

Taylan Ciftci
Dennis Bischoff

Die GmbH in der Krise

Rechte, Pflichten,
Gestaltungsmöglichkeiten

recht-wirtschaft-steuern

igel
VERLAG

Ciftci, Taylan/Bischoff, Denis

Die GmbH in der Krise

Rechte, Pflichten, Gestaltungsmöglichkeiten

Ciftci, Taylan/Bischoff, Denis
Die GmbH in der Krise
Rechte, Pflichten, Gestaltungsmöglichkeiten

1. Auflage 2009 | ISBN: 978-3-86815-999-8

© IGEL Verlag GmbH , 2009. Alle Rechte vorbehalten.

Dieses eBook wurde nach bestem Wissen und mit größtmöglicher Sorgfalt erstellt. Im Hinblick auf das Produkthaftungsgesetz weisen Autoren und Verlag darauf hin, dass inhaltliche Fehler und Änderungen nach Drucklegung dennoch nicht auszuschließen sind. Aus diesem Grund übernehmen Verlag und Autoren keine Haftung und Gewährleistung. Alle Angaben erfolgen ohne Gewähr.

Inhaltsverzeichnis

Bearbeitungsvermerk	VI
Abkürzungsverzeichnis	XI
1. Einleitung	1
2. Der GmbH-Geschäftsführer	2
2.1 Allgemeine Rechte und Pflichten des GmbH-Geschäftsführer zur Krisenprävention	2
2.1.1 Sorgfalt eines ordentlichen Geschäftsmannes	2
2.1.2 Leitungsaufgaben des Geschäftsführers	3
2.1.3 Geschäftsführer als Hüter des Kapitals	4
2.1.4 Organisationspflichten des Managers	6
2.1.4.1 Einberufung der Gesellschafterversammlung	6
2.1.4.2 Informations- und Einsichtsrechte	7
2.1.4.3 Gesellschafterwechsel	7
2.1.5 Treuepflicht	8
2.1.6 Rechnungswesen	9
2.1.7 Steuerrecht	9
2.1.8 Arbeits- und Sozialversicherungsrecht	9
2.1.9 Insolvenzfrüherkennungssystem	10
2.1.10 Risikoaverse Organisationsstruktur	10
2.1.11 Projektmanagement	11
2.1.12 Compliance	12
2.1.12.1 Rechte und Pflichten aus dem persönlichen Status des Geschäftsführers	13
2.1.13 Vergütungsanspruch	14
2.1.14 D & O – Versicherung	15
2.2 Risikoerkennung und Maßnahmen	16
2.2.1. Bedeutung von Risiko und Krise	16
2.2.2 Offenbarungspflicht	17
2.2.3 Instrumentarien zur Erkennung	18
2.2.4 Zeitpunkt der Insolvenzreife	19
2.2.4.1 Überschuldung	20
2.2.4.2 Zahlungsunfähigkeit	20
2.2.4.3 Drohende Zahlungsunfähigkeit	21
2.2.4.4 Mögliche Feststellungsfolgen	21
2.2.4.5 Masseerhaltungspflicht	22
2.2.5 Sanierung oder Liquidation	22
2.2.5.1 Sanierung als gemeinsame Aufgabe	23
2.2.5.1.1 Interne Sanierung	23
2.2.5.1.2 Sanierung durch den Gesellschafter	25

2.2.5.1.3	Externe Sanierung	26
2.2.5.1.3.1	Freie Sanierung versus Gerichtliches Verfahren	27
2.2.5.1.3.2	Außergerichtlicher Liquidationsvergleich	27
2.2.5.1.4	Sanierungshilfe durch Kreditinstitute	28
2.2.5.2	Liquidation	28
2.2.5.2.1	Liquidation als letzter Ausweg	28
2.2.5.2.2	Geschäftsführer als Liquidator	29
2.3	Die Rechte und Pflichten des GmbH-Geschäftsführers im Insolvenzverfahren	32
2.3.1	Antragsberechtigte	32
2.3.2	Inhalt des Eigenantrags	33
2.3.3	Rechtslage nach Insolvenzantragstellung	34
2.3.4	Allgemeine Verhaltenspflichten	34
2.3.4.1	Auskunfts- und Mitwirkungspflichten	34
2.3.4.2	Rechtsfolgen bei Verstoß und Beschwerderecht	36
2.3.4.3	Spezielle Mitwirkungspflichten	36
2.3.5	Kreditgeschäfte	36
2.3.6	Insolvenzgeldanspruch	37
2.3.7	Rechtsfolgen bei Abweisung mangels Masse	37
2.3.8	Einstellung im eröffneten Insolvenzverfahren mangels Masse	38
2.3.9	Eigenverwaltung	38
2.3.10	Rechtslage im eröffneten Insolvenzverfahren	38
2.3.11	Vergütungsanspruch	39
2.3.12	Verfahrensrechtliche Pflichten	40
2.4	Haftungsrelevante Fragen	40
2.4.1	Innenhaftung	41
2.4.1.1	§ 43 GmbHG als Generalklausel	41
2.4.1.1.1	Zahlungsverstoß gegen §§ 30, 31 GmbHG	42
2.4.1.1.2	Erwerb eigener Anteile	42
2.4.1.1.3	Falsche Angaben über Leistung der Einlage	43
2.4.1.1.4	Durchsetzung der Unterbilanzhaftung	43
2.4.1.1.5	Eigenkapitalersatzende Gesellschafterleistung	43
2.4.1.1.6	Weisungsrecht und Folgerecht	44
2.4.1.1.7	Treuepflicht	45
2.4.1.1.8	Grundsatz der Gesamtverantwortung	46
2.4.1.1.9	Haftung bei Delegation	46
2.4.1.1.10	Rechnungswesen	46
2.4.1.1.11	Nichtausnutzung der Sanierungsmöglichkeit	47
2.4.1.2	Anstellungsvertrag	48
2.4.1.2.1	§ 280 BGB i.V.m. dem Anstellungsvertrag	48

2.4.1.2.2	SE-Recht aus vertragswidrigem Verhalten	48
2.4.2	Außenhaftung	48
2.4.2.2	Deliktische Haftung aus unerlaubter Handlung	49
2.4.2.1.1	§ 823 I BGB als Generalklausel	49
2.4.2.1.2	§ 823 II BGB i.V.m. einem Schutzgesetz	50
2.4.2.1.3	§ 826 BGB als Extremfall	52
2.4.2.1.4	Verjährungsfrist	52
2.4.2.2	Vertrauenshaftung	52
2.4.2.2.1	Rechtsscheinhaftung	52
2.4.2.2.2	Verschuldenshaftung bei Vertragsverhandlung	53
2.4.2.2.3	Sachwalterhaftung	53
2.4.2.2.4	Prospekthaftung	54
2.4.2.3	Steuerhinterziehung	54
2.4.2.4	Ordnungswidrigkeit	54
2.4.3	Insolvenzhaftungstatbestände	55
2.4.3.1	Insolvenzverschleppung	55
2.4.3.2	Insolvenzverschleppung als Sonderdelikt	57
2.4.3.3	Zahlungsverbot wegen Masseschmälerung	58
2.4.3.4	Insolvenzhaftung durch die Generalklausel	59
2.4.3.5	Eigenkapitalersetzende Sicherheiten	59
2.4.3.6	Insolvenzgeldmanipulation	60
2.4.3.7	Insolvenzdelikte	60
2.4.3.8	Schadensersatz bei Kündigung	61
2.4.3.9	Steuerrecht	62
2.4.3.10	Arbeits- und Sozialversicherungsrecht	64
2.4.4	Haftungsminimierung und Ausschluss	66
2.4.4.1	Weisung und Billigung	66
2.4.4.2	Modifikation des Pflichten- und Sorgfaltsmaßstabs	67
2.4.4.3	Verzicht und Vergleich	68
2.5	Beendigung der Geschäftsführerstellung	68
2.5.1	Amtsniederlegung	69
2.5.2	Kündigung	70
2.5.3	Aufhebungsvertrag	71
3.	Der GmbH-Gesellschafter	72
3.1	Allgemeine Rechte und Pflichten des GmbH-Gesellschafters zur Krisenprävention	72
3.1.1	Satzungsgestaltung	72
3.1.2	Einflussnahme auf die Geschäftsführung	73
3.1.3	Relevanz der Geschäftsführeignung	73
3.1.4	Gesellschafterversammlung	74

3.1.5	Gesellschafter als Erbringer des Kapitals	74
3.1.6	Kapitalsäumige Gesellschafter	75
3.1.7	Nachschusspflicht	76
3.1.7.1	Beschränkte Nachschusspflicht	76
3.1.7.2	Unbeschränkte Nachschusspflicht	77
3.1.8	Erstattung verbotener Rückzahlungen	77
3.1.9	Präventiver Kapitalschutz	77
3.1.10	Voreinzahlungen zur Krisenvorsorge	78
3.1.11	Treuepflicht	78
3.1.12	Beendigung der Geschäftsführerstellung	79
3.1.12.1	Abberufung	80
3.1.12.2	Kündigung	81
3.2	Mithilfe der Gesellschafter zur Krisenbewältigung	81
3.2.1	Zustimmung bei außergewöhnlichen Geschäftsführungsmaßnahmen	82
3.2.2	Anteil am Liquidationserlös	82
3.3	Die Rechte und Pflichten des GmbH-Gesellschafters im Insolvenzverfahren	83
3.3.1	Fortsetzung der Gesellschaft	83
3.3.2	Informationsrecht	83
3.3.3	Weisungsrecht	84
3.4	Haftungsrelevante Fragen	84
3.4.2	Deliktischer Haftungsanspruch gegen den Manager	85
3.4.2	Falsche Angaben	85
3.4.3	Verletzung des Kapitalerhaltungsgrundsatzes	85
3.4.4	Durchgriffshaftung	86
3.4.4.1	Vermögensvermischung	86
3.4.4.2	Sphärenvermischung	86
3.4.4.3	Unterkapitalisierung	87
3.4.4.4	Existenzbedrohender Eingriff	87
3.4.5	Haftung in der Zeit der Sanierung	88
3.4.6	Haftung im Insolvenzverfahren	88
3.4.6.1	Persönliche Haftung im Insolvenzverfahren	88
3.4.6.2	Insolvenzverschleppung	89
3.4.6.3	Ansprüche gegen der Verwalter	89
3.4.6.4	Kooperationspflicht	89
3.4.6.5	Kapitalschutz	90
3.5	Beendigung der Gesellschaftererstellung	90
3.5.1	Beendigung der GmbH	91
3.5.2	Gesellschafterwechsel	91
3.5.2.1	Anteilsübertragung	92
3.5.2.2	Einziehung	92

3.5.2.3	Ausschluss	92
3.5.2.4	Austritt	93
4.	Fazit	94
	Literaturverzeichnis	96

Bearbeitungsvermerk:

Folgende Gliederungspunkte wurden bearbeitet von Denis Bischoff:

1. Einleitung
2. Der GmbH-Geschäftsführer
 - 2.1. Allgemeine Rechte und Pflichten des GmbH-Geschäftsführers zur Krisenprävention
 - 2.1.1 Sorgfalt eines ordentlichen Geschäftsmannes
 - 2.1.3 Geschäftsführer als Hüter des Kapitals
 - 2.1.4.2 Informations- und Einsichtsrechte
 - 2.1.5 Treuepflicht
 - 2.1.7 Steuerrecht
 - 2.1.9 Insolvenzfrüherkennungssystem
 - 2.1.12 Compliance
 - 2.1.14 D & O – Versicherung
 - 2.2.3 Instrumentarien zur Erkennung
 - 2.2.4.2 Zahlungsunfähigkeit
 - 2.2.4.4 Mögliche Feststellungsfolgen
 - 2.2.5 Sanierung oder Liquidation
 - 2.2.5.1 Sanierung als gemeinsame Aufgabe
 - 2.2.5.1.1 Interne Sanierung
 - 2.2.5.1.3 Externe Sanierung
 - 2.2.5.1.3.2 Außengerichtlicher Liquidationsvergleich
 - 2.2.5.2.2 Geschäftsführer als Liquidator
 - 2.3.2 Inhalt des Eigenantrags
 - 2.3.4 Allgemeine Verhaltenspflichten
 - 2.3.4.1 Auskunfts- und Mitwirkungspflichten
 - 2.3.4.3 Spezielle Mitwirkungspflichten
 - 2.3.7 Rechtsfolgen bei Abweisung mangels Masse
 - 2.3.8 Einstellung im eröffneten Insolvenzverfahren mangels Masse
 - 2.3.10 Rechtslage im eröffneten Insolvenzverfahren
 - 2.3.12 Verfahrensrechtliche Pflichten
- 2.4. Haftungsrelevante Fragen
 - 2.4.1 Innenhaftung
 - 2.4.1.1 § 43 GmbHG als Generalklausel
 - 2.4.1.1.4. Durchsetzung der Unterbilanzhaftung
 - 2.4.1.1.6 Weisungsrecht und Folgerecht
 - 2.4.1.1.10 Rechnungswesen
 - 2.4.1.1.11 Nichtausnutzung der Sanierungsmöglichkeit
 - 2.4.2. Außenhaftung
 - 2.4.2.1 Deliktische Haftung aus unerlaubter Handlung

- 2.4.2.1.1 § 823 I BGB als Generalklausel
- 2.4.2.1.2 § 823 II BGB i.V.m. einem Schutzgesetz
- 2.4.2.2 Vertrauenshaftung
- 2.4.2.2.2 Verschuldenshaftung bei Vertragsverhandlung
- 2.4.2.2.4 Prospekthaftung
- 2.4.2.4 Ordnungswidrigkeit
- 2.4.3.1 Insolvenzverschleppung
- 2.4.3.2 Insolvenzverschleppung als Sonderdelikt
- 2.4.3.4 Insolvenzhaftung durch die Generalklausel
- 2.4.3.6 Insolvenzgeldmanipulation
- 2.4.3.9 Steuerrecht
- 2.4.4 Haftungsminimierung und Ausschluss
- 2.4.4.1 Weisung und Billigung
- 2.4.4.3 Verzicht und Vergleich
- 2.5.2 Kündigung
- 3. Der GmbH-Gesellschafter
- 3.1 Allgemeine Rechte und Pflichten des GmbH-Gesellschafters zur Krisenprävention
- 3.1.1 Satzungsgestaltung
- 3.1.4 Gesellschafterversammlung
- 3.1.6 Kapitalsäumige Gesellschafter
- 3.1.7. Nachschusspflicht
- 3.1.7.1 Beschränkte Nachschusspflicht
- 3.1.7.2 Unbeschränkte Nachschusspflicht
- 3.1.10 Voreinzahlungen zur Krisenvorsorge
- 3.1.12 Beendigung der Geschäftsführerstellung
- 3.1.12.1 Abberufung
- 3.2. Mithilfe der Gesellschafter zur Krisenbewältigung
- 3.2.1 Zustimmung bei außergewöhnlichen Geschäftsführungsmaßnahmen
- 3.2.2 Informationsrecht
- 3.4.3 Verletzung des Kapitalerhaltungsgrundsatzes
- 3.4.4.2 Sphärenvermischung
- 3.4.4.4 Existenzbedrohender Eingriff
- 3.4.6 Haftung im Insolvenzverfahren
- 3.4.6.1 Persönliche Haftung im Insolvenzverfahren
- 3.4.6.3 Ansprüche gegen den Verwalter
- 3.5. Beendigung der Gesellschafterstellung
- 3.5.1 Beendigung der GmbH
- 3.5.2.1 Anteilsübertragung

- 3.5.2.3 Ausschluss
- 4. Fazit

Folgende Gliederungspunkte wurden bearbeitet von Taylan Derya Ciftci:

- 1. Einleitung
- 2.1.2 Leitungsaufgaben des Geschäftsführers
- 2.1.4 Organisationspflichten des Managers
- 2.1.4.1 Einberufung der Gesellschafterversammlung
- 2.1.4.3 Gesellschafterwechsel
- 2.1.6 Rechnungswesen
- 2.1.8 Arbeits- und Sozialversicherungsrecht
- 2.1.10 Risikoaverse Organisationsstruktur
- 2.1.11 Projektmanagement
- 2.1.13 Vergütungsanspruch
- 2.2. Risikoerkennung und Maßnahmen
- 2.2.1 Bedeutung von Risiko und Krise
- 2.2.2 Offenbarungspflicht
- 2.2.4 Zeitpunkt der Insolvenzzreife
- 2.2.4.1 Überschuldung
- 2.2.4.3 Drohende Zahlungsunfähigkeit
- 2.2.4.5 Masseerhaltungspflicht
- 2.2.5.1.2 Sanierung durch den Gesellschafter
- 2.2.5.1.3.1 Freie Sanierung versus Gerichtliches Verfahren
- 2.2.5.1.4 Sanierungshilfe durch Kreditinstitute
- 2.2.5.2. Liquidation
- 2.2.5.2.1 Liquidation als letzter Ausweg
- 2.3 Die Rechte und Pflichten des GmbH-Geschäftsführers im Insolvenzverfahren
- 2.3.1 Antragsberechtigte
- 2.3.3 Rechtslage nach Insolvenzantragstellung
- 2.3.4.2 Rechtsfolgen bei Verstoß und Beschwerderecht
- 2.3.5 Kreditgeschäfte
- 2.3.6 Insolvenzgeldanspruch
- 2.3.9 Eigenverwaltung
- 2.3.11 Vergütungsanspruch
- 2.4.1.1.1 Zahlungsverstoß gegen §§ 30, 31 GmbHG
- 2.4.1.1.2 Erwerb eigener Anteile
- 2.4.1.1.3 Falsche Angaben über Leistung der Einlage
- 2.4.1.1.5 Eigenkapitalersetzende Gesellschafterleistung
- 2.4.1.1.7 Treuepflicht