

Gesellschaftsrecht

von

Dr. Bernhard Rieder

Rechtsanwalt in Wien

und

MMag. Dr. Daniela Huemer, LL.M. (Harvard)

Rechtsanwältin in Linz

3., überarbeitete Auflage

Wien 2013

facultas.wuv

Inhaltsverzeichnis

Vorwort zur 3. Auflage.....	5
Aus dem Vorwort zur 1. Auflage.....	6
Abkürzungsverzeichnis.....	21
Literaturübersicht (Auswahl).....	31
I. Allgemeiner Teil	33
A. Grundlagen	33
1. Gesellschaftsrecht als Sonderprivatrecht und Unternehmensrecht iwS.....	33
2. Die vier Merkmale einer Gesellschaft.....	34
a) Begründung durch Rechtsgeschäft/Gesellschaftsvertrag.....	34
b) Rechtsgemeinschaft mindestens zweier Personen.....	37
c) Gemeinsamer Zweck.....	37
d) Organisiertes Zusammenwirken.....	38
3. Gründe für die Bildung einer Gesellschaft.....	39
B. Numerus clausus im Gesellschaftsrecht	41
1. Allgemeines.....	41
2. Einfluss der Europäischen Union.....	42
3. Die einzelnen Rechtsformen im Überblick.....	42
C. Einteilung der Gesellschaften	43
1. Innen- und Außengesellschaften.....	43
2. Personen- und Kapitalgesellschaften.....	44
3. Personengesellschaften und Körperschaften.....	46
4. Gesellschaften ieS und Gesellschaften iwS.....	47
5. Typische und atypische Gesellschaften.....	47
D. Abgrenzung zu den „Rechtsgebilden“	48
1. Abgrenzung zur schlichten Rechtsgemeinschaft.....	48
2. Abgrenzung zur Körperschaft öffentlichen Rechts.....	48
3. Abgrenzung zur Privatstiftung.....	49
4. Abgrenzung zur Sparkasse.....	49
5. Abgrenzung zum Verein.....	50
a) Begriff, Rechtsnatur und Grundlagen.....	50
b) Vereinsgründung.....	51
c) Organe.....	51
d) Beendigung des Vereins.....	54
e) Behörden und Verfahren.....	54
6. Abgrenzung zum Unternehmen.....	55
7. Abgrenzung zum Konzern.....	55
8. Abgrenzung zur politischen Partei.....	57

E. Die Suche nach der geeigneten Gesellschaft	58
F. Die Gesellschaft: von der Wiege bis zur Bahre – ein kurzer Überblick	59
1. Gründung.....	60
a) Errichtung und Entstehung der Gesellschaft	60
b) Vorgründungsgesellschaft.....	60
c) Vorgesellschaft.....	61
d) Gründungsfehler	62
e) Konzessionssystem – Normativsystem.....	63
2. Organisation	64
a) Selbstorganschaft – Dritt-/Fremdorganschaft	64
b) Monokratisches Organ – Kollegialorgan	64
c) Arten von Gesellschaftsorganen	64
d) Dualistisches – monistisches System.....	66
3. Rechte und Pflichten der Gesellschafter	66
a) Vermögensrechtliche Rechte und Pflichten	66
b) Sonstige Rechte und Pflichten	70
4. Beendigung der Gesellschaft.....	71
G. Verbandsverantwortlichkeit	72
H. Europäisches Gesellschaftsrecht	73
1. Allgemeines.....	73
2. Supranationale Gesellschaftsformen.....	74
a) Bereits geschaffene supranationale Gesellschaftsformen.....	74
b) Supranationale Gesellschaftsformen in Planung	74
3. Richtlinien.....	76
a) Bereits verabschiedete Richtlinien	76
b) Richtlinien in Planung	80
4. Verordnungen	81
5. Empfehlungen	82
6. Kapitalverkehrsfreiheit und Niederlassungsfreiheit.....	82
I. Internationales Gesellschaftsrecht	83
J. Zum Abschluss einige Zahlen betreffend Gesellschaften in Österreich	86
II. Gesellschaft bürgerlichen Rechts	87
A. Begriff, Rechtsnatur und Grundlagen	87
B. Bedeutung und Anwendungsbereich	88
C. Gründung der GesbR	90
D. Innenverhältnis	91
1. Pflichten der Gesellschafter.....	91
a) Mitwirkungspflicht	91
b) Beitragspflicht.....	91

c) Konkurrenzverbot.....	93
d) Keine Nachschusspflicht.....	93
2. Rechte der Gesellschafter.....	94
3. Vermögensordnung.....	95
a) Anteil am Gesellschaftsvermögen.....	95
b) Gewinn- und Verlustverteilung.....	96
c) Gewinnentnahmerecht.....	97
4. Gesellschafterbeschlüsse.....	97
5. Geschäftsführung.....	98
E. Außenverhältnis.....	100
1. Vertretung.....	100
2. Haftungsordnung.....	100
F. Änderung der Gesellschafterstruktur.....	101
1. Eintritt eines Gesellschafters.....	101
2. Ausscheiden eines Gesellschafters.....	102
a) Freiwilliges Ausscheiden.....	102
b) Unfreiwilliges Ausscheiden.....	103
c) Rechtsfolgen.....	104
3. Gesellschafterwechsel – gleichzeitiger Ein- und Austritt.....	104
4. Tod eines Gesellschafters.....	104
G. Beendigung der GesbR.....	105
H. Wechsel der Rechtsform.....	106
III. Offene Gesellschaft.....	107
A. Allgemeines.....	107
1. Vorbemerkungen.....	107
2. Begriff, Rechtsnatur und Grundlagen.....	108
a) Firma und Firmenbildung.....	108
b) Zuordnung zu den Gesellschaftskategorien.....	109
c) Haftung der Gesellschafter.....	109
d) Rechtsfähigkeit.....	110
e) Gesamthandschaft.....	111
f) Anwendungsbereich (Zweckoffenheit).....	111
g) Mindestanzahl von zwei Gesellschaftern.....	112
h) Unternehmereigenschaft.....	113
3. Sitz und Geschäftsanschrift.....	115
B. Gründung der OG.....	115
1. Originäre Gründung.....	116
a) Phase 1: Errichtung.....	116
b) Phase 2: Entstehung.....	118
c) Zwischenphase: Vorgesellschaft („Vor-OG“).....	119
2. Derivative Gründung.....	121

C. Organisation der OG	122
1. Selbstorganschaft und Gestaltungsfreiheit.....	122
2. Gesellschafterbeschlüsse.....	123
a) Allgemeines	123
b) Einstimmigkeit oder Mehrstimmigkeit	123
c) Stimmrecht.....	125
3. Geschäftsführung	125
a) Definition	125
b) Erteilung, Entzug und Kündigung der Geschäftsführungsbefugnis	126
c) Erforderliche Beschlussmehrheiten	128
d) Rechte und Pflichten geschäftsführungsbefugter Gesellschafter	132
4. Vertretung.....	134
a) Definition und Umfang der Vertretungsbefugnis.....	134
b) Gesetzliche und vertragliche Vertretungsregelungen	135
c) Erteilung und Entzug der Vertretungsbefugnis.....	136
d) Firmenbucheintragung.....	136
D. Haftungsordnung der OG	137
1. Haftung der Gesellschaft.....	137
2. Haftung der Gesellschafter.....	137
a) Art und Umfang der Haftung	138
b) Einwendungen des Gesellschafters.....	139
c) Haftungstheorie – Erfüllungstheorie.....	139
d) Haftung des eintretenden Gesellschafters.....	140
e) Haftung des ausscheidenden Gesellschafters	141
f) Haftung bei Auflösung der Gesellschaft	142
g) Haftung in der Insolvenz	142
h) Gesellschafter als Gesellschaftsgläubiger.....	143
E. Rechte und Pflichten der Gesellschafter	144
1. Rechte und Pflichten vermögensrechtlicher Natur.....	144
a) Einlageleistung und Kapitalanteil.....	144
b) Gewinn- und Verlustverteilung	146
c) Entnahmerecht	147
2. Sonstige Rechte und Pflichten.....	148
a) Kontrollrechte	148
b) actio pro socio.....	149
c) Wettbewerbsverbot	149
d) Treuepflicht und Gleichbehandlung.....	151
F. Veränderung der Gesellschafterstruktur	152
1. Allgemeines.....	152
2. Eintritt des Gesellschafters.....	153
3. Ausscheiden des Gesellschafters.....	153
a) Freiwilliges Ausscheiden	154

b) Unfreiwilliges Ausscheiden	154
c) Rechtsfolgen des Ausscheidens	155
4. Gleichzeitiger Ein- und Austritt (Übertragung der Mitgliedschaft)	157
5. Tod des Gesellschafters	157
G. Beendigung der OG	160
1. Auflösung	160
a) Gesetzliche Auflösungsgründe	160
b) Vertragliche Auflösungsgründe	164
c) Fortsetzungsbeschluss gemäß § 141 UGB	164
2. Abwicklung/Liquidation	165
a) Allgemeines	165
b) Liquidationsverfahren	166
c) Ausnahmsweises Unterbleiben einer Abwicklung/Liquidation..	167
d) Löschung aus dem Firmenbuch	168
H. Wechsel der Rechtsform	169
IV. Kommanditgesellschaft	170
A. Allgemeines	170
1. Vorbemerkungen	170
2. Begriff, Rechtsnatur und Grundlagen	170
B. Besonderheiten bei der Gründung der KG	172
1. Originäre Gründung	172
2. Derivative Gründung	172
C. Besonderheiten bei der Organisation der KG	173
1. Geschäftsführung	173
2. Vertretung	175
D. Besonderheiten bei der Haftungsordnung	176
1. Haftung der Gesellschaft	176
2. Haftung des Komplementärs	176
3. Haftung des Kommanditisten	176
a) Art und Umfang der Haftung	177
b) Verhältnis Haftsumme zu Pflichteinlage	178
c) Nachträgliche Veränderungen der Haftsumme	179
d) Auskunftspflicht des Kommanditisten	180
e) Haftung des Kommanditisten vor Eintragung	180
f) Haftung des eintretenden Kommanditisten	181
g) Haftung des ausscheidenden Kommanditisten	182
E. Rechte und Pflichten der Gesellschafter	183
1. Rechte und Pflichten vermögensrechtlicher Natur	183
a) Einlageleistung und Kapitalanteil	183
b) Gewinn- und Verlustverteilung	184
c) Entnahmerecht	185

2. Sonstige Rechte und Pflichten.....	186
a) Kontrollrechte	186
b) actio pro socio.....	187
c) Wettbewerbsverbot	188
d) Gesellschafterbeschlüsse	188
F. Besonderheiten bei der Veränderung der Gesellschafterstruktur ..	189
1. Eintritt des Kommanditisten	189
2. Ausscheiden des Kommanditisten	189
3. Gleichzeitiger Ein- und Austritt (Wechsel eines Kommanditisten).....	189
4. Tod des Kommanditisten.....	190
G. Beendigung der KG	190
H. Sonderformen der KG.....	191
1. GmbH & Co KG	191
a) Begriff.....	191
b) Motive für die Gründung.....	193
c) Besonderheit gegenüber der gesetzestypischen KG	194
d) Gründung	195
2. Publikums-KG.....	196
V. Europäische wirtschaftliche Interessenvereinigung	197
A. Vorbemerkungen	197
B. Begriff, Rechtsnatur und Grundlagen.....	197
C. Gründung der EWIV	198
D. Organisation der EWIV	199
E. Haftungsordnung der EWIV	200
F. Rechte und Pflichten der Gesellschafter	200
G. Veränderung der Gesellschafterstruktur	200
H. Beendigung der EWIV.....	201
VI. Stille Gesellschaft.....	202
A. Begriff, Rechtsnatur und Grundlagen.....	202
B. Abgrenzung zu anderen Rechtsverhältnissen	204
C. Bedeutung und Anwendungsbereich	205
D. Gründung der stG	205
E. Vermögen – Einlage und Beteiligung am Ergebnis	205
F. Beendigung der stG	207
1. Auflösung	207
2. Auseinandersetzung	209

VII. Gesellschaft mit beschränkter Haftung	211
A. Begriff, Rechtsnatur und Grundlagen	211
1. Eigenschaften.....	211
2. Trennungsprinzip/Haftungsprivileg/Durchgriff.....	213
3. Gesellschaftszweck und Unternehmensgegenstand.....	215
4. Geschäftsanteil/Stammeinlage/Stammkapital.....	216
B. Bedeutung und Anwendungsbereich	218
C. Gründung der GmbH	219
1. Ablauf einer einfachen (Bar-)Gründung.....	219
a) Phase 1: Vorgründungsstadium.....	219
b) Phase 2: Gründungsstadium.....	220
c) Phase 3: Entstehung.....	225
2. Sachgründung.....	227
a) Allgemeines.....	227
b) Unternehmensfortführung – § 6a Abs 2 und 3.....	229
c) Gründungsprüfung – § 6a Abs 4.....	229
d) Verdeckte Sacheinlage.....	230
3. Mantelgründung.....	230
4. Gründungshaftung.....	231
a) Handelndenhaftung.....	231
b) Gründerhaftung.....	231
D. Organe der GmbH	232
1. Geschäftsführer.....	232
a) Allgemeines.....	232
b) Bestellung.....	233
c) Abberufung.....	236
d) Rücktritt.....	238
e) Anmeldung zum Firmenbuch.....	238
f) Vertretung.....	239
g) Geschäftsführung.....	243
h) Sonstige Rechte und Pflichten.....	244
i) Haftung.....	249
j) Entlastung.....	252
2. Aufsichtsrat.....	253
a) Obligatorischer Aufsichtsrat.....	253
b) Fakultativer Aufsichtsrat.....	254
c) Aufsichtsratsmitglieder.....	255
d) Organisation.....	260
e) Aufgaben.....	263
f) Haftung.....	266
3. Generalversammlung.....	266
a) Allgemeines.....	266
b) Gesellschafterbeschluss.....	267

c) Einberufung der Generalversammlung.....	271
d) Leitung der Generalversammlung	273
e) Beschlussfähigkeit	273
f) Stimmrecht.....	273
g) Niederschrift	275
h) Fehlerhafte Beschlüsse	275
4. Abschlussprüfer.....	279
E. Rechtsstellung der Gesellschafter	279
1. Erwerb und Verlust der Gesellschafterstellung	279
a) Erwerb.....	279
b) Verlust.....	280
c) Gesellschafterausschlussgesetz.....	280
2. Geschäftsanteil	282
a) Übertragung und Vererblichkeit.....	282
b) Übertragung von Teilen eines Geschäftsanteiles	284
c) Übertragungsbeschränkungen.....	284
d) Verpfändung.....	285
e) Übertragung im Exekutionsverfahren/Pfändung	286
f) Mitberechtigung am Geschäftsanteil	286
g) Kein Erwerb eigener Anteile	287
3. Rechte.....	287
a) Vermögensrechte.....	287
b) Herrschafts- und Mitverwaltungsrechte	288
c) Minderheitsrechte	288
4. Pflichten.....	290
a) Leistung der Einlage	290
b) Nachschusspflicht	293
c) Nebenleistungspflichten.....	294
d) Treuepflicht	294
e) Gleichbehandlung.....	295
5. Verbot der Einlagenrückgewähr	295
a) Einlagenrückgewähr	295
b) Folgen	297
c) Verdeckte Gewinnausschüttung.....	298
6. Eigenkapital ersetzende Gesellschafterleistungen	299
a) Einleitung.....	299
b) Gesellschafter	300
c) Gesellschaft.....	300
d) Krise.....	301
e) Kredit	301
f) Sanierungsprivileg	301
g) Folgen	301
F. Änderungen des Gesellschaftsvertrages	302

G. Kapitalmaßnahmen	304
1. Kapitalerhöhung	304
a) Ordentliche Kapitalerhöhung	304
b) Nominelle Kapitalerhöhung	306
2. Kapitalherabsetzung	307
a) Ordentliche Kapitalherabsetzung	308
b) Vereinfachte (nominelle) Kapitalherabsetzung	310
c) Kapitalherabsetzung durch Einziehung von Geschäftsanteilen ..	311
d) Kapitalherabsetzung verbunden mit Kapitalerhöhung (Kapitalschnitt)	311
H. Beendigung der GmbH	312
1. Auflösung	312
a) Allgemeines	312
b) Auflösungsstatbestände	313
c) Firmenbuch	314
d) Fortsetzung der aufgelösten Gesellschaft	314
2. Abwicklung/Liquidation	314
a) Ablauf	314
b) Liquidatoren	315
c) Zweck und Besonderheiten	316
d) Nachtragsliquidation	317
I. Wechsel der Rechtsform	317
VIII. Aktiengesellschaft	318
A. Begriff, Rechtsnatur und Grundlagen	318
1. Eigenschaften	318
2. Trennungsprinzip/Haftungsprivileg/Durchgriff	319
3. Gesellschaftszweck und Unternehmensgegenstand	320
4. Einlage/Aktie/Grundkapital/Gesellschaftsvermögen	320
a) Begriffe	320
b) Aktiengattungen und -typen	321
B. Bedeutung und Anwendungsbereich	328
C. Rechtsquellen	329
1. Für sämtliche AG maßgebliche Rechtsquellen	329
2. Für börsennotierte AG maßgebliche Rechtsquellen	329
D. Gründung der AG	331
1. Ablauf einer einfachen (Bar-)Gründung	332
a) Phase 1: Vorgründungsstadium	332
b) Phase 2: Gründungsstadium	333
c) Phase 3: Entstehung	336
2. Ablauf einer qualifizierten Gründung	337
a) Phase 2: Gründungsstadium	337
b) Phase 3: Entstehung	338

3. Nachgründung	339
4. Mantelgründung	340
5. Gründungshaftung	340
6. Geltendmachung von Gründungsmängeln	342
E. Organe der AG	342
1. Vorstand	343
a) Allgemeines	343
b) Bestellung	343
c) Abberufung	345
d) Rücktritt	347
e) Anmeldung zum Firmenbuch	347
f) Kompetenzen	348
g) Pflichten des Vorstandes bzw einzelner Vorstandsmitglieder	352
h) Haftung	354
i) Entlastung	357
2. Aufsichtsrat	357
a) Allgemeines	357
b) Bestellung	359
c) Dauer und Beendigung	360
d) Vergütung/Aufwandersatz	361
e) Organisation	362
f) Aufgaben	362
g) Haftung	365
3. Hauptversammlung	365
a) Allgemeines	365
b) Willensbildung durch Aktionärsbeschluss	366
c) Kompetenzen der Hauptversammlung/Gegenstände der Beschlussfassung	366
d) Einberufung der Hauptversammlung	368
e) Gang der Hauptversammlung	371
f) Fehlerhafte Beschlüsse	378
4. Abschlussprüfer	382
F. Rechtsstellung der Aktionäre	382
1. Erwerb und Verlust der Gesellschafterstellung	382
a) Erwerb	382
b) Verlust	383
2. Rechte	383
a) Vermögensrechte	383
b) Herrschafts- und Mitverwaltungsrechte	384
c) Minderheitenrechte	385
d) Sonderrechte	386
3. Pflichten	386
a) Leistung der übernommenen Einlage	386
b) Keine Nachschusspflicht	387

c) Nebenleistungspflichten.....	387
d) Treuepflicht.....	387
e) Gleichbehandlung.....	387
G. Kapitalmaßnahmen	388
1. Kapitalerhöhung.....	388
a) Ordentliche Kapitalerhöhung.....	389
b) Bedingte Kapitalerhöhung.....	392
c) Genehmigtes Kapital.....	394
d) Nominelle Kapitalerhöhung.....	397
e) Wandel- und Gewinnschuldverschreibungen.....	397
f) Genussrechte.....	398
2. Kapitalherabsetzung.....	399
a) Effektive (ordentliche) Kapitalherabsetzung.....	399
b) Vereinfachte (nominelle) Kapitalherabsetzung.....	401
c) Kapitalherabsetzung durch Einziehung von Aktien.....	402
d) Kapitalherabsetzung verbunden mit Kapitalerhöhung (Kapitalschnitt).....	402
H. Beendigung der AG	403
1. Auflösung.....	403
a) Gesetzliche Auflösungsgründe.....	403
b) Vertragliche Auflösungsgründe.....	404
c) Fortsetzungsbeschluss.....	404
2. Abwicklung/Liquidation.....	405
a) Allgemeines.....	405
b) Liquidationsverfahren.....	405
I. Wechsel der Rechtsform	406
IX. Europäische Aktiengesellschaft	407
A. Begriff, Rechtsnatur und Grundlagen	407
B. Rechtsquellen	408
C. Gründung der SE	408
D. Organe der SE	409
E. Arbeitnehmermitbestimmung	412
F. Beendigung der SE	413
G. Unterschiede AG – SE (tabellarisch)	414
X. Genossenschaft	416
A. Begriff, Rechtsnatur und Grundlagen	416
1. Allgemeines.....	416
2. Haftung.....	417
3. Förderungsauftrag.....	418
4. Geschäftsanteil/Nennkapital.....	418

B. Bedeutung und Anwendungsbereich	419
C. Gründung der Genossenschaft	419
D. Organe der Genossenschaft	420
1. Vorstand.....	420
2. Aufsichtsrat	421
3. Generalversammlung	422
4. Revisor	423
5. Sonstige Organe	423
E. Rechtsstellung der Mitglieder	424
1. Erwerb der Mitgliedschaft.....	424
2. Verlust der Mitgliedschaft.....	424
3. Rechte.....	424
4. Pflichten.....	425
F. Änderungen des Genossenschaftsvertrages	425
G. Beendigung der Genossenschaft	426
XI. Europäische Genossenschaft	427
XII. Privatstiftung	428
A. Begriff, Rechtsnatur und Grundlagen	428
B. Bedeutung und Anwendungsbereich	430
C. Gründung der PS	430
D. Organe der PS	432
E. Beendigung der PS	434
XIII. Umgründungen	436
A. Einleitung	436
B. Verschmelzung	437
1. Definition und Arten.....	437
2. Ablauf.....	438
a) Vorbereitung.....	439
b) Beschlussfassung	441
c) Firmenbuchverfahren.....	442
3. Wirkungen	442
4. Anfechtung und Überprüfung des Umtauschverhältnisses	443
5. Kapitalerhöhung.....	443
6. Unterbleiben der Gewährung von Anteilen.....	444
7. Gläubigerschutz.....	444
8. Haftung.....	445
9. Vereinfachte Verschmelzung.....	446
10. Grenzüberschreitende Verschmelzung	447

C. Umwandlung	448
1. Formwechselnde Umwandlung.....	448
a) AG in GmbH.....	448
b) GmbH in AG.....	449
2. Übertragende Umwandlung nach dem UmwG.....	449
a) Verschmelzende Umwandlung	449
b) Errichtende Umwandlung.....	450
D. Spaltung	451
1. Definition und Arten.....	451
2. Ablauf.....	452
a) Vorbereitung.....	452
b) Beschlussfassung	455
c) Firmenbuchverfahren.....	456
3. Wirkungen.....	456
4. Barabfindungsangebot – Anfechtung und Überprüfung	456
5. Haftung, Gläubigerschutz und Schutz Dritter	457
E. Einbringung	457
F. Realteilung	458
G. Zusammenschluss	459
Stichwortverzeichnis	461