

Gesellschaftsrecht

von

Dr. Bernhard Rieder

Rechtsanwalt in Wien

und

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

Rechtsanwältin in Linz

4., überarbeitete Auflage

Wien 2016

facultas

Inhaltsverzeichnis

Vorwort zur 4. 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	89
C. Gründung der GesbR	91
D. Innenverhältnis	92
1. Pflichten der Gesellschafter.....	93
a) Mitwirkungs- und Interessenwahrungspflicht	93
b) Gleichbehandlungsgebot.....	94
c) Beitragspflicht.....	94

d) Keine Nachschusspflicht.....	96
e) Konkurrenzverbot.....	96
f) Sonstige Pflichten.....	97
g) Durchsetzung von Gesellschaftsansprüchen.....	97
2. Rechte der Gesellschafter.....	98
3. Vermögensordnung.....	98
a) Anteil am Gesellschaftsvermögen.....	98
b) Gewinn- und Verlustverteilung.....	100
c) Gewinnausschüttung und Entnahmen.....	101
4. Gesellschafterbeschlüsse.....	102
5. Geschäftsführung.....	103
E. Außenverhältnis.....	105
1. Vertretung.....	105
2. Haftungsordnung.....	107
F. Änderung der Gesellschafterstruktur.....	108
1. Rechtsübergang.....	108
2. Haftung des eintretenden und des ausscheidenden Gesellschafters.....	109
3. Auseinandersetzung mit dem ausscheidenden Gesellschafter.....	110
4. Fortsetzung mit den Erben.....	111
G. Beendigung der GesbR.....	111
1. Auflösung.....	112
2. Liquidation.....	114
H. Wechsel der Rechtsform.....	116
III. Offene Gesellschaft.....	119
A. Allgemeines.....	119
1. Vorbemerkungen.....	119
2. Begriff, Rechtsnatur und Grundlagen.....	120
a) Firma und Firmenbildung.....	120
b) Zuordnung zu den Gesellschaftskategorien.....	121
c) Haftung der Gesellschafter.....	121
d) Rechtsfähigkeit.....	122
e) Gesamthandschaft.....	123
f) Anwendungsbereich (Zweckoffenheit).....	123
g) Mindestanzahl von zwei Gesellschaftern.....	124
h) Unternehmereigenschaft.....	125
3. Sitz und Geschäftsanschrift.....	127
B. Gründung der OG.....	127
1. Originäre Gründung.....	128
a) Phase 1: Errichtung.....	128
b) Phase 2: Entstehung.....	130
c) Zwischenphase: Vorgesellschaft („Vor-OG“).....	131
2. Derivative Gründung.....	133

C. Organisation der OG	134
1. Selbstorganschaft und Gestaltungsfreiheit.....	134
2. Gesellschafterbeschlüsse.....	135
a) Allgemeines.....	135
b) Einstimmigkeit oder Mehrstimmigkeit.....	135
c) Stimmrecht.....	137
3. Geschäftsführung.....	137
a) Definition.....	137
b) Erteilung, Entzug und Kündigung der Geschäftsführungsbefugnis.....	138
c) Erforderliche Beschlussmehrheiten.....	140
d) Rechte und Pflichten geschäftsführungsbefugter Gesellschafter.....	144
4. Vertretung.....	146
a) Definition und Umfang der Vertretungsbefugnis.....	146
b) Gesetzliche und vertragliche Vertretungsregelungen.....	147
c) Erteilung und Entzug der Vertretungsbefugnis.....	148
d) Firmenbucheintragung.....	149
D. Haftungsordnung der OG	149
1. Haftung der Gesellschaft.....	149
2. Haftung der Gesellschafter.....	150
a) Art und Umfang der Haftung.....	150
b) Einwendungen des Gesellschafters.....	151
c) Haftungstheorie – Erfüllungstheorie.....	152
d) Haftung des eintretenden Gesellschafters.....	152
e) Haftung des ausscheidenden Gesellschafters.....	153
f) Haftung bei Auflösung der Gesellschaft.....	154
g) Haftung in der Insolvenz.....	155
h) Gesellschafter als Gesellschaftsgläubiger.....	155
E. Rechte und Pflichten der Gesellschafter	156
1. Rechte und Pflichten vermögensrechtlicher Natur.....	157
a) Einlageleistung und Kapitalanteil.....	157
b) Gewinn- und Verlustverteilung.....	159
c) Entnahmerecht.....	160
2. Sonstige Rechte und Pflichten.....	161
a) Kontrollrechte.....	161
b) actio pro socio.....	162
c) Wettbewerbsverbot.....	163
d) Treuepflicht, Mitwirkung- und Interessenswahrung, Gleichbehandlung.....	165
F. Veränderung der Gesellschafterstruktur	166
1. Allgemeines.....	166
2. Eintritt des Gesellschafters.....	166

3. Ausscheiden des Gesellschafters.....	167
a) Freiwilliges Ausscheiden	167
b) Unfreiwilliges Ausscheiden	168
c) Rechtsfolgen des Ausscheidens	169
4. Gleichzeitiger Ein- und Austritt (Übertragung der Mitgliedschaft).....	170
5. Tod des Gesellschafters	171
G. Beendigung der OG	173
1. Auflösung	174
a) Gesetzliche Auflösungsgründe.....	174
b) Vertragliche Auflösungsgründe.....	178
c) Fortsetzungsbeschluss gemäß § 141 UGB	178
2. Abwicklung/Liquidation	179
a) Allgemeines	179
b) Liquidationsverfahren	179
c) Ausnahmsweises Unterbleiben einer Abwicklung/Liquidation..	181
d) Löschung aus dem Firmenbuch	182
H. Wechsel der Rechtsform	182
IV. Kommanditgesellschaft	185
A. Allgemeines	185
1. Vorbemerkungen	185
2. Begriff, Rechtsnatur und Grundlagen	185
B. Besonderheiten bei der Gründung der KG	187
1. Originäre Gründung	187
2. Derivative Gründung.....	187
C. Besonderheiten bei der Organisation der KG.....	189
1. Geschäftsführung	189
2. Vertretung.....	190
D. Besonderheiten bei der Haftungsordnung	191
1. Haftung der Gesellschaft.....	191
2. Haftung des Komplementärs.....	191
3. Haftung des Kommanditisten.....	191
a) Art und Umfang der Haftung.....	192
b) Verhältnis Haftsumme zu Pflichteinlage.....	194
c) Nachträgliche Veränderungen der Haftsumme	194
d) Auskunftspflicht des Kommanditisten.....	195
e) Haftung des Kommanditisten vor Eintragung	196
f) Haftung des eintretenden Kommanditisten	196
g) Haftung des ausscheidenden Kommanditisten	197
E. Rechte und Pflichten der Gesellschafter	198
1. Rechte und Pflichten vermögensrechtlicher Natur.....	198
a) Einlageleistung und Kapitalanteil.....	198
b) Gewinn- und Verlustverteilung.....	199

c) Entnahmerecht	200
2. Sonstige Rechte und Pflichten.....	201
a) Kontrollrechte	201
b) actio pro socio.....	203
c) Wettbewerbsverbot	203
d) Gesellschafterbeschlüsse	204
F. Besonderheiten bei der Veränderung der Gesellschafterstruktur ..	204
1. Eintritt des Kommanditisten	204
2. Ausscheiden des Kommanditisten	204
3. Gleichzeitiger Ein- und Austritt (Wechsel eines Kommanditisten).....	205
4. Tod des Kommanditisten.....	205
G. Beendigung der KG.....	205
H. Sonderformen der KG.....	206
1. GmbH & Co KG	207
a) Begriff.....	207
b) Motive für die Gründung.....	209
c) Besonderheit gegenüber der gesetzestypischen KG	210
d) Gründung.....	211
2. Publikums-KG.....	211
V. Europäische wirtschaftliche Interessenvereinigung.....	213
A. Vorbemerkungen	213
B. Begriff, Rechtsnatur und Grundlagen.....	213
C. Gründung der EWIV	214
D. Organisation der EWIV	215
E. Haftungsordnung der EWIV	216
F. Rechte und Pflichten der Gesellschafter	216
G. Veränderung der Gesellschafterstruktur	216
H. Beendigung der EWIV.....	217
VI. Stille Gesellschaft.....	219
A. Begriff, Rechtsnatur und Grundlagen.....	219
B. Abgrenzung zu anderen Rechtsverhältnissen	221
C. Bedeutung und Anwendungsbereich	222
D. Gründung der stG	222
E. Vermögen – Einlage und Beteiligung am Ergebnis	223
F. Beendigung der stG	225
1. Auflösung.....	225
2. Auseinandersetzung	227

VII. Gesellschaft mit beschränkter Haftung	229
A. Begriff, Rechtsnatur und Grundlagen	229
1. Eigenschaften	229
2. Trennungsprinzip/Haftungsprivileg/Durchgriff	231
3. Gesellschaftszweck und Unternehmensgegenstand	233
4. Geschäftsanteil/Stammeinlage/Stammkapital	234
B. Bedeutung und Anwendungsbereich	238
C. Gründung der GmbH	238
1. Ablauf einer einfachen (Bar-)Gründung	238
a) Phase 1: Vorgründungsstadium	238
b) Phase 2: Gründungsstadium	239
c) Phase 3: Entstehung	244
2. Sachgründung	246
a) Allgemeines	246
b) Unternehmensfortführung – § 6a Abs 2 und 3	248
c) Gründungsprüfung – § 6a Abs 4	248
d) Verdeckte Sacheinlage	249
3. Mantelgründung	249
4. Gründungshaftung	250
a) Handelndenhaftung	250
b) Gründerhaftung	250
D. Organe der GmbH	251
1. Geschäftsführer	251
a) Allgemeines	251
b) Bestellung	252
c) Abberufung	255
d) Rücktritt	257
e) Anmeldung zum Firmenbuch	258
f) Vertretung	258
g) Geschäftsführung	262
h) Sonstige Rechte und Pflichten	264
i) Haftung	268
j) Entlastung	272
2. Aufsichtsrat	273
a) Obligatorischer Aufsichtsrat	273
b) Fakultativer Aufsichtsrat	274
c) Aufsichtsratsmitglieder	275
d) Organisation	280
e) Aufgaben	283
f) Haftung	286
3. Generalversammlung	287
a) Allgemeines	287
b) Gesellschafterbeschluss	287

c) Einberufung der Generalversammlung.....	291
d) Leitung der Generalversammlung	293
e) Beschlussfähigkeit	294
f) Stimmrecht.....	294
g) Niederschrift	296
h) Fehlerhafte Beschlüsse	296
4. Abschlussprüfer.....	300
E. Rechtsstellung der Gesellschafter	300
1. Erwerb und Verlust der Gesellschafterstellung.....	300
a) Erwerb.....	300
b) Verlust.....	301
c) Gesellschafterausschlussgesetz.....	301
2. Geschäftsanteil	303
a) Übertragung und Vererblichkeit.....	303
b) Übertragung von Teilen eines Geschäftsanteiles	305
c) Übertragungsbeschränkungen.....	305
d) Verpfändung.....	306
e) Übertragung im Exekutionsverfahren/Pfändung	307
f) Mitberechtigung am Geschäftsanteil	307
g) Kein Erwerb eigener Anteile	308
3. Rechte.....	308
a) Vermögensrechte.....	308
b) Herrschafts- und Mitverwaltungsrechte	309
c) Minderheitsrechte	309
4. Pflichten.....	311
a) Leistung der Einlage.....	311
b) Nachschusspflicht	314
c) Nebenleistungspflichten.....	315
d) Treuepflicht.....	316
e) Gleichbehandlung.....	316
5. Verbot der Einlagenrückgewähr.....	316
a) Einlagenrückgewähr	316
b) Folgen	318
c) Verdeckte Gewinnausschüttung.....	319
6. Eigenkapital ersetzende Gesellschafterleistungen	320
a) Einleitung.....	320
b) Gesellschafter	321
c) Gesellschaft.....	322
d) Krise.....	322
e) Kredit.....	322
f) Sanierungsprivileg	323
g) Folgen	323
F. Änderungen des Gesellschaftsvertrages	323

G. Kapitalmaßnahmen	325
1. Kapitalerhöhung	325
a) Ordentliche Kapitalerhöhung	326
b) Nominelle Kapitalerhöhung	328
2. Kapitalherabsetzung	329
a) Ordentliche Kapitalherabsetzung	330
b) Vereinfachte (nominelle) Kapitalherabsetzung	331
c) Kapitalherabsetzung durch Einziehung von Geschäftsanteilen	332
d) Kapitalherabsetzung verbunden mit Kapitalerhöhung (Kapitalschnitt)	333
H. Beendigung der GmbH	333
1. Auflösung	333
a) Allgemeines	333
b) Auflösungsstatbestände	334
c) Firmenbuch	335
d) Fortsetzung der aufgelösten Gesellschaft	335
2. Abwicklung/Liquidation	336
a) Ablauf	336
b) Liquidatoren	336
c) Zweck und Besonderheiten	337
d) Nachtragsliquidation	338
I. Wechsel der Rechtsform	339
VIII. Aktiengesellschaft	341
A. Begriff, Rechtsnatur und Grundlagen	341
1. Eigenschaften	341
2. Trennungsprinzip/Haftungsprivileg/Durchgriff	342
3. Gesellschaftszweck und Unternehmensgegenstand	343
4. Einlage/Aktie/Grundkapital/Gesellschaftsvermögen	343
a) Begriffe	343
b) Aktiegattungen und -typen	344
B. Bedeutung und Anwendungsbereich	351
C. Rechtsquellen	352
1. Für sämtliche AG maßgebliche Rechtsquellen	352
2. Für börsennotierte AG maßgebliche Rechtsquellen	352
D. Gründung der AG	354
1. Ablauf einer einfachen (Bar-)Gründung	355
a) Phase 1: Vorgründungsstadium	356
b) Phase 2: Gründungsstadium	356
c) Phase 3: Entstehung	359
2. Ablauf einer qualifizierten Gründung	360

a) Phase 2: Gründungsstadium	360
b) Phase 3: Entstehung	362
3. Nachgründung	362
4. Mantelgründung	363
5. Gründungshaftung	364
6. Geltendmachung von Gründungsmängeln	365
E. Organe der AG	366
1. Vorstand	366
a) Allgemeines	366
b) Bestellung	367
c) Abberufung	369
d) Rücktritt	370
e) Anmeldung zum Firmenbuch	371
f) Kompetenzen	371
g) Pflichten des Vorstandes bzw einzelner Vorstandsmitglieder	376
h) Haftung	378
i) Entlastung	380
2. Aufsichtsrat	381
a) Allgemeines	381
b) Bestellung	382
c) Dauer und Beendigung	384
d) Vergütung/Aufwandersatz	385
e) Organisation	385
f) Aufgaben	386
g) Haftung	389
3. Hauptversammlung	389
a) Allgemeines	389
b) Willensbildung durch Aktionärsbeschluss	390
c) Kompetenzen der Hauptversammlung/ Gegenstände der Beschlussfassung	391
d) Einberufung der Hauptversammlung	392
e) Gang der Hauptversammlung	396
f) Fehlerhafte Beschlüsse	403
4. Abschlussprüfer	407
F. Rechtsstellung der Aktionäre	407
1. Erwerb und Verlust der Gesellschafterstellung	407
a) Erwerb	407
b) Verlust	408
2. Rechte	408
a) Vermögensrechte	408
b) Herrschafts- und Mitverwaltungsrechte	409
c) Minderheitenrechte	410

d) Sonderrechte	411
3. Pflichten.....	411
a) Leistung der übernommenen Einlage	411
b) Keine Nachschusspflicht.....	412
c) Nebenleistungspflichten.....	412
d) Treuepflicht.....	412
e) Gleichbehandlung.....	412
G. Kapitalmaßnahmen	413
1. Kapitalerhöhung.....	413
a) Ordentliche Kapitalerhöhung.....	414
b) Bedingte Kapitalerhöhung.....	417
c) Genehmigtes Kapital	419
d) Nominelle Kapitalerhöhung.....	422
e) Wandel- und Gewinnschuldverschreibungen	422
f) Genussrechte.....	423
2. Kapitalherabsetzung.....	424
a) Effektive (ordentliche) Kapitalherabsetzung.....	425
b) Vereinfachte (nominelle) Kapitalherabsetzung.....	426
c) Kapitalherabsetzung durch Einziehung von Aktien	427
d) Kapitalherabsetzung verbunden mit Kapitalerhöhung (Kapitalschnitt).....	427
H. Beendigung der AG	428
1. Auflösung.....	428
a) Gesetzliche Auflösungsgründe.....	428
b) Vertragliche Auflösungsgründe.....	430
c) Fortsetzungsbeschluss.....	430
2. Abwicklung/Liquidation	430
a) Allgemeines	430
b) Liquidationsverfahren.....	431
I. Wechsel der Rechtsform	432
IX. Europäische Aktiengesellschaft	433
A. Begriff, Rechtsnatur und Grundlagen	433
B. Rechtsquellen	434
C. Gründung der SE	434
D. Organe der SE	435
E. Arbeitnehmermitbestimmung	438
F. Beendigung der SE	439
G. Unterschiede AG – SE (tabellarisch)	440

X. Genossenschaft	443
A. Begriff, Rechtsnatur und Grundlagen	443
1. Allgemeines.....	443
2. Haftung.....	444
3. Förderungsauftrag	445
4. Geschäftsanteil/Nennkapital	445
B. Bedeutung und Anwendungsbereich	446
C. Gründung der Genossenschaft	446
D. Organe der Genossenschaft	447
1. Vorstand.....	447
2. Aufsichtsrat	448
3. Generalversammlung	449
4. Revisor	450
5. Sonstige Organe	451
E. Rechtsstellung der Mitglieder	451
1. Erwerb der Mitgliedschaft.....	451
2. Verlust der Mitgliedschaft.....	451
3. Rechte.....	451
4. Pflichten.....	452
F. Änderungen des Genossenschaftsvertrages	452
G. Beendigung der Genossenschaft	453
XI. Europäische Genossenschaft	455
XII. Privatstiftung	457
A. Begriff, Rechtsnatur und Grundlagen	457
B. Bedeutung und Anwendungsbereich	459
C. Gründung der PS	459
D. Organe der PS	461
E. Beendigung der PS	463
XIII. Umgründungen	465
A. Einleitung	465
B. Verschmelzung	466
1. Definition und Arten.....	466
2. Ablauf.....	467
a) Vorbereitung.....	468
b) Beschlussfassung	470
c) Firmenbuchverfahren.....	470
3. Wirkungen.....	471

4. Anfechtung und Überprüfung des Umtauschverhältnisses	471
5. Kapitalerhöhung	472
6. Unterbleiben der Gewährung von Anteilen	472
7. Gläubigerschutz	473
8. Haftung	474
9. Vereinfachte Verschmelzung	474
10. Grenzüberschreitende Verschmelzung	475
C. Umwandlung	477
1. Formwechselnde Umwandlung	477
a) AG in GmbH	477
b) GmbH in AG	478
2. Übertragende Umwandlung nach dem UmwG	478
a) Verschmelzende Umwandlung	478
b) Errichtende Umwandlung	479
D. Spaltung	480
1. Definition und Arten	480
2. Ablauf	481
a) Vorbereitung	481
b) Beschlussfassung	484
c) Firmenbuchverfahren	484
3. Wirkungen	485
4. Barabfindungsangebot – Anfechtung und Überprüfung	485
5. Haftung, Gläubigerschutz und Schutz Dritter	485
E. Einbringung	486
F. Realteilung	487
G. Zusammenschluss	488
Stichwortverzeichnis	491