

Die Haftung des GmbH-Geschäftsführers

6., neu bearb. Auflage

2009

von

RiBGH Dr. Ingo Drescher, „Karlsruhe“



RWS Verlag Kommunikationsforum GmbH · Köln

Inhaltsverzeichnis

	Rz.	Seite
Vorwort.....		V
Inhaltsverzeichnis.....		VII
Literaturverzeichnis.....		XIII
§ 1 Haftung gegenüber der Gesellschaft – Innenhaftung	1	1
A. Haftung nach § 43 GmbHG	2	1
I. Anwendungsbereich	3	1
II. Anspruchsberechtigte	6	2
1. Die Gesellschaft.....	6	2
a) Gesellschafterbeschluss	7	2
b) Vertretung	16	4
2. Der Gesellschafter.....	20	5
3. Der Insolvenzverwalter.....	25	7
4. Gesellschaftsgläubiger.....	28	8
5. Versicherer der GmbH	35	10
III. Passivlegitimation.....	36	10
1. Geschäftsführer.....	36	10
2. Faktischer Geschäftsführer.....	44	12
3. Prokurist	57	16
IV. Pflichtverletzung nach § 43 Abs. 2 GmbHG.....	58	16
1. Unternehmerische Entscheidungen.....	61	17
2. Treuepflichtverstoß.....	75	25
3. Untreue.....	81	28
4. Kompetenzüberschreitung	89	31
5. Verstoß gegen das Wettbewerbsverbot	93	32
a) Während der Amtszeit.....	93	32
b) Nachvertraglich.....	100	34
6. Verstoß gegen § 49 Abs. 3 GmbHG.....	108	36
7. Insolvenzantrag	110	37
8. Weisungen.....	115	38
a) Folgepflicht	115	38
b) Entlastung durch Weisungen	120	40
c) Alleingesellschafter und -geschäftsführer.....	126	41
V. Pflichtverletzung nach § 43 Abs. 3 GmbHG.....	128	42
1. Erhaltung des Stammkapitals.....	128	42
2. Auszahlung	140	46
a) Zahlung.....	140	46
b) Darlehen an Gesellschafter.....	147	47
c) Rückzahlung von Gesellschafterdarlehen.....	159	50

Inhaltsverzeichnis

	Rz.	Seite
3. Kapitalersetzende Leistungen.....	161	50
a) Kapitalersetzende Darlehen.....	165	51
b) Kapitalersetzende Gesellschaftersicherheiten	175	55
c) Kapitalersetzende Nutzungsüberlassung.....	177	55
VI. Mehrere Geschäftsführer	184	57
VII. Verschulden	190	59
VIII. Darlegungs- und Beweislast	194	60
1. Haftung nach § 43 Abs. 2 GmbHG	194	60
a) Allgemeine Regeln	194	60
b) Fehlbeträge in Kassen- und Warenbestand	204	62
2. Auszahlung bei § 43 Abs. 3.....	207	64
IX. Verjährung	216	66
X. Haftungsbeschränkung und Entlastung.....	229	70
1. Arbeitnehmerstellung	229	70
2. Freistellungsanspruch	233	72
3. Vertraglicher Haftungsausschluss	236	73
4. Verzicht, Entlastung, Generalbereinigung.....	242	74
a) Verzicht	242	74
b) Entlastung.....	244	75
c) Generalbereinigung.....	249	76
XI. Amtsniederlegung, Abberufung	251	77
1. Abberufung.....	251	77
2. Amtsniederlegung	259	79
XII. Versicherbarkeit.....	272	82
1. Abschluss	273	82
2. Zweckmäßigkeit	282	85
3. Versicherungsanspruch	285	86
B. Zahlungen nach Insolvenzreife, § 64 Satz 1 GmbHG.....	290	87
I. Anwendungsbereich	291	87
II. Schuldner.....	292	88
III. Gläubiger.....	294	88
IV. Zahlungsunfähigkeit.....	296	89
1. Zahlungseinstellung	299	89
2. Liquiditätsbilanz	305	91
3. Indizien der Zahlungsunfähigkeit	311	92
V. Überschuldung	312	93
1. Zweistufiger Überschuldungsbegriff	322	95
a) Rechnerische Überschuldung.....	324	96
b) Fortführungsprognose.....	333	100
2. Einstufiger Überschuldungsbegriff.....	342	103
3. Bilanzierung von Gesellschafterdarlehen.....	347	104
a) Vor 1.11.2008	350	105
b) Seit 1.11.2008.....	360	108
VI. Zahlungen	364	109

	Rz.	Seite
VII. Verschulden	373	111
1. Erkennbarkeit der Insolvenzreife.....	374	111
2. Sorgfalt des ordentlichen Geschäftsmanns.....	380	113
a) Aktiventausch.....	381	113
b) Leistungen an Gläubiger mit Sicherungs-		
rechten	387	114
c) Zahlungen zur Nachteilsabwendung	388	115
d) Strafbarkeit	392	116
e) Persönliche Haftung.....	397	117
VIII. Insolvenzforderung des Gläubigers.....	399	117
IX. Anfechtbarkeit der Zahlung.....	401	118
X. Darlegungs- und Beweislast	404	119
1. Insolvenzreife	405	119
2. Zahlungen und Verschulden	409	120
XI. Verjährung	411	121
C. Zahlungen an Gesellschafter	412	121
I. Anwendungsbereich	413	121
II. Schuldner.....	415	122
III. Gläubiger.....	418	123
IV. Zahlung an Gesellschafter	419	123
1. Zahlung	419	123
2. Leistungsempfänger	424	124
V. Verursachung der Zahlungsunfähigkeit	425	124
VI. Verschulden	432	126
VII. Umfang des Ersatzes	434	127
VIII. Darlegungs- und Beweislast	435	127
IX. Verjährung	438	127
X. Konkurrenzen.....	439	127
D. Existenzvernichtung.....	442	128
I. Anwendungsbereich	444	129
II. Schuldner.....	445	129
III. Gläubiger.....	447	129
IV. Haftungsvoraussetzungen.....	450	130
1. Tatbestand	450	130
2. Einzelfälle	454	132
3. Verschulden	455	135
4. Beweislast.....	456	135
IV. Verjährung	457	135
V. Haftungsumfang.....	458	136
VI. Konkurrenzen.....	463	137
VII. Haftung während der Liquidation.....	466	137

	Rz.	Seite
§ 2 Haftung gegenüber Dritten – Außenhaftung	467	139
A. Haftung wegen Vertretung ohne Vertretungsmacht	468	139
I. Einzelhandlung bei Gesamtvertretung.....	468	139
II. Beschränkungen der Satzung.....	471	140
III. Handeln ohne Gesellschafterzustimmung.....	472	140
B. Haftung aus Verschulden bei Vertragsschluss.....	476	141
I. Eigeninteresse	480	142
II. Inanspruchnahme besonderen Vertrauens.....	481	143
III. Prospekthaftung	489	145
C. Rechtsscheinhaftung	495	147
D. Durchgriffshaftung.....	511	151
I. Vermischung von Gesellschafts- und Privatvermögen... 518	518	153
1. Vermögensvermischung.....	519	153
2. Darlegungs- und Beweislast.....	524	155
II. Unterkapitalisierung.....	525	155
III. Haftung wegen existenzvernichtenden Eingriffs	534	158
E. Allgemeine deliktische Haftung	536	159
I. Haftung für eigene Handlung.....	537	160
II. Haftung aus Organisationsverschulden	544	161
III. Verletzung von Verkehrssicherungspflichten.....	551	164
IV. Produzentenhaftung.....	558	165
F. Verletzung von Schutzgesetzen nach § 823 Abs. 2 BGB	565	167
I. § 264 StGB – Subventionsbetrug	565	167
II. § 266 StGB – Untreue	567	168
III. § 266a StGB – Vorenthalten von Sozialversicherungs-		
beiträgen.....	568	168
1. Beiträge zur Sozialversicherung.....	569	168
2. Vorenthalten	573	169
a) Fälligkeit	574	169
b) Zahlungsmöglichkeit	577	170
c) Teilzahlungen	588	172
3. Geschäftsführer	589	173
4. Verschulden	597	175
5. Vorrang der Beitragsansprüche	609	179
a) Anfechtbarkeit	609	179
b) § 64 Satz 1 GmbHG.....	611	180
6. Darlegungs- und Beweislast.....	615	181
7. Haftungsumfang.....	623	183
8. Verjährung	624	183
IV. § 130 OWiG – Aufsichtspflichtverletzung	626	184
V. § 41 GmbHG – Buchführungspflicht	628	184
VI. § 43 Abs. 1 GmbHG – Verletzung der		
Sorgfaltspflicht.....	631	185

	Rz.	Seite
VII. § 15a Abs. 1 Satz 1 InsO – Haftung wegen Insolvenzverschleppung	632	186
1. Haftungsgrund	632	186
2. Schuldner	636	187
3. Insolvenzverschleppung.....	642	188
a) Antragsfrist.....	644	188
b) Sanierungsversuche	647	189
c) „Firmenbestattung“	650	190
d) Massekostenvorschuss	656	192
4. Altgläubigerschaden.....	658	192
a) Altgläubiger	659	193
b) Prozessführungsbefugnis.....	664	194
c) Quotenschaden	668	194
5. Neugläubigerschaden	675	196
a) Neugläubiger	675	196
b) Aktivlegitimation	678	197
c) Schaden	681	197
d) Mitverschulden.....	695	201
e) Nichtabführung von Sozialversicherungsbeiträgen	698	201
f) Insolvenzgeld	700	202
6. Verschulden	706	204
7. Verjährung	713	205
8. Darlegungs- und Beweislast.....	716	206
a) Insolvenzreife	716	206
b) Schaden	723	208
9. Informationsbeschaffung.....	725	208
a) Insolvenzverwalter	726	208
b) Alt- und Neugläubiger	732	209
VIII. § 8a AltTZG/ § 7d Abs. 1 SGB IV a. F. (Unterlassene Insolvenzsicherung von Wertguthaben auf Alterssicherung)	739	211
IX. § 1 Abs. 1 Gesetz über die Sicherung der Bauforderungen (BauFodSiG).....	741	212
1. Baugeld.....	744	212
2. Vorgeschriebene Verwendung.....	747	214
3. Verschulden	752	215
4. Beweislast.....	754	215
5. Schadenshöhe	758	216
X. Herabsetzung des Stammkapitals.....	759	217
XI. Haftung als Liquidator nach § 73 GmbHG	760	217
XII. Andere Schutzgesetze	762	217
G. Haftung wegen sittenwidriger Schädigung, § 826 BGB.....	763	218
I. Vorsätzliche Insolvenzverschleppung	763	218
II. Spekulation auf Kosten der Gläubiger	768	219

Inhaltsverzeichnis

	Rz.	Seite
III. Einstellung des Geschäftsbetriebs	779	221
IV. Anlageberatung und Warenterminoption	782	222
1. Anlageberatung.....	782	222
2. Warenterminoptionen.....	784	223
H. Haftung für Wettbewerbsverstöße der GmbH.....	789	224
I. Haftung für Steuerschulden.....	798	226
I. Schuldner.....	800	226
II. Pflichtverletzung und Kausalität	801	227
1. Festsetzung.....	802	227
2. Zahlungsmöglichkeit.....	804	227
3. Anfechtbarkeit.....	806	228
III. Verschulden	807	228
IV. Grundsatz der anteiligen Tilgung	817	231
V. Lohnsteuer	832	235
VI. Verhältnis des Steuerrechts zu § 64 Satz 1 GmbHG.....	841	237
VII. Vollstreckung.....	844	238
J. Gesellschafterliste.....	851	240
§ 3 Haftung bei Gründung.....	856	241
A. Vorgründungsgesellschaft.....	857	241
B. Vor-GmbH.....	864	242
I. Entstehen und Erlöschen	864	242
II. Handelndenhaftung (Geschäftsführer).....	872	244
1. Handelnder	874	245
2. Erlöschen der Haftung.....	877	245
3. Haftungsausschluss	881	246
4. Haftungsumfang.....	883	247
5. Regress	886	247
III. Haftung der Gesellschafter der Vor-GmbH.....	888	248
1. Haftung bei Eintragung	889	248
a) Vorbelastungshaftung.....	889	248
b) Feststellung der Unterbilanz.....	894	249
c) Darlegungs- und Beweislast	900	251
d) Ausgleichshaftung.....	903	252
2. Haftung bei Scheitern der Eintragung	904	252
a) Abwicklung der Vor-GmbH.....	904	252
b) Fortführung des Geschäftsbetriebs.....	914	256
C. Mantelverwendung	922	258
I. Mantelverwendung	923	258
II. Handelndenhaftung	930	260
III. Haftung der Gesellschafter	933	261
D. Falsche Angaben bei Eintragung	936	261
Stichwortverzeichnis	263	