64 ff. AO

(Einzelgesetze schließen Steuervergünstigung meist insoweit aus, als ein wirtschaftlicher Geschäftsbetrieb unterhalten wird, der kein Zweckbetrieb (§§ 65 - 68 AO) ist: [begünstigte] Zweckbetriebe sollen und können steuerbegünstigte satzungsmäßige Zwecke der Körperschaft verwirklichen und treten kaum in Wettbewerb.)

### 8. Formelle Anforderungen an die Satzung – §§ 60 AO ff.

(= Insbesondere muss der Zweck klar genannt sein und hinsichtlich der konkreten Umsetzung möglichst genau beschrieben sein.)

## II. Verfahren:

Die Entscheidung darüber, ob dem Verein eine steuerliche Begünstigung zukommt, wird auf Antrag der Körperschaft oder im Veranlagungsverfahren zur KSt getroffen. Sie ist grds. für jede Steuerart und jeden Veranlagungszeitraum bzw. Stichtag erneut zu überprüfen. Ein neu gegründeter Verein kann beim FA unter Beifügung von Satzung und Protokoll der Gründungsversammlung einen Antrag auf Anerkennung als gemeinnütziger Verein stellen. Das FA erlässt für jeden Veranlagungszeitraum einen Freistellungsbescheid (= Steuerbescheid gemäß § 155 I 3 AO = VA) für die jeweilige Steuer. Der Gemeinnützigkeitsstatus soll turnusmäßig spätestens alle drei Jahre im Veranlagungsverfahren geprüft werden (§ 59 Nr. 3 S. 3 Anwendungserlass (AE) zur AO).

## III. Rechtsfolgen:

### 1. Steuervorteile u.a.:

#### a) unmittelbar

- weitgehende Steuerbefreiung, § 5 Abs. 1 Nr. 9 KStG, § 3 Nr. 6 GewStG, § 13 Abs. 1 Nr. 16 lit. b ErbStG; § 3 Abs. 1 Nr. 3 lit. b GrStG
- ermäßigte Umsatzsteuer, § 12 Abs. 2 Nr. 8 lit. a UStG

#### b) mittelbar

- Spendenabzugsfähigkeit, § 10b EStG, § 9 Abs. 1 Nr. 2 KStG
- Freibetrag für: nebenberufliche, ehrenamtliche Tätigkeit als Ausbilder, Übungsleiter o.a. sowie pflegerische oder künstlerische Tätigkeit, § 3 Nr. 26 (bis 3.000 €); sonstige Tätigkeiten in gemeinnützigem Verein (auch Vorstände), § 3 Nr. 26a EStG (bis 840 €)

### 2. andere Vorteile

- Befreiung von staatlichen Gebühren u.Ä. (§ 20 Nr. 3 GebGBbg)
- Bußgeldempfänger
- staatliches „Gütesiegel“

**K14**

\* Siehe zur Indizwirkung des Steuerrechts: BGH, NJ 2017, 288 (mit Anm. Frey) und die vorherige Übersicht.

# Verein: Einberufung der Mitgliederversammlung

**1. Zuständigkeit:** Einberufungsorgan ist i.d.R. der Vorstand.

**2. Form:** in Satzung zu regeln, § 58 Nr. 4 BGB

- *persönlich* (mündlich; „schriftlich“ = inkl. Mail, Telefax § 127 II BGB). Wenn *Einschreiben* in Satzung festgelegt ist, ist einfacher Brief Formfehler, aber Berufung darauf i.d.R. treuwidrig, wenn Mitglied Brief erhalten hat; Einladung an zuletzt bekannte Adresse des Mitglieds zu senden.
- *öffentl. Bekanntmachung*  
(Aushang im Vereinsheim / Vereinszeitschrift / örtliche Presse, wenn sie in der Satzung genau bezeichnet ist (auch bei außerordentlicher Mitgliederversammlung, OLG Stuttgart, NJW-Spezial 2017, 496)

**3. Inhalt:**

- einberufender Verein (wichtig bei Mehrfachmitgliedschaft)
- einberufendes Organ, Personenangabe nicht erforderlich
- Abhaltung der Mitgliederversammlung (nicht: des Vereinsfestes)
- Ort (Adresse, grds. am Sitz des Vereins), Datum, Tageszeit und
- Tagesordnung, § 32 I 2 BGB; bei Satzungsänderung trotz § 40 BGB.

**4. Frist:** im Gesetz nicht geregelt, aber *angemessene* Frist von § 32 I 2 BGB vorausgesetzt; Schutzzweck:

- ausreichende Vorbereitungszeit der Mitglieder und
- Erfordernis, Termin frei zu halten

Für *Angemessenheit* insb. relevant, ob weite Anreise erforderlich, Terminprobleme durch starke berufliche Belastung, also:

- kleine Geselligkeitsvereine, ortsansässige Mitglieder:  $\geq 1$  Woche
- Großvereine insb. mit berufsständischer Zielsetzung:  $\geq 4$  Wochen

**5. Sanktion:** nichtig, aber Annäherung an §§ 241 ff. AktG:

- nur bei für Beschluss relevanten Mängeln, BGH NJW 2008, 69, 73
- bei Verfahrensmängeln nur bei alsbaldigem Widerspruch
- Feststellungsurteil wirkt *inter omnes*.

**K14M**

## Stiftung des öffentlichen Rechts

### Gründung der rechtsfähigen Stiftung:

#### 1. Bundesstiftung

Rechtsgrundlage i.d.R. Art. 87 III S. 1 GG, Generalklausel für alle bundesunmittelbaren jur. Personen des öff. Rechts.

Durch Bundesgesetz errichtet z.B.:

- Stiftung Preußischer Kulturbesitz (nach Sondervorschrift Art. 135 IV GG errichtet).
- Conterganstiftung für behinderte Menschen
- Stiftung für ehemalige politische Häftlinge

#### 2. Landesstiftung

In Bundesländern verschieden geregelt, z.B. neben zivl. Stiftung im StiftG. Vielfach Verweis auf §§ 80 ff. BGB.

In Brandenburg §§ 13, 15 LOG: Stiftung kann durch oder aufgrund eines Gesetzes errichtet werden.

Errichtung durch Stiftungsakt und ggf. staatliche Genehmigung. Stiftungsakt Pendant zu zivl. Stiftungsgeschäft.

a) Stiftungsakt kann sein: Rechtsnorm, Organisationsakt, VA, öff.-rechtl. Vertrag oder rechtsgeschäftliche WE der Behörde, u.U. auch bürgerlich-rechtl. Stiftungsgeschäft eines Privaten.

b) Genehmigung, sie entfällt

- bei Errichtung durch Gesetz
- in einigen Ländern, wenn Land(esregierung) stiftet; z.B. § 18 I 2 StiftG BW, anders in Brandenburg: § 10 BbgStiftG

c) Beispiel:

Stiftung Europa-Universität Viadrina Frankfurt (Oder)

Errichtet durch das Gesetz über die Errichtung der „Stiftung Europa-Universität Viadrina Frankfurt (Oder)“ (StiftG-EUV) und die vom Stiftungsrat zu erlassende Satzung der Stiftung, welche Zustimmung des Ministeriums bedarf.

### Finanzierung, Dauer, Aufhebung, Errichtungsanspruch

- Es genügt, wenn Sachvermögen gestiftet wird, welches keine Erträge wie Zinsen oder Mieten einbringt, sodass dauerhaft auf Zuwendungen angewiesen.
- Stiftungstypische Dauerhaftigkeit wird durch Demokratieprinzip überlagert, spätestens mit Ablauf einer Legislaturperiode muss Änderung des Stiftungszwecks möglich sein.<sup>1</sup> Aufhebung der Stiftung durch *actus contrarius*.<sup>2</sup> Kein Anspruch einer Privatperson als Stifter auf Errichtung, da Wirkungskreis von Hoheitsträger ableitbar sein muss.

### Aufsicht

Staatliche Aufsicht in Form der Rechtsaufsicht (vgl. §§ 19 I, 20 BbgLOG). Unterfall der allgemeinen Staatsaufsicht, in Landesgesetzen oft Regelung zur Kommunalaufsicht entsprechend herangezogen (so auch in Bbg, §§ 15, 14 I LOG i.V.m. §§ 111-117 KVerf).

Aufsichtsmaßnahmen: i.d.R. VA, Widerspruch (§§ 68 ff. VwGO) und Anfechtungsklage (§ 42 I VwGO) möglich.

z.B. bei Stiftung Europa-Universität Viadrina Frankfurt (Oder) nach § 17 StiftG-EUV Rechtsaufsicht durch Ministerium

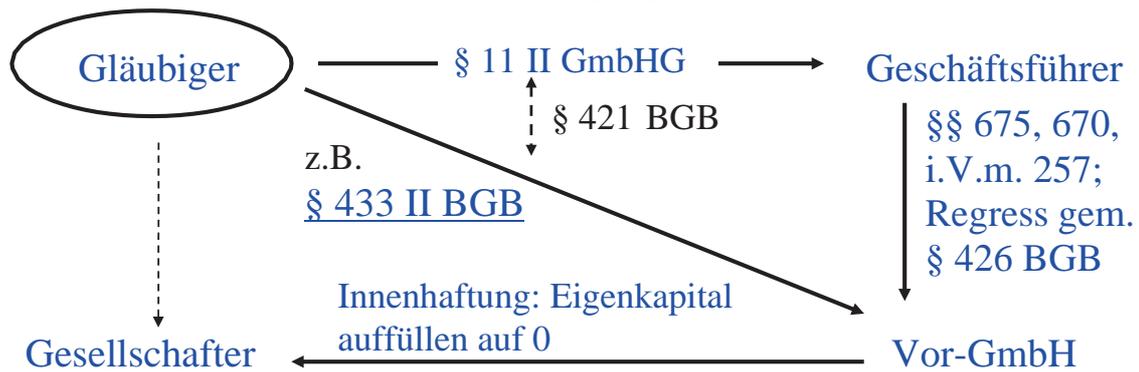
Wenn Organe der Stiftung mit unmittelbaren Staatsbeamten besetzt, daneben Dienstaufsicht und Weisungsabhängigkeit

<sup>1</sup> *Alscher*, Die Stiftung des öffentlichen Rechts, S. 128; Verweis auf *Fehling*, Hochschulen in der Rechtsform des öffentlichen Rechts, in: *Kämmerer/Rawert*, Hochschulstandort Deutschland, S. 83 (97).

<sup>2</sup> *Alscher*, S. 206.

## Verlustdeckungshaftung

(keine Eintragung)



aus Prozessökonomie folgt:

ausnahmsweise Außenhaftung\*, wenn

- nur 1 Gläubiger oder
- nur 1 Gesellschafter oder
- vermögenslose Vor-GmbH
- (bei Fortführung der Geschäfte trotz aufgegebener Eintragungsabsicht: Haftung nach OHG-Recht)

\* Vorbelastungs(Unterbilanz)haftung (G 14) ist demgegenüber nie Außenhaftung, BGH NJW-RR 2006, 254.

### Schema für die Fallbearbeitung

**Vor-GmbH → Gfter aus Verlustdeckungshaftung?**

I) Entstehung der Vor-GmbH

II) Eintragung fehlgeschlagen, insbes.  
Eintragungsabsicht endgültig aufgegeben.

III) Überschuldung  
EK < 0 (im Zeitpunkt des Fehlschlagens)

IV) Rechtsfolge:  
Insoweit Haftung der Gesellschafter nach Anteilen gegenüber der Vor-GmbH, nicht gegenüber den Gläubigern der Gesellschaft (Ausnahmen links beachten!)

Gläubiger der Vor-GmbH haben zu ihrer Sicherung in aller Regel auch Ansprüche gegen die handelnden Geschäftsführer aus § 11 II GmbHG. Geschäftsführer haben i.d.R. Freistellungs-, hilfsweise Regressansprüche gegen die Vor-GmbH. Soweit die Vor-GmbH bei Einstellung ihrer Tätigkeit überschuldet ist, kann sie ihre Gesellschafter auf Verlustdeckung in Anspruch nehmen. Die Gläubiger haben somit keine unmittelbaren Ansprüche gegen die Gesellschafter, wenn man von einigen Ausnahmen absieht (gestrichelte Linien sind Wahlfachstoff).

Beispiel: Der Geschäftsführer Gf kauft namens der Vor-GmbH bei V für 10 000 € ein Auto und haftet gesamtschuldnerisch neben der Vor-GmbH. Ein Jahr später gibt die Vor-GmbH ihre Eintragungsabsicht auf. Sie hat nur noch das Auto im Wert von 5000 € und 2x 10 000 € Schulden. V nimmt Gf in Anspruch. Gf hat aus seinem Anstellungsvertrag einen Anspruch auf Aufwendungsersatz. Um ihn durchsetzen zu können, verlangt Gf von den Gesellschaftern namens der Vor-GmbH, deren Überschuldung (15 000 €) zu beseitigen. Können sie zahlen, kann die Vor-GmbH rechnerisch Gf und ihre anderen Gläubiger voll befriedigen.

# Existenzvernichtender Eingriff (§ 826 BGB<sup>1</sup>)

Problem: Anspruch aus § 31 GmbHG genügt allein nicht, wenn

a) Schaden > 31er-Haftung oder      b) Entnahme von:

Liquidität / Chancen / nicht bewertbaren Gegenständen / stillen Reserven.

<b>Gläubiger:</b> Gesellschaft !      (i.d.R. deren Insolvenzverwalter)	
<b>Schuldner:</b> (auch mittelbare <sup>2</sup> ) Gesellschafter, die selbst entnommen haben. Nichtgesellschafter haften u.U. nach § 830 BGB.	
<b>Tatbestand:</b>	
<b>1. Schädigung</b>	<p><b>a. Schaden = unfreiwillige Vermögenseinbuße</b> der Gesellschaft. Die GmbH hat jedenfalls in Insolvenznähe ein vom Willen der Gesellschafter unabhängiges <i>verselbständigt</i>es Vermögensinteresse. Insoweit ist die Einbuße auch unfreiwillig, wenn ein Organ sie will.</p> <p><b>b. durch das Verhalten des Gesellschafters</b></p>
<b>2. Sittenwidrigkeit</b>	<p>Dieses Merkmal ist restriktiv auszulegen, um den Zweck des § 13 II GmbHG (Unternehmertum fördern) nicht zu gefährden und den Charakter des § 826 BGB als Ausnahmetatbestand zu erhalten.</p> <p>Ein sittenwidriges Schädigungsmittel liegt vor bei einem</p> <p><b>a. gezielten betriebsfremden Eingriff in das Gesellschaftsvermögen,</b> [z. B.: Abzug von Betriebsmitteln, Übertragung von Gegenständen an Dritte, Entzug von Geschäftschancen, d.h. Liquidationszweck ohne Liquidationsverfahren; (-) bei Managementfehlern, (hohem) Unternehmerrisiko]</p> <p><b>b. der die Insolvenz der GmbH hervorruft oder vertieft.</b> [Nur bei Insolvenz wird der Zweck des GmbH-Vermögens (zur Gläubigerbefriedigung, § 73 I GmbHG, § 199 S. 2 InsO) verfehlt. (-) bei Gewinnausschüttungen, die nicht zur Insolvenz führen]</p>
<b>3. Vorsatz</b>	<p><b>Vorsatz</b> bzgl. 1a, 1b sowie aller Umstände, die die Sittenwidrigkeit des Verhaltens begründen (2a, 2b). <u>Nicht erforderlich</u> ist das Bewusstsein, sittenwidrig zu handeln.</p>
<b>4. Rechtsfolge</b>	<p>Da der Entzug des Vermögens nur sittenwidrig ist, <i>soweit</i> er die Insolvenz hervorruft, kann die Gesellschaft <b>nur den zur Tilgung der Gesellschaftsschulden erforderlichen Betrag</b> verlangen.</p>

Außenhaftung

Daneben Durchgriffshaftung (hM: analog § 126 HGB) bei (extrem) gravierender **Unterkapitalisierung**; BGH hat sie im Einzelfall nie bejaht<sup>3</sup>;  
h.L.: wenn Risiken des Satzungszwecks >> gez. Kapital;  
m.E.: wenn Risiken aus konkreter Handlung >> Eigenkapital

Haftung analog § 126 HGB bei **Vermögensvermischung**: Vom Gesellschafter zu verantwortende „Waschkorbblage“, die die Trennung von GmbH- und Privatvermögen ausschließt.

**Sphärenvermischung**: Trotz unternehmensbezogenen Geschäfts Vertrauenshaftung (str.; z.T. § 179 BGB analog) auch der anderen – fast gleichnamigen – Gesellschaft/ Person.

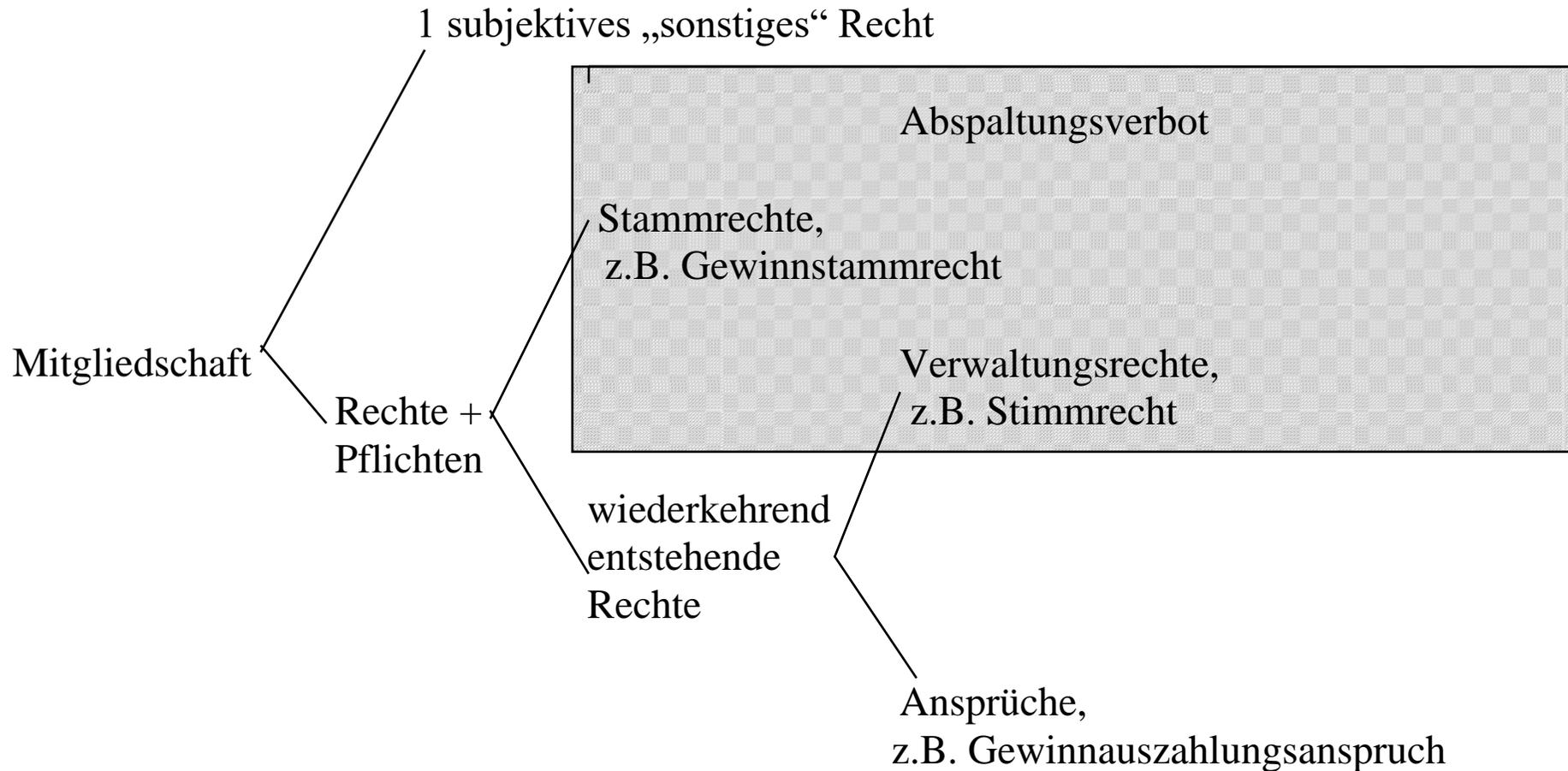
**K17**

<sup>1</sup> BGH NJW 2007, 2678 – Trihotel.

<sup>2</sup> OLG Rostock NZG 2004, 385 = ZIP 2004, 118; BGH NJW-RR 2005, 335.

<sup>3</sup> Nicht: mangelnde Ausstattung chancenloser „Aschenputtel“-Gesellschaften; BGH ZIP 2008, 1232 – Gamma; aaO Rz. 27: Außenhaftung ggü Gläubigern aus § 826 BGB möglich, wenn Gesellschafter ihre Gesellschaft von vornherein mit zu geringem Vermögen ausgestattet haben und sie die Schädigung der Gläubiger dabei billigend in Kauf nahmen (≠ Durchgriff), vgl. den plastischen Fall in NJW 1979, 2104.  
letzte Änderung: 8.8.17 Druck: 27.09.2017 © Frey nach Ideen C. Schirmacher GSR/12 Existenzvernichtender Eingriff- folie170808

# Mitgliedschaft



## Die Auflösung

### + ändert

- 1) den **Zweck** der Gesellschaft teilweise:  
nunmehr Abwicklung (→ Dazu sind neue Verträge nötig!).  
(A. A.: ursprünglicher Gesellschaftszweck wird überlagert)

Sperrjahr vor Verteilung bei:

GmbH: § 73\* GmbHG,

AG: § 272 AktG\*,

- 2) die Vertretungsmacht zur **Gesamtvertretungsmacht** aller

a) Gesellschafter bei Personengesellschaften

GbR: §§ 736b<sup>I</sup>, 736<sup>I</sup>, 720 BGB

OHG/KG: §§ 146<sup>I 2</sup>, 161<sup>II</sup> HGB.

b) Mitglieder von Vorstand/Geschäftsführung bei Körperschaften

GmbH: § 68<sup>I 2</sup>\* GmbHG,

AG: § 269<sup>II 1</sup> AktG\*

### – ändert nichts an der

- 1) Existenz der Gesellschaft
- 2) Organisation und Haftung

GbR: (Gegenschluss aus § 740b<sup>I</sup> BGB

a.E.) OHG/KG: §§ 143<sup>III</sup>, 160<sup>II</sup> HGB,

GmbH: § 69\* GmbHG,

AG: § 264<sup>III</sup> AktG\*.

\* Kein Pflichtfach

**K20**

**K20**

# Begriff der Aktie

Bedeutungen	Arten	Details
Mitgliedschaft, Gattungen	<b>Stammaktie</b> (normal)	<b>Vorzüge</b>
		(-)
	<b>Vorzugsaktie</b> (Vorzug <u>oder</u> Beschränkung, <small>aber §§ 23 V, 12 II</small> )	Dividende § 11
		Liquidationserlös § 11
<b>Vorzugsaktie „ohne“ StimmR</b>	Entsendungsrecht § 101 II	
Bruchteile des Grundkapitals	<b>Nennbetragsaktie</b>	<b>Berechnung,</b> <b>§ 8 (≥1 Euro)</b>
		Nennbetrag : Grundkapital
	<b>Stückaktie</b>	1 Stück : $\sum$ Stücke
Wertpapier	unverbriefte Aktie, vgl. § 10 V	<b>Übertragung</b>
		§§ 413, 398 BGB
	<b>Namensaktie § 10</b>	s.o.; analog 952 BGB (+Besitz?)
		§ 929 BGB (+Indossament §68) oder §§ 413, 398 BGB
	<b>ClearstreamAG</b>	§§ 18 III, 24 II DepotG
<b>vinkulierte Namensaktie</b>	+ Zustimmung § 68 II	
<b>Inhaberaktie</b>	§ 929 (DepotG)	

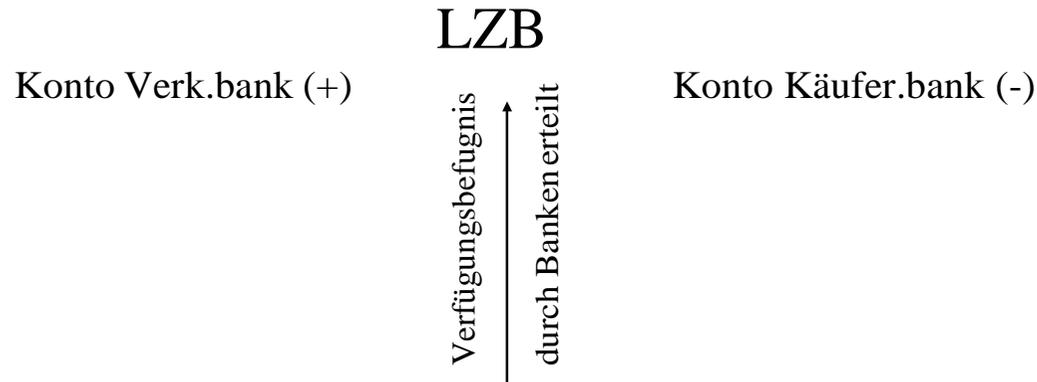
K21

K21

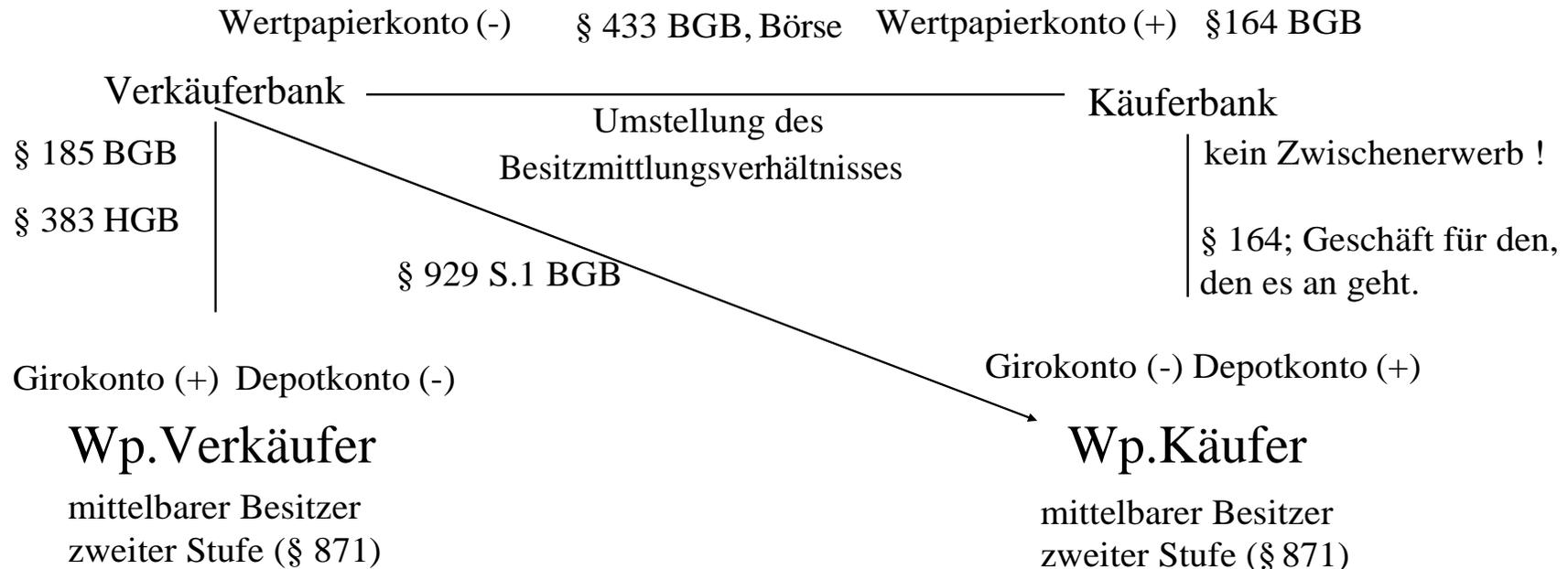
Bitte tragen Sie in die leeren Kästchen Beispiele ein.

Gesellschafterhaftung		Außen-		Innen-
		primär	subsidiär	
je be- grenzt	pro rata: eigene Einlage			
	pro rata + Ausfallhaftung			
	Einlagensumme = gez. Kapital (Gesamtschuld)			
je <b>unbe-</b> grenzt	pro rata			
	pro rata + Ausfallhaftung			

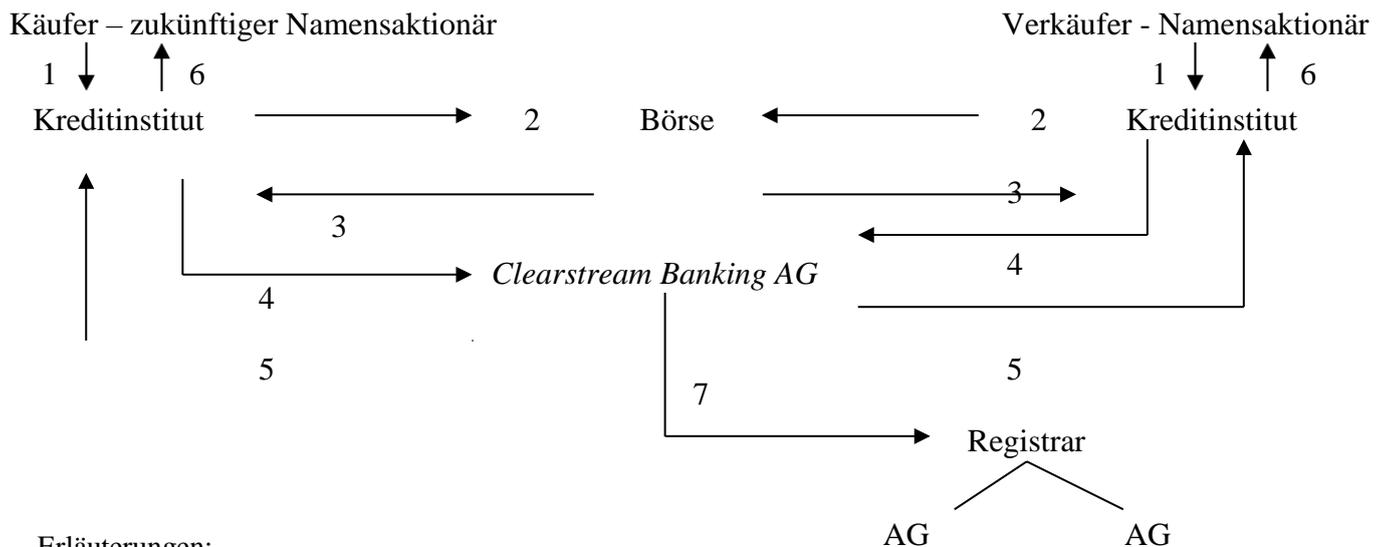
# Abwicklung des Effektengirogeschäfts



## Clearstream Banking AG



## Organigramm - Namensaktienübertragung\*



Erläuterungen:

1 Kauf-/Verkaufsauftrag

2 Weiterleitung an die Börse; das Kreditinstitut (KI) tritt dabei als Kommissionär auf

3 An der Börse werden Kontrahenten (KI) vermittelt; nach Zustandekommen des Geschäfts erteilt die Börse eine Schlussnote an die KI (Preis, Anzahl der Aktien, jeweiligen Kontrahent [Geschäftspartner])

4 Daraufhin teilen KI der Clearstream Banking AG

Sie ist 100%ige Tochter der Clearstream Int. S.A., an der wiederum die Deutsche Börse AG durch ihre 100%-Tochter, die Clearstream Holding AG, 100% der Anteile hält. Sie ist eine Wertpapiersammelbank, d.h. sie verwahrt die in Dtl. befindlichen Wertpapiere zentral (ca. 90 % aller im Umlauf befindlichen Aktien) und pflegt die Verwahrbücher. Aktien werden heute nicht mehr effektiv ausgegeben, sondern regelmäßig als Globalurkunde verbrieft und bei der Wertpapiersammelbank hinterlegt [Girosammelverwahrung]. Folglich haben alle Namensaktionäre einer Gesellschaft Miteigentum am Girosammelbestand der Globalurkunde.

a) die entsprechenden Kaufs-/Verkaufsdaten und Aktionärsdaten mit

b) und beauftragen sie zur Umbuchung der Wertpapiere und Umschreibung der Aktionärsdaten

c) sowie zur Weiterleitung der Aktionärsdaten an die sog. Registrars (siehe 7.).

5 Mit Absendung des Depottagesauszuges an die KI

- hat der Eigentumsübergang stattgefunden, § 18 Abs. 3 DepotG; regelmäßig aber anders vereinbart: Einkaufskommission so ausgestaltet, dass Kommissionär kein Eigentum erwirbt, sondern Veräußerer direkt an Erwerber überträgt. Dann Eigentumsübergang bereits mit Umbuchung bei Clearstream..

- Grundsätzlich gehen Orderpapiere (wie z.B. die Namensaktie) mit Einigung + Indossament+ Übergabe über.

- Gem. § 68 I 1 AktG stellt diese Form der Eigentumsübertragung bei Namensaktien nun die Ausnahme dar. Regelmäßig erfolgt die Übertragung durch Einigung (der Umschreibungsantrag an die Clearstream AG erfolgt im Interesse von Käufer und Verkäufer) + Übergabe gem. § 929 S. 1 BGB. In den AGB der Clearstream AG ist vereinbart, dass mit der Beauftragung zur Umbuchung die eine Bank ihr Besitzmittlungsverhältnis (mittelbare Fremdbesitzerin 1. Stufe) zur Clearstream (unmittelbare Besitzerin) aufgibt und die angewiesen wird, nunmehr mit der anderen Bank ein Besitzmittlungsverhältnis einzugehen.

- Da zwischen Umschreibung des Alt-/Neuaktionärs zeitliche Zwischenräume auftreten, erstreckt sich die Umbuchung über 3 *technische* Bestandsdepots: freier Meldebestand (Altaktionär bereits ausgetragen, aber Neuaktionär noch nicht bekannt), zugewiesener Meldebestand (Aktien werden dem Neuaktionär zugewiesen), Hauptbestand (nach Eintragung ins Aktienregister der AG ist eingetragener Aktionär identisch mit dem im Bestand der Clearstream vermerkten Neuaktionär).

6 Depottauszug, Abrechnung, Belastung/Gutschrift

7 Mitteilung der Aktionärsdaten an den Registrar (Servicegesellschaft, die sich zur Pflege des Aktienregisters der AG bereit erklärt hat). Dieser nimmt nunmehr die Löschung und Neueintragung im Aktienregister der AG vor und bestätigt die Umschreibung gegenüber Clearstream.

Die Informationen über Käufer/Verkäufer (Kto-Nr) stammen von den Geschäftsbanken und werden an den Registrar weitergeleitet. Hier geht es um Info. Konten bei Clearstream haben Endverbraucher nicht.

\* Ausführlich zum Wertpapierhandel: *Steuer*, JUS 2018, 415; Schimansky/Bunte/Lwowski/*Klanten*, Bankrechts-Handbuch, 7. Aufl. 2017, § 72, Rn. 102-108.

# Börsen- und Kapitalmarktrecht

schützt insbes. **Anleger**

## Themen

- Zulassung der Wertpapiere zum Handel, §§ 32 ff. **BörsG**
- Prospekthaftung, [operativ:] §§ 20-22 **VermAnlG**, §§ 8-16 **WpPG** [+ handelbar]

Die Bundesanstalt für Finanzdienstleistungsaufsicht überwacht: § 6 WpHG

- Ad-hoc-Mitteilung kursbeeinflussender Fakten, Art. 17 MAR, § 26 “  
(EU-Verordnung: 596/2014 Market Abuse Regulation (MAR))
- Verbot der Marktmanipulation, Art. 15 MAR
- Meldung bei > 3/5/10/15/20/25/30/50/75%, §§ 33 ff. WpHG
- Verhaltensregeln, § 63 WpHG
- **Insiderhandelsverbot** Art. 14 MAR

**Insiderpapiere**, Art. 15 MAR, z.B. Aktien an der Börse

unpräzises Gerücht

**Insiderinformation**, Art. 7 MAR, **emittenten-/ insiderpapierbezogen**,  
nicht öffentlich bekannt, kursbeeinflussend  
**darf nicht** (Insidergeschäft, Art. 8 MAR)

↓  
unter Verwendung von  
Insiderinfos Insiderpapiere

**erwerben oder veräußern** oder

↓  
unbefugt Insiderinfos

**zugänglich machen** oder

↓  
aufgrund von Insiderinfos  
den Kauf oder Verkauf von Insiderpapieren

**empfehlen** oder

↓  
aufgrund von Insiderinfos zum Kauf oder  
Verkauf von Insiderpapieren zu

**verleiten**

## Rechtsfolgen:

- bis 5 Jahre **Freiheitsstrafe**, § 119 WpHG
- Ordnungswidrigkeit § 120 WpHG
- **Verfall** des Vermögensvorteils, §§ 73 ff. StGB,
- **Schadensersatz**, § 823 II BGB iVm Art. 14 MAR? (str.)  
§ 826 BGB

- Schadensersatz des Emittenten  
wegen unterlassener/ unwahrer  
Veröffentlichung von Ad-hoc-  
Mitteilungen §§ 97, 98 WpHG

BörsG = BörsenG; MAR = Market Abuse Regulation = MarktmissbrauchsVO = MMVO;

WpHG = WertpapierhandelsG; WpPG = WertpapierprospektG; VermAnlG = VermögensanlageG;

# WpÜG

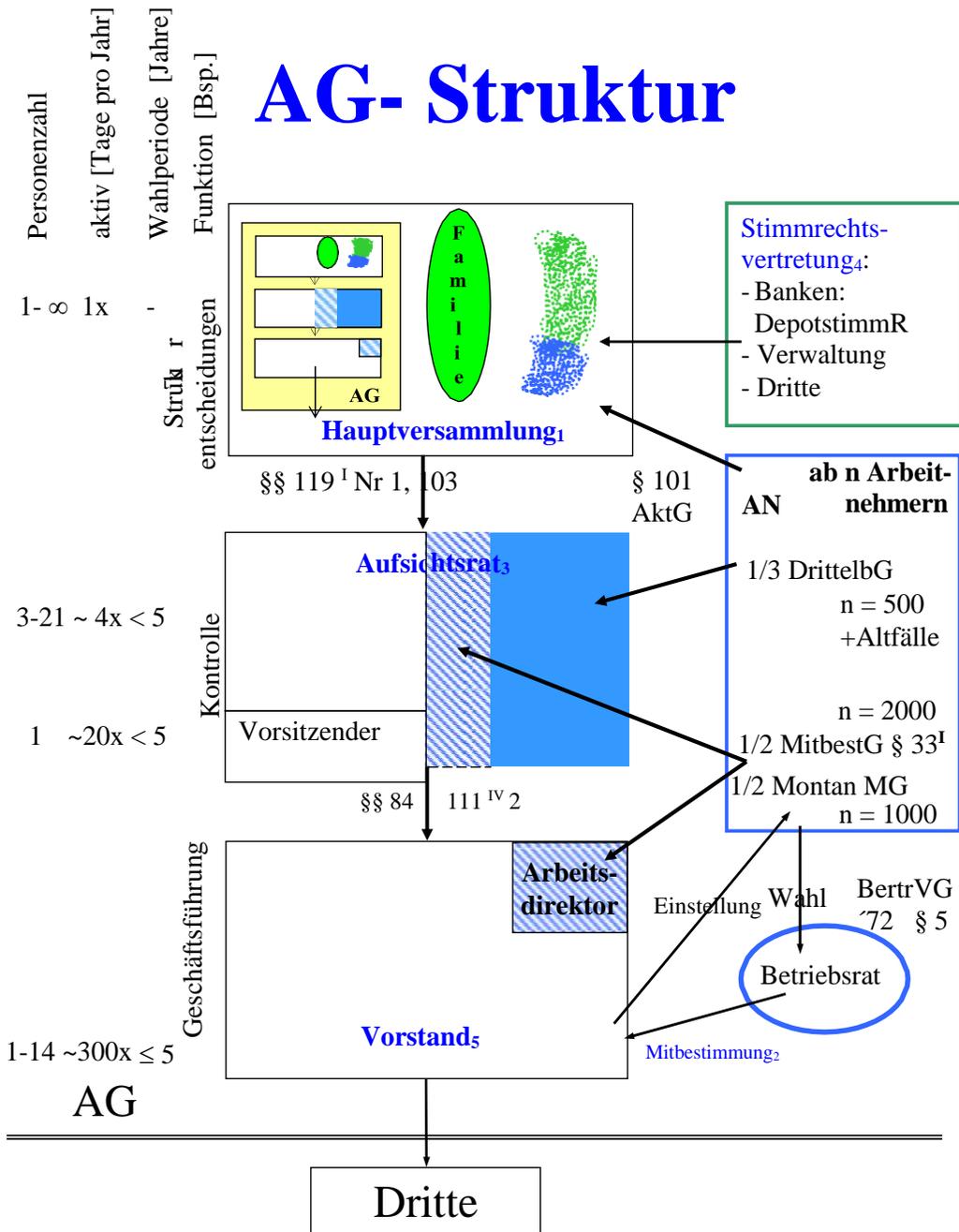
Abschnitt

↓

- 1 **Thema:** Angebote zum Erwerb börsennotierter Aktien  
(+ andere Wertpapiere)  
**Grundsätze:** Aktionäre der Zielgesellschaft gleich + fair  
behandeln + informieren; das Verfahren rasch durchführen!
- 2+6 **Kontrolle:** Bundesanstalt für Finanzdienstleistungsaufsicht
- 3 **Details:** insbes.: Angebotsunterlage, dazu Verordnungen\*  
→ § 10
- 4 **Sonderfall:** Kontrollerwerb (30%) bezweckt = § 29  
Übernahmeangebot → §§ 31 ff.  
→ angemessene Gegenleistung für alle Aktien  
anbieten!  
Verteidigungsmöglichkeiten  
des Vorstands der Zielgesellschaft → § 33<sup>I</sup> 2 Fall 3
- 5 **Pflichtangebot** (Folge –insbes. anderweitigen– Kontrollerwerbs)  
→ § 35<sup>II</sup>
- 8 **Sanktion:** sonst keine Rechte aus Aktien
- 7 **Gericht:** Beschwerde zum OLG Frankfurt a.M.

\* Abdruck: *Steinmeyer/Häger*, WpÜG, 31/PE 550 S823

# AG-Struktur



Im Innenverhältnis der Aktiengesellschaft agieren Hauptversammlung, Aufsichtsrat und Vorstand. Die linke Spalte zeigt, wie viele Personen in jedem Organ beteiligt sind, wie oft und warum sie aktiv werden. Der untere rechte Kasten zeigt die Beteiligung der Arbeitnehmer (AN) in den Organen.

Die Hauptversammlung, das oberste Organ, wird aus den Aktionären gebildet und in der Regel nur einmal im Jahr einberufen. Der senkrechte Pfeil von der Hauptversammlung zum Aufsichtsrat verdeutlicht eine wichtige Aufgabe, die Wahl der Anteilseignervertreter im Aufsichtsrat. Daneben kann der Aufsichtsrat zu 1/3 bzw. 1/2 aus Vertretern der Arbeitnehmer bestehen (2 Pfeile von rechts). Der Aufsichtsrat wählt und kontrolliert den Vorstand. Dem Vorstand obliegt die laufende Geschäftsführung der AG. Die doppelte Linie am unteren Ende der Folie verdeutlicht die Grenze des Innenverhältnisses. Im Außenverhältnis wird die AG durch ihren Vorstand vertreten.

# Mitbestimmung

Gesetz Kriterien	MontanMitbG MontanMitb- ErgänzungsG	MitbestG	DrittelbG
<b>Branche</b>	Bergbau, Eisen- u. Stahl erzeugende Industrie	← außer → Tendenz- unternehmen § 1 <sup>IV</sup>	← ← außer → Tendenz- Unternehmen § 1 <sup>III</sup>
<b>Arbeitnehmer</b>	> 1000	> 2000 § 1 <sup>I</sup>	501-2000 + Altfälle § 1 <sup>I</sup> Nr.1
<b>Rechtsformen**<sup>*</sup>: AG, KGaA, Gen, GmbH***</b>	nicht KGaA, Gen		
<b>AR-Mitglieder</b>	grds. 11 § 4 15; NennKap < 10 Mio, 21; NennKap < 25 Mio, + Satzungsregelung; § 9	12 ≤ 10000 AN § 7 16 10000-20000 AN 20 > 20000 AN	3- 9 GrundK ≤ 1,5 Mio 3-15 GrundK 1,5-10 Mio 3-21 GrundK > 10 Mio § 95 AktG, (iVm § 1 DrittelbG)
<b>davon AN- und GW-Vertreter</b>	<b>1/2</b> (2* + 2) AN + 1* Sonstiger; § 4 <sup>I</sup> Lit. b *Vorschlag: GW, § 6 <sup>III-IV</sup> + 1 (ev.; Vorschlag: AR) § 8 <sup>I</sup>	<b>≤ 1/2</b> (≤ wegen 2. StimmR) 4 AN + 2 GW ↑ §§ 29, 27 <sup>II</sup> 2 6 AN + 2 GW 7 AN + 3 GW ↓ § 15 <sup>I</sup> davon 1 leitender Ang.	<b>1/3</b> ab 3. AN auch GW zulässig § 4

\*\* nicht ausländische Rechtsformen, nicht SE (Verhandlungslösung - Art. 3 I SE-BeteiligungsRL, § 1 II SEBG)

\*\*\* falls erfasst, ausnahmsweise Pflichtaufsichtsrat, § 52 GmbHG

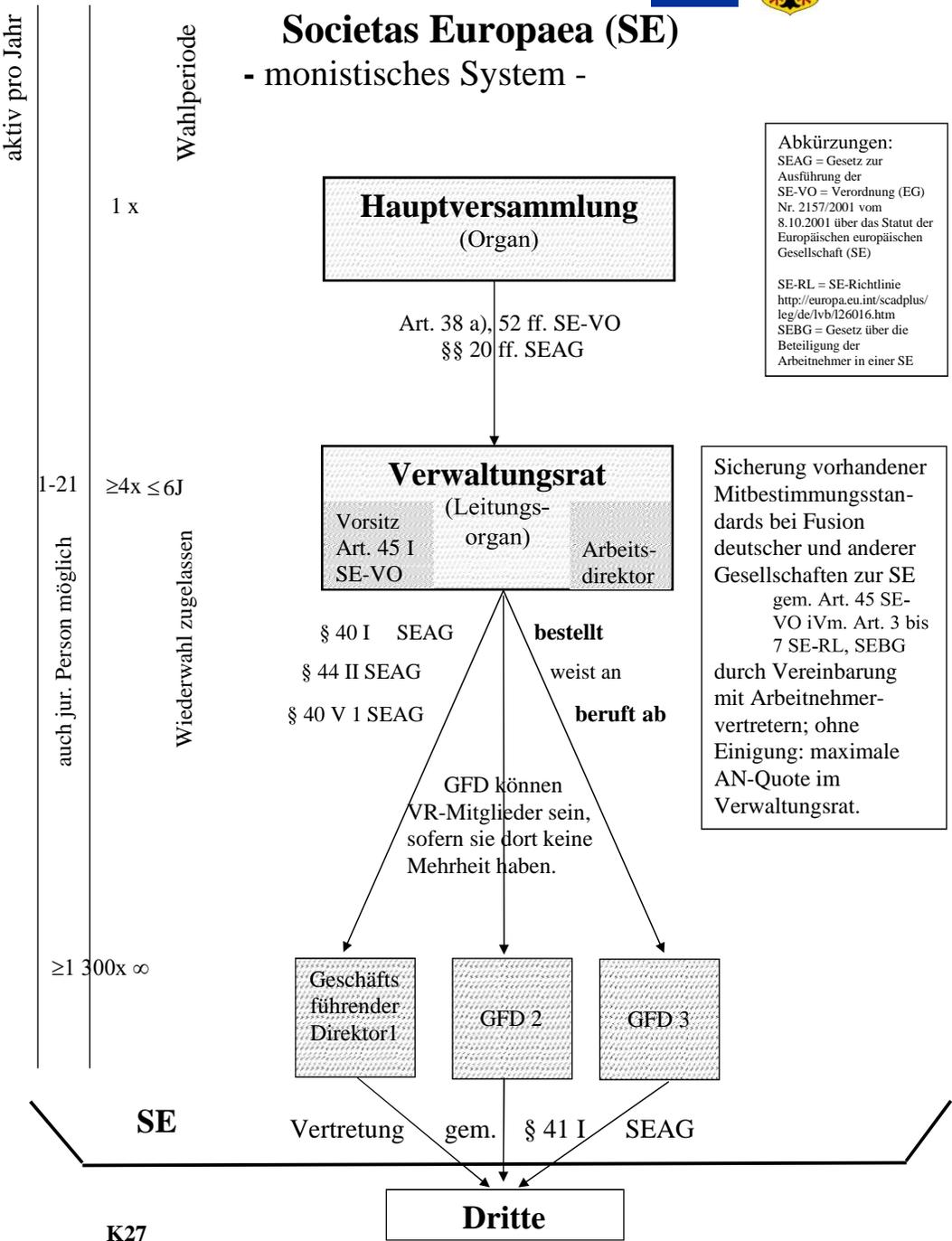
AN= Arbeitnehmer, AR=Aufsichtsrat; GW= Gewerkschaft; GrundK=Grundkapital

**K26**



# Societas Europaea (SE)

- monistisches System -



In der SE ist neben der in Kontinentaleuropa gewohnten vollständigen Funktions- und Personaltrennung in Aufsichtsrat und Vorstand (dualistisch) auch das sog. monistische System mit geringerer Trennschärfe zulässig.

Der Verwaltungsrat leitet die Gesellschaft, § 22 I SEAG. Er bestellt – u.U. aus eigenen Reihen – die geschäftsführenden Direktoren, stellt und weist sie an, kündigt ihnen und beruft sie ab.

Den geschäftsführenden Direktoren obliegt (wie dem Vorstand einer deutschen AG) die laufende Geschäftsführung der SE und ihre Vertretung gegenüber Dritten, §§ 40 II, 41 SEAG. Die starke Linie am Ende der Folie verdeutlicht die Grenze des Innenverhältnisses.

Die linke Spalte zeigt, wie viele Personen wie oft aktiv werden, der mittlere rechte Kasten, wie die Beteiligung der Arbeitnehmer (AN) gesichert wird, auch im dualistischen System.

Die Hauptversammlung, das oberste Organ, wird aus den Aktionären gebildet und in der Regel nur einmal im Jahr einberufen. Die Pfeile vom und zum Verwaltungsrat zeigen, wer wen wählt.

Beispiele: Allianz SE; Porsche Automobil Holding SE; Bilfinger SE; Axel Springer SE; Zalando SE; Rocket Internet SE.

## Formen der (Grund-, Stamm-) Kapitalerhöhung im AktG und GmbHG

Eigenkapital- mehrung?	Name	am Ende unzuständig	Wer erhält Aktie?	Zeitpunkt	AktG (GmbHG)
(-) nominell: Umbuchung	aus Gesellschafts- mitteln	Verwaltung	§ 212: Aktionäre	sofort	§ 207 (§ 57 c)
(+) gegen Einlagen	ordentlich = regulär	Verwaltung	§ 186; ZeichnungsV (h.M.: ebenso GmbH trotz § 55 <sup>II</sup> )	sofort	§ 182 (§ 55 <sup>I</sup> )
	bedingt	AG	§ 192 <sup>II</sup> : je nach Zweck	egal	§ 192
	genehmigt	HV	§ 186, ZeichnungsV	≤ 5 Jahre	§ 202 (§ 55 a)

**K28**

Bezugsrecht

Kapitalerhöhung

Verwässerung

Quote  
(insbes. Stimmrecht)

Wert  
(bei Ausgabe darunter)

Schutz  
|  
materiell  
|  
prozessual

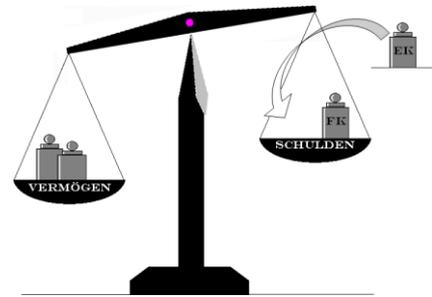
durch Bezugsrecht § 186<sup>I, V</sup> oder  
bei Bezugsrechtsausschluss  
durch • “sachlichen Grund” / § 186<sup>III</sup> 4 und  
• Bericht dazu § 186<sup>IV</sup> 2

§ 243<sup>I</sup>

§ 255<sup>II</sup> 1

# Eigenkapital in der Bilanz

(Bilanz = Waage)



In einer Kapitalgesellschaft (definiert vor § 264 HGB) ist das **Vermögen** (linke Seite der Bilanz; § 266 II HGB) reserviert für  
./.

**Verbindlichkeiten** (rechte Seite unten; § 266 III C. HGB)  
einschl. drohender V. (**Rückstellungen**: §§ 249, 266 III B. HGB),  
**Rechnungsabgrenzung** (Geld für Pflicht im Folgejahr; § 250 II),  
verborgene künftige **latente Steuern**; §§ 274, 266 III E. HGB).

=

## **Eigenkapital**

Davon sind Beträge rechnerisch gebunden, dürfen also nicht ausgeschüttet werden. Nach dem Bilanzschema des § 266 III A. HGB wird die Bindung von oben nach unten immer schwächer.

### A. Eigenkapital

- I. Gezeichnetes Kapital (Grund-, StammK) § 272 I, Ia HGB
- II. Kapitalrücklage (Agio) § 272 II HGB
- III. Gewinnrücklagen: § 272 III HGB
  - 1. gesetzliche Rücklage ( $\leq 10\%$  GK) § 150 AktG
  - 2. Rücklage für Anteile an einem herrschenden ... Unternehmen; § 272 IV HGB
  - 3. satzungsmäßige Rücklagen;
  - 4. andere Gewinnrücklagen; § 58 II-III AktG  
minus eigene Anteile; § 71 II 2 AktG (§ 272 Ia HGB)

entweder

oder zusammenfassend

IV. Gewinn-/Verlustvortrag

+

V. Jahresüberschuss/-fehlbetrag

+/- Rücklagendotierung (§ 158 AktG)

§ 268 I 2 HGB: Bilgewinn

**K29**

## Der Weg vom Umsatz zur Dividende

### € verfügbar

500 Mio	Umsatz	
→	(minus) Kosten (in Höhe von)	<b>€ Abzüge:</b> zB 490 Mio
<i>verbleiben</i>		
10 Mio	vorläufiger (interner) Jahresüberschuss	
→	Bilanzpolitik	zB 4 Mio
→	gewinnabhängige Vergütungsbestandteile	zB 1 Mio
5 Mio	Jahresüberschuss vor Steuern	
→	Gewerbesteuer	
	5 Mio / (3,5 % Steuermesszahl x 400 % Hebesatz) <sup>1]</sup>	0,7 Mio
	15 % Körperschaftsteuer (§ 23 <sup>I</sup> KStG)	0,75 Mio
	5,5 % SolZ von KSt (§§ 3 <sup>I</sup> , 4 SolZG)	0,04 Mio
3,51 Mio	Jahresüberschuss (nach Steuerrückstellung)	
→	Kapitalrücklage (§ 150 AktG: 5% JÜ bis 1/10 GK)	0,17 Mio
3,34 Mio		
→	andere Gewinnrücklagen	
	a) <i>Vorstand+Aufsichtsrat</i> , §§ 58 <sup>II, I2</sup> ,	
	172 AktG: max. ½ des Verwendbaren	1,67 Mio
1,67 Mio	<b>Bilanzgewinn:</b> § 268 <sup>I2</sup> HGB, § 158 AktG	
→	“ b) <i>Hauptversammlung</i> , § 58 <sup>III</sup> AktG	zB 0,67 Mio
1 Mio	Ausschüttungsbetrag	
	bei z.B. 1 Mio. Aktien je Aktie	
1	Dividende	
	§ 32d EStG Abgeltung 25%	0,25
0,75		
→	5,5 % SolZ von der ESt	
	(§§ 3 <sup>I</sup> , 4 SolZG)	0,01
0,74	ausgezahlte Dividende je Aktie	



<sup>1]</sup> Der Gewerbesteuerhebesatz wird von den Gemeinden festgelegt (§ 16 GewStG). Er beträgt seit 2014 in Frankfurt (Oder) 400 % (§ 1 der Hebesatzsatzung, Stand 2020).

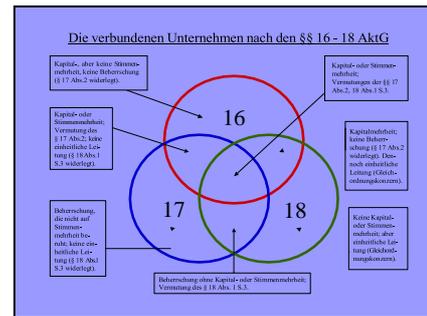
## Die KGaA im Vergleich mit KG und AG

	<b>KG</b>	<b>KGaA</b>	<b>AG</b>
<b>Jur. Pers.</b>	(-)	(+), § 278 I AktG	(+), § 1 I 1 AktG
<b>Gründerzahl</b>	2, § 161 HGB	2, § 280 AktG	1, § 2 AktG
<b>Vertretung/GF</b>	Komplementäre (Selbstorgschft)	wie KG § 278 III AktG	Vorstand § 76 ff. AktG
<b>Kontrolle durch</b>	(K´sten, § 166 HGB)	a) u. U. HV §§ 278 <sup>II</sup> , 287 <sup>I</sup> AktG  b) AR, § 278 <sup>III</sup> , aber eingeschränkt: (nicht §§ 84, 111 <sup>IV</sup> 2, 172 AktG)	AR (+ HV)
<b>MitbestG</b>	(-), § 1 I	grds. (+), § 1 I Nr. 1, aber schwächer wg. § 31 I 2 MitbG und Stellung des AR	(+), § 1 I Nr. 1
<b>Gewinnverteilung</b>	frei vereinbar, § 168 HGB	Kompl: wie KG K´sten wie AG	§§ 57 III, 58 IV AktG

# Hauptversammlung in der Fallbearbeitung

Klageart	Anfechtungs- (§ 246 AktG)	Nichtigkeits- (§ 249 <sup>I</sup> AktG)	Auskunfts- (§ 132 + FamFG)
Zulässigkeit	<p><u>1. Zust. Gericht:</u> LG am Sitz der AG (246<sup>III</sup>), dort die KfH (95f. GVG)</p> <p><u>2. Prozessfähigkeit der AG (246<sup>II</sup>2)</u> vertreten durch Vorstand + AR</p> <p><u>3. Anfechtungsbefugnis:</u> Aktionär, Vorstand, AR (näher 245)</p> <p><u>4. Klagegegner:</u> AG (246<sup>II</sup>1)</p> <p><u>5. Rechtsschutzbedürfnis:</u> grunds. +; auch neben § 132-Antrag</p> <p><u>6. (Ausschluss-)Frist:</u> <b>1 Monat</b> ab Beschluss (246<sup>I</sup>)</p>	<p>←</p> <p>←</p> <p>3. ähnlich wie links</p> <p>←</p> <p>←</p> <p>(s.u.: Heilungsfrist)</p>	<p><u>1. 132<sup>I</sup>:</u> wie links</p> <p><u>2. Vertr.</u> nur durch Vorstand</p> <p><u>3. Antragsbefugnis:</u> wenn Aktionär (132<sup>II</sup>) in HV a) erschien + entweder b) Widerspruch erklärte oder c) Auskunft verlangt wurde.</p> <p><u>4. AG</u></p> <p><u>5. Auch,</u> wenn Antragsteller - bereits zur Stimmabgabe entschlossen - die Antwort schon kennt.</p> <p><u>6. (Ausschluss-)Frist:</u> <b>2 Wochen</b> ab Hauptversammlung (132<sup>II</sup>2)</p>
Begründetheit	<p><i>Obersatz:</i> Beschluss rechtswidrig?</p> <p><u>1. Bes. Rechtsschutzbedürfnis:</u> <u>räuberischer Aktionär</u></p> <p><u>2. <u>nichtig?</u></u> Siehe 2. Spalte, 1.-3.</p> <p><u>3. satzungswidrig?</u> (243<sup>I</sup>) <b>oder</b></p> <p><u>4. gesetzeswidrig?</u> (243<sup>I</sup>, 251 ff.)</p> <p>a) <i>Verfahrensfehler</i> (121 ff.) nur bei Relevanz nach Normzweck, insbes. bei Verletzung des Aus- kunftsrechts (131, 243<sup>IV</sup>) <b>oder</b></p> <p>b) <i>Inhaltsfehler</i> Verstoß gegen materielles Recht z. B: Ungleichbehandlung (53a), Treuepflichtverletzung <b>oder</b></p> <p>c) <i>Sondervorteil</i> (243<sup>II</sup>)</p> <p><u>5. Keine Heilung</u> (244)</p>	<p><i>OS:</i> Beschluss nichtig?</p> <p>nach</p> <p>1. einem in 241 vor Nr. 1 genannten §§ <b>oder</b></p> <p>2. 241 Nr. 1-4 <b>oder</b></p> <p>3. 250, 253, 256</p> <p>4. <u>Keine Heilung</u> (242) Frist: <b>3 Jahre</b> ab Eintragung (242<sup>II</sup>1)</p>	<p><i>OS:</i> Auskunft nicht erteilt, ...</p> <p><u>1. 131<sup>I</sup>:</u> a) ... die zur sachgem. Beur- teilung des TOP erforderlich war <i>und</i> <b>oder</b></p> <p>b) keine berechnete Verwei- gerung (131<sup>III</sup>) <b>oder</b></p> <p><u>2. 131<sup>IV</sup></u> ... die einem anderen Aktio- när außerhalb der HV in die- ser Eigenschaft erteilt wurde.</p>
Folge	241 Nr. 5, 248 / 252	←	132 <sup>IV</sup> 2; bei Vorsatz 400 <sup>I</sup> Nr.1

## Fälle zum Recht der verbundenen Unternehmen nach den §§ 15 – 18 AktG



Grundannahme: Alle genannten Obergesellschaften sind Unternehmen im Sinne der §§ 15 ff. AktG.

### **Fall 1:**

Die NOBAG hält eine 38%ige Beteiligung an der Intercargo-AG. Die übrigen Aktien befinden sich in Streubesitz. Die übliche Präsenz auf den Hauptversammlungen der Intercargo AG liegt bei ca. 70%.

### **Fall 2:**

Die NOBAG ist zu 32% am Kapital der Intercargo AG beteiligt. Weitere 20% der Intercargo-Aktien hält die ReInvest GmbH, eine 100%ige Tochter der NOBAG.

### **Fall 3:**

Die NOBAG ist zu 60% an der Intercargo AG beteiligt und beschränkt sich in der Einflussnahme auf die Tochtergesellschaft auf die Teilnahme an deren Hauptversammlungen.

### **Fall 4:**

Die Intercargo AG hält eine 35%ige Beteiligung an der Brandenburgischen Bauhandels-AG (BBAG). In den Abstimmungen auf der Hauptversammlung kann sie nur im Zusammenwirken mit einem der drei weiteren Aktionäre eine Mehrheit erreichen. Aufgrund einer entsprechenden Satzungsbestimmung der BBAG stellt die Intercargo regelmäßig ein Drittel der Mitglieder des Aufsichtsrats und erwirkt so u.a., dass ihr Vorstandsvorsitzender auch den Vorstandsvorsitz der Intercargo inne hat.

### **Fall 5:**

Die NOBAG hält 45% der Intercargo-Aktien und erreicht damit auf den Hauptversammlungen regelmäßig eine absolute Stimmenmehrheit. Einen über die Beteiligung an den Hauptversammlungen hinausgehenden Einfluss übt die NOBAG auf die Intercargo AG nicht aus.

### **Fall 6:**

An der BBAG sind die Intercargo AG mit 51% und die NOBAG mit 38% beteiligt. Die übrigen Aktien befinden sich in Streubesitz. Die Satzung der BBAG sieht eine Stimmrechtsbegrenzung von maximal 40% vor und gesteht im übrigen der Intercargo AG die selben Rechte wie in Fall 4 zu.

### **Fall 7:**

Die NOBAG ist zu 52% an der Intercargo AG beteiligt, kann jedoch nur 45% der Stimmrechte ausüben, weshalb sie auf der Hauptversammlung stets nur gemeinsam mit einem der beiden weiteren Aktionäre eine Stimmenmehrheit errichten kann.

# UmwG

## Ablauf von Verschmelzung und Spaltung

§§ UmwG  
(bei Spaltung i.V.m. 125)

1. Entwurf (ev. Punkt 5)	4 <sup>II</sup>
<hr/>	
2. Bericht	8 an Mitglieder
3. Prüfung	9 <sup>I</sup> für “
4. Beschluss	13 durch “
u. U. Kapitalerhöhung	
75 % - Mehrheit bei Kapitalg.	50, 65
100 % - Mehrheit bei Personeng.	43
<hr/>	
5. Vertrag/ Plan (notariell)	4 <sup>I</sup> , 6
6. Anmeldungen, Eintragungen, Bekanntmachungen	16, 17, 19
<hr/>	
7. Rechtsfolge der Eintragung	20, 131, 133
8. ev. Spruchverfahren mit gemeinsamem Vertreter	34 → SpruchG