

Inhaltsverzeichnis

Vorwort der Herausgeber	5
Abkürzungsverzeichnis	21
Benutzerhinweise	29
1. Einführung in die Struktur der GmbH	31
A. Bedeutung der GmbH	31
B. (Haftungs-)Struktur der GmbH	32
C. Die Organstruktur der GmbH	33
1. Überblick	33
2. Generalversammlung	33
3. Geschäftsführer	36
a) Bestellung, Abberufung, Rücktritt	36
b) Geschäftsführungs- und Vertretungsmacht	45
c) Aufgaben und Pflichten	49
4. Aufsichtsrat	49
D. Einführung in die Haftungsstruktur	55
1. Überblick	55
2. „Innenhaftung“ gegenüber der Gesellschaft	57
3. „Außenhaftung“ gegenüber Dritten	58
4. Haftung gegenüber Gesellschaftern	59
5. Haftung gegenüber der „Allgemeinheit“	59
6. Exkurs: Verbrauchereigenschaft des Geschäftsführers?	59
2. Zivil- und unternehmensrechtliche Haftung des Geschäftsführers	61
A. Voraussetzungen eines Schadenersatzanspruchs	61
1. Schaden	61
2. Kausalität	67
3. Rechtswidrigkeit (Sorgfaltswidrigkeit)	68
4. Verschulden	70
B. Haftung des Geschäftsführers gegenüber der Gesellschaft	72
1. Die Haftung gemäß § 25 GmbHG – Einleitung	72
2. Gläubiger des Anspruchs	73
3. Schuldner des Anspruchs	74
4. Sorgfaltsmäßig (§ 25 Abs 1 GmbHG)	75
5. Konkretisierung allgemeiner Geschäftsführerpflichten und gesetzlich besonders angeordnete Pflichten	79

a) Handeln zum Wohl des Unternehmens	80
b) Unternehmensleitung	80
c) Organisation	81
d) Einberufung der Generalversammlung	83
e) Einhaltung von Rechtsnormen	84
f) Rechnungswesen und internes Kontrollsyste...	86
g) Einsatz von Mitarbeitern bzw Hilfspersonen	92
h) Treuepflicht	93
i) Wettbewerbsverbot	94
j) Verschwiegenheitspflicht	101
k) Pflichten bei unternehmerischen Entscheidungen und Unternehmerrisiko	102
l) Spenden und Sponsoring als unternehmerische Entscheidung ...	107
m) Dokumentation der Geschäftsführungshandlungen	108
n) Firmenbuchrechtliche Pflichten	110
na) Haftung für Firmenbuchanmeldungen gemäß § 26 GmbHG ...	110
nb) Verhängung von Zwangsstrafen	114
o) Pflichten bei Liquidation der Gesellschaft	118
p) Sorgfaltspflichten bei Umgründungsvorgängen	118
q) Konzernleitung	121
r) Pflichten bei Verhinderung	122
6. Haftung für Beschlüsse	122
7. Die Haftungsfälle des § 25 Abs 3 GmbHG	123
a) Einlagenrückgewähr (§ 25 Abs 3 Z 1 GmbHG)	123
b) Zahlungen trotz Insolvenzantragspflicht (§ 25 Abs 3 Z 2 GmbHG)	125
8. Insichgeschäfte (§ 25 Abs 4 GmbHG)	126
9. Art der Haftung	131
10. Verjährung (§ 25 Abs 6 GmbHG)	132
C. Haftung im Gründungsstadium	134
1. Überblick	134
2. Vorgründungsgesellschaft	135
3. Vorgesellschaft	136
4. „Gründungshaftung“ der Geschäftsführer	140
D. Geltendmachung der Haftung durch die Gesellschaft	144
1. Klageberechtigung	144
2. Vertretung der GmbH bei Klageführung	146
3. Klage durch eine Gesellschafterminderheit	147
4. Erwerb einer Forderung durch Gesellschaftsgläubiger im Exekutionsweg	149
5. Beweislast – Beweislastumkehr	150
6. Gerichtszuständigkeit	157
7. Prozessführung gegen mehrere Geschäftsführer	158

E. Möglichkeiten der Haftungsbeschränkung	159
1. Überblick	159
2. Weisungen und Zustimmung der Gesellschafter	159
a) Grundsätzliches	159
b) Organzuständigkeiten bei der GmbH	160
c) Zustimmung/Weisung betreffend sorgfaltsgemäßes Verhalten ...	162
d) Zustimmung/Weisung betreffend ein „bloß wirtschaftlich unzweckmäßiges“ Verhalten	163
e) Beschlüsse/Weisungen betreffend ein Verhalten, das Dritte bzw die Allgemeinheit schädigt	167
3. Haftungsbeschränkungsvereinbarungen bzw Haftungsfreistellung ...	170
a) Haftungsbeschränkung durch Abbedingung des Sorgfaltsmäßstabs?	170
b) Haftungsfreistellungsvereinbarungen mit der Gesellschaft betreffend die Außenhaftung des Geschäftsführers	171
c) Vereinbarungen mit Gesellschaftern bzw Dritten	172
4. Entlastung	172
5. Verzicht/Vergleich	176
6. Ressortverteilung	176
a) Anordnung einer Ressortverteilung	177
b) Überwachungspflicht als Mindestpflicht bei „entlastender“ Ressortverteilung	178
c) Fälle zwingender Gesamtverantwortung	178
F. Haftung gegenüber Gesellschaftern	180
G. Haftung gegenüber Dritten	183
1. Allgemeines	183
2. Sonderbestimmungen zur direkten Haftung	184
3. Direkte Haftungen aufgrund deliktischer Schädigung	185
a) Allgemeines	185
b) Sittenwidrige Schädigung	186
c) Schutzgesetzverletzung	186
d) Weitere Direkthaftungen	188
4. Haftung für Verletzung vorvertraglicher Schutz-, Sorgfalts- und Aufklärungspflichten	188
5. Haftung für fehlerhafte Vertretungshandlungen	191
6. Haftung nach Wettbewerbs- und Immaterialgüterrecht	192
H. Geschäftsführerhaftung in der GmbH & Co KG	194
I. Exkurs: Zur Haftung des „Director“ einer Private Limited Company	197
3. Haftung nach Insolvenz- und Unternehmensreorganisationsrecht	200
A. Einleitung	200

B. Haftung wegen Insolvenzverschleppung	202
1. Insolvenzantragspflicht (§ 69 Abs 2 und 3 IO)	202
a) Voraussetzungen	202
aa) Zahlungsunfähigkeit (§ 66 IO)	204
ab) Überschuldung (§ 67 IO)	210
b) Adressaten der Insolvenzantragspflicht	218
c) Rechtmäßige Handlungsalternativen	221
d) Zuständigkeit	224
2. Die Haftungsmodelle der Innen- und Außenhaftung	225
a) Innenhaftung	225
b) Außenhaftung	232
C. Haftung nach URG	240
1. Überblick über das URG	240
a) Voraussetzungen eines Reorganisationsverfahrens	241
b) Verfahrensablauf	242
2. Bonus-Malus-System	246
a) Positive Anreize	247
b) Negative Anreize – Haftung	248
c) Ablehnung des Reorganisationsverfahrens durch die Praxis	259
D. Schlussbemerkung	259
4. Die strafrechtliche Verantwortlichkeit des GmbH-Geschäftsführers	261
A. Allgemeines	261
B. Sonderbestimmungen für Geschäftsleitungsorgane einer GmbH und einer AG	262
C. Straftatbestände im Zusammenhang mit Gesellschaftskrisen	267
1. Fahrlässige Verursachung und Vertiefung der Zahlungsunfähigkeit	267
2. Formen vorsätzlicher Gläubigerschädigung	271
3. Straftatbestände zum Schutz der GmbH und der AG	276
4. Förderungsmissbrauch und Absprachen im Vergabeverfahren	278
5. Verbandsverantwortlichkeit	279
6. Hinweis auf das Finanzstrafrecht	282
5. Die verwaltungsstrafrechtliche Verantwortlichkeit und die Möglichkeiten ihrer Übertragung auf andere Personen	283
A. Allgemeines	283
B. § 9 Abs 1 VStG: Die verwaltungsstrafrechtliche Verantwortlichkeit des GmbH-Geschäftsführers („gesellschaftsrechtlicher Geschäftsführer“)	284
C. Die Übertragung der verwaltungsstrafrechtlichen Verantwortlichkeit auf verantwortliche Beauftragte	288
1. Der verantwortliche Beauftragte: Übersicht	288

2. Möglichkeit 1: Bestellung einer zur Vertretung nach außen berufenen Person	289
3. Möglichkeit 2: Bestellung einer sonstigen Person	289
4. Die Bestellungsvoraussetzungen des § 9 Abs 4 VStG für verantwortliche Beauftragte (nach § 9 Abs 2 1. und 2. Fall VStG)	290
5. Der verantwortliche Beauftragte: Verfahrensrechtliche Fragen	296
D. Sonderfälle, die § 9 VStG „variiieren“	298
E. Selbständig geregelte Sonderfälle	301
1. Ein Überblick	301
2. Erste Gruppe: Sonderregelungen betr die Bestellung eines verantwortlichen Beauftragten	302
3. Zweite Gruppe: Die Bestellung von Geschäftsführern für bestimmte Verwaltungsbereiche	303
F. Der gewerberechtliche Geschäftsführer als bedeutsamer Sonderfall	304
1. Gewerberechtlicher Geschäftsführer: Abgrenzung des Aufgabenbereiches	304
2. Gewerberechtlicher Geschäftsführer: Haftung gegenüber dem Betriebsinhaber	308
3. Allgemeines zur Bestellung und Abberufung des gewerberechtlichen Geschäftsführers	309
4. Folgen des Fehlens bzw Wegfalls der Bestellungsvoraussetzungen gem § 39 Abs 2 GewO	311
5. Parteistellung im Bestellungs- bzw Abberufungsverfahren	313
6. Die Voraussetzungen der Geschäftsführerbestellung nach § 39 Abs 2 bzw 3 GewO	313
7. Besondere Voraussetzungen für reglementierte und Teilgewerbe	316
8. Bestellungserleichterungen für Konzerne	317
9. Sonstiges zum gewerberechtlichen Geschäftsführer	317
10. Filialgeschäftsführer gemäß § 47 GewO	318
G. Der abfallrechtliche Geschäftsführer und die verantwortliche Person	318
H. Weitere Regelungen betreffend spezifische „Geschäftsführer“ im Verwaltungsrecht	321
6. Aufsichtsrechtliche Pflichten des Geschäftsleitungsorgans anhand ausgewählter kapitalmarktrechtlicher Materiengesetze	323
A. Einleitung	323
1. Ziel des Beitrags	323
2. Bankwesen als volkswirtschaftliche Schlüsselbranche	323
B. Erfasste Tätigkeitsbereiche; materielle Abgrenzung	324
C. Spezielle Geschäftsleiterdefinition	325
D. Geschäftsleiterpflichten nach BWG unter Berücksichtigung der Vorschriften des WAG 2007	328

1. Gemeinschaftsrechtlicher Hintergrund	328
2. Zulässige Rechtsformen im BWG und im WAG 2007	330
3. Zuständige Aufsichtsbehörde	332
4. Voraussetzungen an eine „taugliche“ Geschäftsleitung	332
a) Personenbezogene Pflichten	333
aa) Fachliche Eignung und erforderliche Erfahrung	333
ab) Persönliche Zuverlässigkeit und geordnete wirtschaftliche Verhältnisse	335
ac) Sonstige Tatsachen, aus denen sich Zweifel an der persönlichen Zuverlässigkeit des GL ergeben	336
ad) Strafrechtsakzessorische Ausschlussgründe	337
ae) Hauptberufliche Tätigkeit	338
af) Exkurs: Zusätzliche Pflichten eines GL, der nicht österreichischer Staatsbürger ist	339
ag) Sonstige fakultative, personenbezogene Pflichten	340
b) Unternehmensbezogene Pflichten	340
ba) Satzungsgestaltung	341
bb) Dotationskapital	341
bc) Geeignete Konzernstruktur	342
bd) Einholung gesondert erforderlicher Bewilligungen	343
be) Erstellung des Jahresabschlusses und Bestellung eines Abschlussprüfers	344
bf) Betrieb des KI nur entsprechend der staatlichen „Erlaubnis“ ..	345
bg) Wahrung des Bankgeheimnisses	346
bh) Adressat von sonstigen Aufträgen	346
5. Meldepflichten	347
a) Anlassbezogene Meldepflichten	348
b) Regelmäßige (anlassunabhängige) Meldepflichten	350
6. Risikosteuerung und -begrenzung	351
a) Allgemeines	351
b) Sicherstellung von Kapitaladäquanz	353
c) Interne Revision	355
d) Präventivmaßnahmen gegen Wirtschaftskriminalität	357
7. Konsequenzen und Sanktionen bei Verstößen gegen Rechtsanordnungen	360
E. InvFG, ImmoInvFG und BMSVG	361
1. Allgemeine Bemerkungen	361
2. Gemeinschaftsrechtlicher Hintergrund	363
2. Erlaubter Geschäftsbereich	364
a) Allgemeine Bemerkungen	364
b) KAGen	364
c) ImmoKAGen	365
d) BV-Kassen	365

3. Sondergesetzliche Pflichten des Geschäftsleiters	367
a) Handeln im Interesse der Anleger	
bzw Anwartschaftsberechtigten	367
b) Anlagepflicht und Anlageentscheidung	368
c) Investmentrechtlicher Trennungsgrundsatz	369
d) Sondergesetzliche Meldepflichten	370
e) Informationspflichten	371
ea) Prospektpflicht	372
eb) Veröffentlichung von Rechenschaftsberichten	373
f) Organisationspflichten	374
4. Zivilrechtlicher Sorgfaltsmaßstab und Haftung	375
5. Relevante strafrechtliche Haftungsnormen	
im InvFG, ImmoInvFG und BMSVG	376
F. Exkurs: Geschäftsleiterpflichten nach VAG und PKG	378
1. Allgemeine Bemerkungen	378
2. Gemeinschaftsrechtlicher Hintergrund	378
3. Zulässige Rechtsformen im VAG und im PKG	381
4. Zuständige Aufsichtsbehörde	381
5. Voraussetzungen an eine „taugliche“ Geschäftsleitung	381
6. Ausgewählte Meldepflichten	384
a) Bestellung von GL	384
b) Wichtige, anlassbezogene Meldepflichten	385
c) Periodische Meldungen	385
7. Konsequenzen und Sanktionen	
bei Verstößen gegen Rechtsanordnungen	387
7. Die Haftung im Steuer- und Sozialversicherungsrecht	390
A. Einleitung	390
B. Die Haftung im Steuerrecht	390
1. Allgemeines	390
2. Die Nachfolgerhaftung gem § 15 BAO	391
3. Die Vertreterhaftung gem § 9 BAO	392
a) Die Vertreterhaftung als Ausfallhaftung	392
b) Die Vertreter der §§ 80–83 BAO	393
c) Verletzung abgabenrechtlicher Pflichten	394
d) Haftung bei mehreren Vertretern	395
e) Verschulden	398
f) Haftung des „fiktischen Geschäftsführers“	399
4. Ausgewählte Praxisbeispiele	401
C. Die Haftung im Sozialversicherungsrecht	403
1. Allgemeines	403
2. Die Haftung bestimmter Personengruppen nach § 67 Abs 6 ASVG	403

3. Die Haftung der vertretungsbefugten	
Organe gem § 67 Abs 10 ASVG	404
D. Zusammenfassung	407
8. Versicherungslösungen für Haftungsrisiken	409
A. D&O-Versicherung	409
1. Begriff und Zweck	409
2. Entwicklung und Bedeutung	410
3. Interessenlage(n) und Zulässigkeit	411
4. Wer ist versichert? Versicherungsnehmer und versicherte Personen	414
5. Was ist versichert? – Versicherungsgegenstand	
und Umfang des Versicherungsschutzes	417
a) Gegenstand der Versicherung	417
b) Umfang des Versicherungsschutzes	420
6. Zeitlicher Geltungsbereich	421
a) Versicherungsfall	421
b) Rückwärtsversicherung und Nachhaftung	422
7. Örtlicher Geltungsbereich	423
8. Selbstbehalt	424
9. Vorsatz und wissentliche Pflichtverletzung	425
10. Eigenschadenklausel	426
11. Einschränkung/Ausschluss der Innenhaftung	427
12. Exkurs: D&O-Versicherung als Bilanzschutzmittel?	428
13. Sonstige ausgewählte Ausschlüsse im Überblick	428
14. Fazit	429
B. Kurz-Überblick über Rechtsschutz-Versicherungs-Lösungen	
für GmbH-Geschäftsführer-Haftungsfragen	430
1. Einleitung	430
2. Straf-Rechtsschutz	431
3. Exkurs: Steuer-(Gerichts-)Rechtsschutz	433
4. Die Vermögensschadens-Rechtsschutz-Versicherung	434
5. Anstellungsvertrags-Rechtsschutz	436
6. Ausgewählte Deckungsausschlüsse	437
7. Fazit	438
9. Der Vorstand der AG	439
A. Vorbemerkung	439
B. Einleitung	439
1. Die Aktiengesellschaft	439
a) Wirtschaftliche Bedeutung	439
b) Rechtsentwicklung	441
c) Statistik	442

2. Anwendungsbereich der AG	442
3. Allgemeine Strukturmerkmale der AG	443
C. Die Organstruktur der AG	444
1. Überblick	444
2. Vorstand	446
a) Allgemeines	446
b) Beginn der Organfunktion	447
ba) Allgemeines	447
bb) Bestellung	448
bc) Gerichtliche Bestellung von Vorstandsmitgliedern	450
bd) Anstellungsverhältnis	451
c) Beendigung der Organfunktion	452
ca) Abberufung	452
cb) Suspendierung	455
cc) Rücktritt	455
d) Geschäftsführungs- und Vertretungsmacht	456
da) Allgemeines	456
db) Vertretung	457
dc) Geschäftsführung	459
3. Aufsichtsrat	461
4. Hauptversammlung	466
D. Vorstandshaftung	468
1. Haftung der Vorstandsmitglieder gegenüber der Gesellschaft	468
a) Einleitung	468
b) Schuldner des Anspruches	469
c) Gläubiger des Anspruches	471
d) Allgemeine Haftungsvoraussetzungen	472
da) Schaden	472
db) Verschulden	473
dc) Kausalität	473
dd) Adäquanz	474
de) Rechtswidrigkeit	474
df) Verjährung	474
e) Sorgfaltsmaßstab	475
f) Konkretisierung allgemeiner Vorstandspflichten und gesetzlich besonders angeordnete Pflichten	479
fa) Zielvorgaben für die Leitung der AG	479
fb) Unternehmensleitung	485
fc) Legalitäts-, Überwachungs- und Organisationsverantwortung (Compliance)	486
fd) Rechnungswesen und internes Kontrollsysteem	489
fe) Berichts-, Auskunfts- und Teilnahmepflichten gegenüber dem Aufsichtsrat	489

ff)	Zustimmungspflichtige Geschäfte gem § 95Abs 5 AktG	492
fg)	Einberufung der Hauptversammlung	493
fh)	Berichts-, Auskunfts- und Teilnahmepflichten gegenüber der Hauptversammlung	496
fi)	Vollziehung von Hauptversammlungsbeschlüssen	497
fj)	Ungeschriebene Hauptversammlungskompetenzen	498
fk)	Zeichnung durch Vorstandsmitglieder	501
fl)	Angaben auf Geschäftsbriefen	502
fm)	Einsatz von Mitarbeitern bzw Hilfspersonen	503
fn)	Treuepflicht	503
fo)	Wettbewerbsverbot	508
fp)	Verschwiegenheitspflicht	509
fq)	Pflichten bei unternehmerischen Entscheidungen und Unternehmerrisiko	512
fr)	Spenden und Sponsoring als unternehmerische Entscheidung	515
fs)	Probleme bei Neuübernahme eines Vorstandsmandates	516
ft)	Dokumentation der Geschäftsführungshandlungen	516
fu)	Beratungsverträge	517
fv)	Due Diligence	519
fw)	Vorstandspflichten im Zuge von Übernahmen (Take-over)	522
fx)	Sorgfaltspflichten bei Umgründungsvorgängen	525
fy)	Haftung für Beschlüsse	525
fz)	Pflichten bei Verhinderung	525
g)	Nachwirkende Vorstandspflichten	525
h)	Die Haftungsfälle des § 84 Abs 3 AktG	527
i)	Insichgeschäfte	528
j)	Vorstandsvergütung	529
k)	Kreditgewährung an Vorstandsmitglieder	531
2.	Haftung im Gründungsstadium	532
3.	Geltendmachung der Haftung	535
a)	Durch Gesellschaftsorgane	535
b)	Durch eine Aktionärsminderheit	536
c)	Durch Gesellschaftsgläubiger	538
d)	Durch den Insolvenzverwalter	539
4.	Prozessuales	539
a)	Gerichtszuständigkeit	539
b)	Schiedsklauseln	540
c)	Prozessrisiko und Kostenlast	540
d)	Beweislast	541
5.	Möglichkeiten einer Haftungsbeschränkung	542
a)	Keine haftungsbefreiende Wirkung von Weisungen	542
b)	Genehmigungsbeschlüsse anderer Organe	542

c) Haftungsbeschränkungsvereinbarungen bzw Haftungsfreistellungen	544
d) Wirkung des Entlastungsbeschlusses	544
e) Verzicht und Vergleich	545
f) Ressortverteilung	545
6. Haftung wegen Erlangung gesellschaftsfremder Vorteile gem § 100 AktG	550
7. Außenhaftung der Vorstandsmitglieder	551
a) Haftung auf Grund besonderer gesetzlicher Anordnung	551
aa) Haftung wegen Erlangung gesellschaftsfremder Sondervorteile (§ 100 AktG)	551
ab) Haftung bei Umgründungsvorgängen	552
b) Haftung wegen Schutzgesetzverletzung	552
c) Haftung bei Verletzung kapitalmarktrechtlicher Informationspflichten	553
d) Haftung für Verletzung vorvertraglicher Schutz-, Aufklärungs- und Sorgfaltspflichten	554
e) Haftung nach Wettbewerbs- und Immaterialgüterrecht	554
f) Haftung für fehlerhafte Vertretungshandlungen	554
8. Vorstandshaftung in der börsennotierten AG	555
a) Informationspflichten	555
aa) Primärmarkt	556
ab) Sekundärmarkt	557
b) Organisationspflichten	560
c) Sonstige Verhaltenspflichten	561
d) Corporate Governance	561
10. Einführung in die Haftungsrisiken im Konzern	563
A. Einleitung	563
B. Konzernbegriffe	566
1. Der gesellschaftsrechtliche Konzernbegriff (§ 15 AktG, § 115 GmbHG)	566
2. Verbundene Unternehmen	569
3. Weitere „Konzernbegriffe“	571
4. Beurteilung der Konzernverbundenheit	572
C. Beteiligungsverwaltung, Konzernbegründung, Konzernleitung	572
1. Vorbemerkung	572
2. Sorgfaltspflichten bei Beteiligungserwerb und Konzernbegründung ..	574
3. Sorgfaltspflichten bei Beteiligungsverwaltung und Konzernleitung ..	576
a) Grundsätzliches zur Beteiligungsverwaltung und Konzernleitung	576
b) Inhalt der Konzernleitung – Überblick	579

c) Zustimmungspflichten im Konzern	580
d) Berücksichtigung eines Konzerninteresses?	581
e) Instrumente der Konzernleitung	582
f) Einlagerückgewährverbot als Schranke der Konzernleitung	585
g) Konzernweite Loyalitätspflichten?	586
h) Konzernweiter Informationsfluss und Verschwiegenheitsverpflichtung	587
D. Anmerkungen zum Vertragskonzern	588
 Judikaturverzeichnis	591
Literaturverzeichnis	621
Stichwortverzeichnis	645