



Schriften der
Deutsch-Spanischen
Juristenvereinigung

Band 32

Volkart Tresselt

Die Rechtsstellung des Verwalters einer spanischen Sociedad de Responsabilidad Limitada und des Geschäftsführers einer deutschen GmbH im Rechtsvergleich



PETER LANG

Internationaler Verlag der Wissenschaften

Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis	17
§ 1 Einleitung	19
§ 2 Das GmbH-Recht im Überblick	21
I Die Struktur der spanischen GmbH (Sociedad de Responsabilidad Li- mitada)	21
1 Rechtsentwicklung	21
2 Gründung der SRL	24
3 Das Stammkapital (Aportaciones sociales)	27
3.1 Geldeinlagen (aportaciones dinerarias)	28
3.2 Sacheinlagen (aportaciones no dinerarias)	28
3.3 Nebenleistungen (prestaciones accesorias)	29
4 Der Geschäftsanteil (participaciones sociales)	29
4.1 Rechte des Gesellschafters	30
4.2 Pflichten des Gesellschafters	30
5 Übertragung von Geschäftsanteilen	31
5.1 Übertragung unter Lebenden (transmisión por acto inter vivos) ...	31
5.2 Übertragung von Todes wegen (transmisión mortis causa)	32
5.3 Zwangsübergabe (transmisión forzosa)	32
5.4 Erwerb eigener Anteile durch die Gesellschaft (adquisición de las propias participaciones)	33
6 Organe der Gesellschaft (Órganos sociales)	35
7 Satzungsänderungen, Kapitalerhöhung und Kapitalreduzierung (Mo- dificación de estatutos, aumento y reducción del capital social)	36
7.1 Satzungsänderungen (Modificación de estatutos)	36
7.2 Kapitalerhöhung (aumento del capital social)	37
7.3 Kapitalherabsetzung (reducción de capital)	38
8 Umwandlung, Verschmelzung und Spaltung (Modificaciones estruc- turales)	39
8.1 Umwandlung (Transformación)	39
8.2 Verschmelzung (fusión)	39
8.2.1 Fusionsplan (proyecto de fusión)	40

8.2.2 Gutachten der Sachverständigen zum Fusionsplan (Informe de expertos independientes sobre el proyecto de fusión)	40
8.2.3 Stellungnahme der Verwalter (Informe de los administradores)	41
8.2.4 Mitteilung an die Gesellschafter (información a los socios)	41
8.2.5 Fusionsbeschluss (acuerdo de fusión)	41
8.3 Spaltung (escisión)	41
9 Ausscheiden und Ausschluss von Gesellschaftern (Separación y exclusión de socios)	42
9.1 Ausscheiden (Separación)	42
9.2 Ausschluss (Exclusión)	43
10 Auflösung und Liquidation (disolución y liquidation)	43
11 Einmanngesellschaft (Sociedad unipersonal)	43
12 Neuunternehmen-Gesellschaft (SRL „Nueva Empresa“)	44
II Die Struktur der deutschen GmbH	45
1 Rechtsentwicklung	45
2 Gründung der Gesellschaft	47
3 Die Stammeinlage	49
3.1 Bareinlage	50
3.2 Sacheinlage	50
3.3 Verdeckte Sacheinlagen	51
3.4 Nebenleistungen	52
4 Der Geschäftsanteil	52
4.1 Rechte	52
4.2 Pflichten	53
5 Übertragung der Gesellschaftsanteile	53
6 Organe der Gesellschaft	54
7 Umwandlung, Verschmelzung und Spaltung	56
8 Ausschluss und Ausscheiden von Gesellschaftern	57
8.1 Ausschluss des Gesellschafters	57
8.2 Ausscheiden eines Gesellschafters	58
9 Auflösung und Liquidation	58
10 Die Einpersonen-GmbH	58
III Zusammenfassung und Würdigung	59
§ 3 Bestellung der Verwalter und Geschäftsführer	65
I Bestellung des Verwalters in der SRL	65
1 Die Rechtsbeziehung zwischen Gesellschaft und Verwalter	65

1.1 Die Organstellung des Verwalters	65
1.2 Vertragliche Beziehung zwischen Gesellschaft und Verwalter	68
1.3 Vergütung der Verwalter	70
1.3.1 Vergütung für seine Verwaltungstätigkeit	70
1.3.2 Vergütung für andere Leistungen	71
2 Organisationsformen der Verwaltung	72
2.1 Wahlrecht zwischen verschiedenen Strukturformen in der Sat- zung	72
2.1.1 Alleinverwalter	73
2.1.2 Mehrere Verwalter	73
2.1.3 Verwaltungsrat	75
2.1.3.1 Zusammensetzung des Verwaltungsrates	75
2.1.3.2 Innere Ordnung des Verwaltungsrates	76
2.1.3.3 Einberufung des Verwaltungsrates	77
2.1.3.4 Beschlussfähigkeit und Beschlussfassung	78
2.1.3.5 Übertragung von Befugnissen auf Bevollmächtigte .	80
2.2 Wahlrecht der Gesellschafterversammlung zwischen den Orga- nisationsformen	81
3 Bestellung der Verwalter	82
3.1 Ernennung der Verwaltung durch die Gründungsurkunde	82
3.2 Ernennung der Verwaltung durch die Gesellschafterversamm- lung	83
3.2.1 Ernennung juristischer Personen	85
3.2.2 Amtsdauer	86
3.2.3 Bevollmächtigung von Delegierten	87
3.2.4 Kooptation	89
3.2.5 Ernennung eines Minderheitenvertreters im Verwaltungs- rat	89
3.3 Annahme	91
3.4 Einschreibung in das Handelsregister	92
4 Voraussetzungen und Beschränkungen der Ernennung	94
4.1 Fremdgeschäftsführer	94
4.2 Verbote	95
4.3 Ausländischer Verwalter	96
4.4 Sicherheitsleistungen des zu Ernennenden	97
II Bestellung des GmbH-Geschäftsführers	98
1 Die Rechtsbeziehung zwischen Gesellschaft und GmbH-Geschäfts- führer	98
1.1 Die Organstellung des GmbH-Geschäftsführers	100

1.2 Vertragliche Beziehung zwischen Gesellschaft und Geschäftsführer	101
1.2.1 Verhältnis von Bestellung und Anstellung zueinander	102
1.2.2 Abstimmung der beiden Rechtsverhältnisse	103
1.2.3 Auswirkungen der Bestellung auf die Anstellung	105
2 Organisationsformen der Geschäftsführung	107
3 Bestellung der Geschäftsführer	109
3.1 Bestimmung des Geschäftsführers durch die Gründungsurkunde ..	109
3.1.1 Die Bestimmung als formeller Satzungsbestandteil	109
3.1.2 Die Bestimmung als materieller Satzungsbestandteil	110
3.2 Bestimmung durch Beschluss der Gesellschafterversammlung	111
3.3 Annahme	112
3.4 Eintragung in das Handelsregister	112
4 Voraussetzungen und Bestellungshindernisse	113
III Zusammenfassung und Würdigung	114
§ 4 Die Vertretung der Gesellschaft	121
I Die Vertretungsmacht in der SRL	121
1 Die Vertretungsmacht des Verwalters in der SRL	121
1.1 Organschaftliche Vertretung	121
1.1.1 Alleiniger Verwalter (administrador único)	121
1.1.2 Mehrere Verwalter gemeinschaftlich (varios administradores solidarios)	122
1.1.3 Mehrere zusammengefasste Verwalter (varios administradores conjuntos)	122
1.1.4 Verwaltungsrat	123
1.2 Rechtsgeschäftliche Vertretung	124
2 Umfang der Vertretungsmacht	125
2.1 Umfang der gesetzlichen Vertretungsmacht	125
2.1.1 Unbeschränkbarkeit der Vertretungsmacht Dritten gegenüber	125
2.1.2 Gesetzliche Beschränkung des Umfangs der Vertretungsmacht auf den Gesellschaftszweck	126
2.1.3 Keine Begrenzung des Umfangs der Vertretungsmacht durch die Gesellschafterversammlung	127
2.2 Umfang der rechtsgeschäftlichen Vertretungsmacht	128
3 Überschreitung der Vertretungsmacht	129
3.1 Überschreiten des Gesellschaftszweckes	129
3.2 Überschreiten und Missbrauch der Vertretungsmacht	131

3.3 Rechtsfolgen der Überschreitung	132
4 Der Interessenkonflikt mit der Gesellschaft	132
II Die Vertretungsmacht in der GmbH	135
1 Die Vertretungsmacht der Geschäftsführer in der GmbH	135
1.1 Organschaftliche Vertretungsbefugnis	135
1.1.1 Vertretung durch einen Geschäftsführer	135
1.1.2 Vertretung durch mehrere Geschäftsführer	136
1.1.2.1 Gesetzliche Regelung	136
1.1.2.2 Abweichende Regelungen	137
1.2 Rechtsgeschäftliche Vertretung der Gesellschaft	138
2 Umfang der Vertretungsmacht	140
2.1 Unbeschränkbarkeit der Vertretungsbefugnis	140
2.2 Grenzen der Vertretungsmacht	140
2.3 Umfang der rechtsgeschäftlichen Vertretungsmacht	142
3 Überschreitung der Vertretungsmacht	143
3.1 Überschreiten der gesetzlichen Grenzen der Vertretungsmacht ...	143
3.2 Missbrauch der Vertretungsmacht	144
3.3 Rechtsfolgen des Missbrauches der Vertretungsmacht	146
4 Der Interessenkonflikt mit der Gesellschaft bei Selbstkontrahierung .	147
4.1 Schutzzweck und Tatbestand	147
4.2 Rechtsfolge	148
4.3 Ausnahmen	148
III Zusammenfassung und Würdigung	150
§ 5 Die zivilrechtliche Haftung des Verwalters und des Geschäftsführers	157
I Die zivilrechtliche Haftung des Verwalters in der SRL	157
1 Einführung	157
2 Verwalterhaftung nach Art 69 LSRL	158
2.1 Pflichtverletzung	159
2.1.1 Verstoß gegen das Gesetz	159
2.1.2 Verstoß gegen die Satzung	161
2.1.3 Verstoß gegen die gebotene Sorgfaltspflicht gem. Art. 61.1 LSRL	161
2.1.3.1 Sorgfalt eines ordentlichen Kaufmannes	162
2.1.3.2 Sorgfalt eines redlichen Vertreters	164
2.1.4 Wettbewerbsverbot	166
2.1.5 Ausführung der Gesellschaftsbeschlüsse	169
2.1.6 Verschwiegenheitspflicht	172
2.2 Verschulden	174

2.3 Schaden	176
2.4 Kausalität	178
2.5 Anspruchsinhaber	179
2.6 Beweislast	179
2.7 Anspruchsschuldner	180
2.8 Durchsetzung von Schadensersatzansprüchen	182
2.8.1 Gesellschaftsklage (acción social)	182
2.8.1.1 Klage der Gesellschaft	183
2.8.1.2 Klage der Gesellschafter	185
2.8.1.3 Klage der Gläubiger der Gesellschaft	186
2.8.2 Individualklage (acción individual)	189
2.8.2.1 Systematische Einordnung	189
2.8.2.2 Klagebefugnis	191
2.8.2.3 Allgemeine Klagevoraussetzungen	191
2.8.3 Verjährung	191
3 Haftung im Gründungsstadium der SRL	192
3.1 Handelndenhaftung	193
3.2 Haftung wegen Pflichtverletzungen im Gründungsstadium	195
3.2.1 Vorlage der Gründungsurkunde	195
3.2.2 Bestand und Bewertung der Sacheinlagen	195
4 Haftung bei Auflösung der Gesellschaft	196
4.1 Allgemeines	197
4.2 Auflösungsgründe	197
4.2.1 Unmöglichkeit der Betriebstätigkeit	197
4.2.2 Nichtausübung des Gesellschaftszweckes	198
4.2.3 Unterkapitalisierung	199
4.2.4 Herabsetzung unter den gesetzlichen Mindestbetrag	201
4.2.5 Auflösungsgründe der Satzung	201
4.2.6 Insolvenz der Gesellschaft	202
4.3 Die Pflichten des Verwalters bei Vorliegen eines Auflösungs- grundes	202
4.3.1 Einberufung der Gesellschafterversammlung	203
4.3.2 Beantragung der gerichtlichen Auflösung	203
4.4 Haftung bei Pflichtverletzung	204
4.4.1 Charakter der Norm	205
4.4.2 Tatbestandsvoraussetzungen	206
4.4.3 Gesamtschuldnerische Haftung	207
4.4.4 Verjährung	207
II Die zivilrechtliche Haftung des Geschäftsführers in der GmbH	208
1 Einführung	208

2	Die Innenhaftung des Geschäftsführers nach § 43 GmbHG	209
2.1	Pflichtverletzung	210
2.1.1	Pflicht zur ordnungsgemäßen Geschäftsführung	210
2.1.2	Treuepflicht gegenüber der Gesellschaft	213
2.1.2.1	Wettbewerbsverbot.	213
2.1.2.2	Rücksichtnahme auf das Gesellschaftsinteresse	215
2.1.2.3	Verschwiegenheitspflicht	216
2.1.2.4	Ausführung von Gesellschaftsbeschlüssen	217
2.1.3	Ergänzende Pflichten	218
2.2	Schaden	218
2.3	Rechtswidrigkeit der Pflichtverletzung	220
2.4	Verschulden	220
2.4.1	Sorgfaltsmaßstab des § 43 Abs. 1 GmbHG	220
2.4.2	Vertragliche Haftungsmilderung	222
2.5	Anspruchsschuldner	224
2.6	Anspruchsgläubiger	224
2.7	Spezielle Haftung aus § 43 Abs. 3 GmbHG	225
2.7.1	Haftung wegen Zahlungen entgegen § 30 GmbHG	225
2.7.2	Haftung wegen Erwerbs der Gesellschaft eigener Geschäftsanteile	227
2.8	Durchsetzung von Schadensersatzansprüchen	227
2.8.1	Zulässigkeit der actio pro socio	228
2.8.2	Erfordernis eines Gesellschafterbeschlusses nach § 46 Nr. 8 GmbHG	230
2.8.3	Verjährung der Ansprüche	231
3	Haftung im Gründungsstadium der GmbH	232
3.1	Vorgesellschaft und Vorgründungsgesellschaft	233
3.2	Handelndenhaftung nach § 11 Abs. 2 GmbHG	235
3.3	Gründungshaftung nach § 9a GmbHG	236
4	Haftung des Geschäftsführers bei Auflösung der GmbH	238
4.1	Insolvenzantragspflicht nach § 64 Abs. 1 GmbHG	238
4.1.1	Insolvenzantragspflicht wegen Zahlungsunfähigkeit	238
4.1.2	Insolvenzantragspflicht wegen Überschuldung der Gesellschaft	240
4.1.3	Dreiwochenfrist zur Antragsstellung	242
4.2	Haftung wegen Verletzung der Insolvenzantragspflicht	242
4.2.1	Haftung gegenüber den Gläubigern nach § 64 Abs. 1 GmbHG iVm § 823 Abs. 2 BGB	242
4.2.2	Haftung gegenüber der Gesellschaft nach § 64 Abs. 2 GmbHG	243

5	Außenhaftung des Geschäftsführers	245
5.1	Außenhaftung auf vertraglicher Grundlage	245
5.2	Außenhaftung auf gesetzlicher Grundlage	247
5.2.1	Haftung aus § 40 Abs. 2 GmbHG	247
5.2.2	Haftung aus § 823 Abs. 1 BGB	247
5.2.3	Haftung aus § 823 Abs. 2 BGB	249
III	Zusammenfassung und Würdigung	250
§ 6	Die Beendigung des Amtes des Verwalters und des Geschäftsführers	257
I	Die Beendigung des Amtes als Verwalter in der SRL	257
1	Einführung	257
2	Abberufung des Verwalters	257
2.1	Zweck der Norm	257
2.2	Beschluss der Gesellschafterversammlung	259
2.2.1	Zuständigkeit	259
2.2.2	Beschlussfähigkeit	259
2.2.3	Beschlussfassung	261
2.2.4	Anfechtung des Beschlusses	262
2.3	Veröffentlichung des Beschlusses	262
3	Einschränkende Bestimmungen	262
3.1	Bestimmungen betreffend die Gesellschafterversammlung	263
3.2	Bestimmungen betreffend den Abberufungsgrund	263
4	Weitere Beendigungsgründe	264
4.1	Abberufung infolge der Haftungsklage	264
4.2	Amtsniederlegung	265
4.3	Ausscheiden wegen Verstoßes gegen das Wettbewerbsverbot	266
5	Folgen der Beendigung	267
5.1	Rechtsfolgen	267
5.2	Schadensersatzbestimmungen	268
II	Die Beendigung des Geschäftsführeramtes in der GmbH	270
1	Einführung	270
2	Abberufung des Geschäftsführers	270
3	Einschränkende Bestimmungen	272
4	Weitere Beendigungsgründe	274
4.1	Zeitablauf oder Tod	274
4.2	Fortfall der gesetzlichen Eignungsvoraussetzungen	275
4.3	Amtsniederlegung	275
4.4	Beendigung des Anstellungsverhältnisses	277
5	Folgen der Beendigung	277

III Zusammenfassung und Würdigung	279
§ 7 Schlussbetrachtung	285
Literaturverzeichnis	289
Anhang	323
I Gesamtergebnis in Thesen	323