

Rechtsformen und Musterverträge im Gesellschaftsrecht

Band 1

Günter Seefelder

Die Gesellschaft mit beschränkter Haftung (GmbH)

2. Auflage

Rechnatur und Verwendung der Rechtsform der GmbH

Gründung der GmbH/Stammkapital

Wechsel der Gesellschafter/Geschäftsführung

Rechte und Pflichten der Gesellschafter/Aufsichtsrat

Steuerrecht

Vertragsmuster und Fallbeispiele

SEE*FELDER

HDS
erlag

Günter Seefelder

**Die Gesellschaft mit
beschränkter Haftung (GmbH)**

**Rechtsformen und Musterverträge
im Gesellschaftsrecht**

Band 1

2. Auflage

2022

HDS-Verlag

Weil im Schönbuch

HDS
erlag

Bibliografische Information der Deutschen Nationalbibliothek
Die Deutsche Nationalbibliothek verzeichnet diese Publikation
in der Deutschen Nationalbibliografie; detaillierte bibliografische Daten
sind im Internet über <http://dnb.de> abrufbar

ISBN E-Book: 978-3-95554-781-3

ISBN Print: 978-3-95554-748-6

Dieses Werk einschließlich aller seiner Teile ist urheberrechtlich geschützt. Jede Verwertung außerhalb der engen Grenzen des Urheberrechtsgesetzes ist ohne Zustimmung des Verlages unzulässig und strafbar. Das gilt insbesondere für Vervielfältigungen, Übersetzungen, Mikroverfilmungen und die Einspeicherung und Verarbeitung in elektronischen Systemen.

© 2021 HDS-Verlag

www.hds-verlag.de

info@hds-verlag.de

HDS-Verlag Weil im Schönbuch

Der Autor

Günter Seefelder, Rechtsanwalt und Diplom-Betriebswirt (FH München) berät und begleitet Unternehmen bei Neugründungen, Erweiterungen, Restrukturierungen und in allen Fragen der Unternehmensführung. Nach 20jähriger Anwaltstätigkeit als Berater, Prozessbevollmächtigter und Strafverteidiger in eigener Kanzlei wechselte er mit seinem Beratungsunternehmen Seefelder Management & Strategy in München in die Unternehmensberatung. Er beriet Unternehmen bei der Umstrukturierung und übernahm hierzu vielfach auch das Interimsmanagement als Geschäftsführer oder als Mitglied des Aufsichtsrats. Heute ist er wieder als Rechtsanwalt mit dem Schwerpunkt der Unternehmensführung tätig und berät und begleitet Unternehmen in den Bereichen Recht, Betriebswirtschaft und Strategie.

Vorwort zur 2. Auflage

Wer ein Unternehmen gründen will, muss sich erstmal entscheiden, in welcher Rechtsform dies geschehen soll. Er kann aus vielerlei Rechtsformen auswählen, wobei zunächst eine der wichtigsten Fragen die persönliche Haftung ist. Wer das Unternehmen alleine als Einzelfirma oder mit einem Partner als OHG betreibt, haftet für alle Verbindlichkeiten des Unternehmens persönlich und unbeschränkt. Im Haftungsfalle bleibt dann meist nur noch der Ausweg eines Insolvenzantrags mit dem Antrag auf Restschuldbefreiung. Deshalb wird sehr häufig die GmbH als Rechtsform gewählt. Diese Rechtsform gibt es bereits seit 1892 und sie war damals weltweit die erste Rechtsform dieser Art.

Durch mehrere Reformen ist diese Rechtsform immer attraktiver geworden. So kann die GmbH auch als Ein-Personen-Gesellschaft, also als Gesellschaft mit nur einem einzigen Gesellschafter gegründet werden. Damit besteht für Einzelunternehmer eine haftungsbeschränkende Alternative zum Betrieb des Unternehmens in der Rechtsform des Einzelkaufmanns. Eine wesentliche Reformierung der Rechtsform der GmbH erfolgte 2008 mit dem Gesetz zur Modernisierung des GmbH-Rechts und zur Bekämpfung von Missbräuchen, genannt MoMiG. Mit dieser Rechtsform wurde die Mini-GmbH eingeführt, nämlich die Unternehmergesellschaft, die ebenso haftungsbeschränkt ist, aber nur mit einem Stammkapital von 1 € gegründet werden kann. Spätestens dadurch wurde die GmbH zur am meisten gewählten Rechtsform für Unternehmen.

Die Vorteile der GmbH haben aber erhöhte Pflichten im Hinblick auf den Kapitalerhalt zur Grundlage. Da den Gläubigern nur das Kapital der GmbH haftet, achtet das Gesellschaftsrecht der GmbH besonders darauf, dass das Stammkapital erhalten bleibt. Wer die hierzu aufgestellten Regeln nicht beachtet, haftet dann doch wieder schnell für die Verbindlichkeiten der GmbH persönlich.

Zur Haftungsbeschränkung kommt noch hinzu, dass die gesellschaftsrechtlichen Grundlagen der GmbH sehr flexibel sind, womit sich diese Rechtsform vorwiegend für personalistisch geprägte Unternehmen einsetzen lässt. Und schließlich haben die Gesellschafter bei dieser Rechtsform das Sagen. Diese verfügen über eine starke Stellung, weshalb letztlich sie entscheiden, was die Geschäftsführer zu tun haben.

Die 2. Auflage wurde komplett überarbeitet und inhaltlich erweitert.

Herrsching, im November 2021

Günter Seefelder

Inhaltsverzeichnis

Der Autor	V
Vorwort zur 2. Auflage	VII
Abkürzungsverzeichnis	XV
1. Einführung - Überblick	1
1.1 GmbH als juristische Person	1
1.2 Verwendung der Rechtsform der GmbH	1
1.3 Die GmbH-Reform durch das MoMiG	2
1.3.1 Erleichterungen der GmbH-Gründung	2
1.3.2 Deregulierung und Flexibilisierung	3
1.3.3 Missbrauchsbekämpfung	5
2. Die Gründung der GmbH	6
2.1 Formen der GmbH-Gründung	6
2.1.1 Gründung mit Musterprotokoll	6
2.1.2 Gründung einer Mini-GmbH	8
2.1.3 Standardgründung	8
2.2 Gründung, Gesellschaftsform	8
2.3 Vorgründungsgesellschaft und Vorgesellschaft	9
2.3.1 Definition	9
2.3.2 Vorgründungsgesellschaft	9
2.3.3 Vorgesellschaft	10
2.4 Gegenstand	10
2.5 Firma, Sitz	11
2.6 Dauer, Kündigung	12
2.7 Geschäftsjahr	12
3. Das Stammkapital	13
3.1 Mindestkapital, Stammkapital, Geschäftsanteil	13
3.2 Sacheinlage	13
3.3 Notwendige Einzahlung	15
3.4 Das freie Kapital	17
3.5 Stammkapital als Haftungsgrundlage der Gläubiger	17
3.6 Kapitalerhöhung	19

3.7	Pflichten der Geschäftsführung zum Schutz des Gesellschaftskapitals	20
3.7.1	Schutz des zur Erhaltung des Stammkapitals notwendigen Vermögens.....	20
3.7.2	Information bei Verlust der Hälfte des Stammkapitals.....	22
3.8	Gesellschafterdarlehen	22
3.8.1	Gesellschafterdarlehen in der Insolvenz	22
3.8.2	Gesellschafterdarlehen im Vorfeld einer Insolvenz	23
3.8.3	Rangrücktritt	23
3.9	Cash-Pooling im Konzern	24
3.10	Haftung und etwaige Nachschusspflichten	25
4.	Wechsel der Gesellschafter	26
4.1	Übertragung von Geschäftsanteilen	26
4.2	Ausscheiden von Gesellschaftern.....	27
4.3	Gutgläubiger Erwerb von Geschäftsanteilen	29
4.4	Erwerb eigener Anteile	31
5.	Die Geschäftsführung	33
5.1	Geschäftsführung und Vertretung.....	33
5.1.1	Bestellung als organschaftlicher Vertreter	33
5.1.2	Befreiung vom Selbstkontrahierungsverbot.....	33
5.1.3	Geschäftsleitung	34
5.1.4	Zustimmungspflichtige Geschäfte.....	35
5.2	Amtsniederlegung.....	35
5.2.1	Beendigung der Organstellung	35
5.2.2	Pflichtwidrige Amtsniederlegung.....	36
5.3	Anstellung der Geschäftsführer	36
5.3.1	Anstellungsvertrag.....	36
5.3.2	Beendigung des Anstellungsvertrags	37
5.3.2.1	Ordentliche Kündigung	38
5.3.2.2	Außerordentliche Kündigung	38
5.3.3	Rentenversicherungspflicht des Geschäftsführers.....	41
5.3.3.1	Fremdgeschäftsführer	41
5.3.3.2	Gesellschafter-Geschäftsführer.....	42
5.4	Die Pflichten bei der Führung der Geschäfte: Grundlagen	43
5.4.1	Geschäftsführung und Vertretung	43

5.4.2	Sorgfaltsmaßstab und Pflichten	43
5.4.2.1	Sorgfaltsmaßstab	43
5.4.2.2	Riskante Geschäfte	45
5.4.2.3	Laufende Überwachung	46
5.4.2.4	Organisationspflicht	46
5.4.2.5	Risikomanagement	47
5.4.3	Beginn und Ende der Haftung	47
5.4.4	Verjährung	47
5.4.5	Pflichten im Falle eines Insolvenzverfahrens	48
5.4.6	Haftung gegenüber der Gesellschaft	49
5.4.7	Entlastung	49
5.4.8	Treuepflicht	50
5.4.9	Weisungen der Gesellschafter	51
5.4.10	Mehrere Geschäftsführer	52
5.4.11	Faktischer Geschäftsführer/Strohmann/Strohfrau	52
5.4.12	Darlegungs- und Beweislast	53
6.	Gesellschafterversammlung	55
6.1	Einberufung der Gesellschafterversammlung	55
6.2	Formvorschriften für die Einladung	55
6.2.1	Ort der Versammlung	55
6.2.2	Form und Frist der Einladung	56
6.2.3	Tagesordnung	56
6.3	Stimmrechte	57
6.4	Protokollierung	57
7.	Die Rechte und Pflichten der Gesellschafter	60
7.1	Die Gesellschafter, die wahren Geschäftsherren	60
7.1.1	Erteilung von Weisungen	60
7.1.2	Katalog zustimmungsbedürftiger Geschäfte	60
7.1.2.1	Wirkung nur im Innenverhältnis	60
7.1.2.2	Regelung der Zustimmungspflicht durch Gesellschaftsvertrag und Gesellschafterbeschluss	61
7.2	Ergebnisbeteiligung	61
7.3	Entnahmeregelung	62
7.4	Tätigkeitsvergütung	62
7.5	Rechnungswesen und Buchführung	62

7.6	Informations- und Kontrollrechte	63
7.7	Wettbewerbsverbote für Geschäftsführer und Gesellschafter	63
7.7.1	Wettbewerbsverbot der Geschäftsführer.....	63
7.7.2	Wettbewerbsverbot der Gesellschafter	64
7.8	Pflichten bei Führungslosigkeit der Gesellschaft.....	64
8.	Aufsichtsrat, Beirat	65
9.	Existenz vernichtender Eingriff.....	67
10.	Sonstiges	69
10.1	Liquidation der Gesellschaft	69
10.2	Unternehmenslose Gesellschaften	70
10.2.1	Vorratsgründung.....	70
10.2.2	Verwendung eines gebrauchten GmbH-Mantels.....	71
10.2.3	Haftungsrisiken	71
10.3	Bekanntmachung, Kosten.....	72
10.4	Schiedsgerichtsvereinbarung	72
10.5	Salvatorische Klausel	73
11.	Steuerrecht	74
11.1	Körperschaft- und Gewerbesteuerpflicht der GmbH.....	74
11.2	Abgeltungssteuer.....	75
12.	Gesellschaftsverträge	77
12.1	Gründungsvollmacht	77
12.2	Einfache Satzung für eine Komplementär-GmbH	78
12.3	Beispiel für eine GmbH-Satzung für eine Familien-GmbH mit Aufsichtsrat.....	80
13.	Geschäftsordnung für die Geschäftsführung	91
14.	Besondere Regelungen im Gesellschaftsvertrag	93
14.1	Weitere Regelungen für Familiengesellschaften	93
14.2	Personalistisch geprägte GmbH mit Mehrheitsgesellschafter.....	93
14.3	Sacheinlage	94
14.4	Beherrschungs- und Gewinnabführungsverträge.....	94

Inhaltsverzeichnis	XIII
14.5 Bewertungsregelungen	95
14.6 Wettbewerbsverbot für Gesellschafter	96
15. Liste der Gesellschafter	98
16. Einladung zur Gesellschafterversammlung	99
16.1 Schriftliche Beschlussfassung	99
16.2 Einberufung einer Gesellschafterversammlung	101
16.3 Muster für ein Einberufungsverlangen durch eine Minderheit	103
16.4 Minderheitenrecht zur Ergänzung der Tagesordnung	104
16.5 Verzicht auf die Einhaltung der Form- und Fristvorschriften	105
16.6 Teilnahmerecht	105
16.7 Stimmrechtsvollmacht	106
17. Muster von Gesellschafterbeschlüssen und Protokoll	109
17.1 Katalog zustimmungsbedürftiger Geschäfte	109
17.2 Feststellung des Jahresabschlusses und Entlastung der Geschäftsführung	111
17.3 Abberufung der Geschäftsführer und Entlastung	111
17.4 Information über den Verlust des halben Kapitals	112
17.5 Muster für ein Protokoll über eine Gesellschafterversammlung	112
18. Fallbeispiel	116
Erwerb der Formulare und Musterverträge	121
Bestellformular	122
Stichwortverzeichnis	129

