

Italienisches Gesellschaftsrecht

Das neue Recht und seine erweiterten
Aufbau- und Finanzierungsformen

P. Paolo Magrini



Sellier. European Law Publishers

Inhalt

Vorwort	V
Abkürzungsverzeichnis (allgemein)	XXI
Abkürzungsverzeichnis (italienisch)	XXIII
Recherche- und Fachliteraturhinweise	XXV
Terminologisches Verzeichnis	XXIX
Einführung	I

I. Kapitel Die Grundlagen

I. Wesensmerkmale der Gesellschaft	
1. Gesellschaftsvertrag	5
2. Einlagen	5
3. Gesellschafts vermögen	6
4. Gesellschaftskapital	6
5. Gemeinsame Ausübung einer wirtschaftlichen Tätigkeit	6
6. Zweck der Gewinnverteilung	7
II. Rechtssubjektivität	7
III. Personen- und Kapitalgesellschaften	
1. Personengesellschaften	
a) Gesellschafterhaftung	8
b) Prinzip der Selbstorganschaft	9
c) Unzulässigkeit der Anteilsübertragung	9
2. Kapitalgesellschaften	9
a) Haftungsbeschränkung	10
b) Fremdorganschaft	10
c) Grundsätzliche Zulässigkeit der Anteilsübertragung	iO

IV. Gestaltung und Typenzwang	
1. Atypische Gesellschaftsformen	10
2. Atypische Vertragsklauseln)1
3. Rechtsformverfehlung	li
4. Grundtypenvermischung: GmbH & Co. KG) J
V. Gesellschaftervereinbarungen	12

2. Kapitel Die einfache Gesellschaft

I. Grundlagen	13
II. Entstehung der Gesellschaft	
1. Form	13
2. Faktische Gesellschaft	13
3. Verborgene Gesellschaft	14
4. Anscheinsgesellschaft	14
III. Gesellschafterrechte und -pflichten	
1. Beitragspflicht	15
2. Informations- und Rechnungslegungsrechte	15
3. Gewinn- und Verlustverteilung	16
IV. Geschäftsführung	
1. Einzel-und Gesamtgeschäftsführung	16
2. Geschäftsführungsbefugnis kraft Ernennung	17
3. Haftung	17
4. Vergütung	18
V. Vertretung der Gesellschaft	
1. Einzelvertretungsmacht	18
2. Beschränkungen der Vertretungsmacht	19
VI. Haftung	
1. Haftung für Gesellschaftsverbindlichkeiten	
a) Grundsatz und Haftungsbeschränkung	19
b) Einrede der Vorausklage	20
c) Ausgleich im Innenverhältnis	20
2. Persönliche Gesellschafterverbindlichkeiten	20

VII. Gesellschafterwechsel

1. Tod eines Gesellschafters	
a) Anspruch auf Ausgleichszahlung	21
b) Auflösung der Gesellschaft	21
c) Fortsetzung unter Erbeneinrückung	21
2. Austritt eines Gesellschafters	22
3. Ausschluß eines Gesellschafters	
a) Ausschlußgründe	22
b) Ausschlußverfahren	23

VIII. Auflösung der Gesellschaft

1. Auflösungsgründe	23
2. Gesellschaftsgegenstand: Abwicklung	23
3. Beschränkung der Geschäftsführungsbefugnis	24
4. Rechtsstellung der Gesellschafter	24
5. Rechtsstellung der Gläubiger	24
6. Abwicklungsverfahren	24
7. Erlöschen	25

3. Kapitel

Die offene Handelsgesellschaft

I. Grundlagen	27
II. Entstehung der Gesellschaft	
1. Gesellschaftsvertrag	27
2. Form	28
3. Gesellschaftsname	28
4. Selbständigkeit des Gesellschaftsvermögens	28
5. Fehlerhafte Gesellschaft	29
6. Verborgene Gesellschaft	29
III. Gesellschafterrechte und -pflichten	
1. Einlagepflicht	29
2. Gewinn- und Verlustverteilung	29
3. Information und Rechnungslegung	30
4. Wettbewerbsverbot	30
IV. Geschäftsführung	30
V. Vertretung der Gesellschaft	31
VI. Haftung	31

VII. Gesellschafterwechsel	
1. Tod eines Gesellschafters	32
2. Austritt eines Gesellschafters	32
3. Ausschluß eines Gesellschafters	32

VIII. Auflösung der Gesellschaft	
1. Auflösungsgründe	32
2. Abwicklungsverfahren	33
3. Erlöschen der Gesellschaft	33

4. Kapitel Die Kommanditgesellschaft

I. Grundlagen	35
II. Entstehung	
1. Gesellschaftsvertrag	35
2. Form	35
3. Name	36
4. Fehlerhafte Gesellschaft	36
III. Rechte und Pflichten der Komplementäre	
1. Geschäftsführung	36
2. Vertretung	37
IV. Rechte und Pflichten der Kommanditisten	
1. Einmischungs verbot	37
2. Vertretung der Gesellschaft im Einzelfall	37
3. Informationsrechte	38
4. Gewinnbeteiligungsschutz	38
V. Haftung	38
VI. Gesellschafterwechsel	
1. Anteil eines Komplementärs	39
2. Anteil eines Kommanditisten	
a) Tod	39
b) Austritt	39
VII. Auflösung	39

5. Kapitel Die Aktiengesellschaft

Grundlagen und traditioneller Aufbau	41
Die alternativen Gesellschaftsstrukturen	
Sog. dualistisches System	
a) Grundlagen	43
b) Aufsichtsrat	
aa) Zuständigkeit	43
bb) Zusammensetzung	44
cc) Unabhängigkeit	44
dd) Beschlußfassung	44
c) Leitungsrat	
aa) Zusammensetzung und Zuständigkeit	45
bb) Organschaftliche Vertretungsmacht	45
cc) Niederlegung, Beschlüsse und Haftung	45
d) Gesellschafterversammlung	45
e) Effizienz der Befugnisteilung und Überwachung	46
Sog. monistisches System	
a) Grundlagen	47
b) Audit committee: Der Kontrollausschuß	47
c) Effizienz durch Einbindung	48
Entstehung	
Gründungsurkunde und Satzung	48
a) Inhalt der Gründungsurkunde	
aa) Name der Gesellschaft	49
bb) Sitz der Gesellschaft	49
cc) Zweigniederlassung	50
dd) Gegenstand der Gesellschaft	50
ee) Gesellschaftskapital	51
ff) Einlagen	51
gg) Bewertung von Sacheinlagen und Forderungen	52
hh) Sog. Nebenleistungen	53
b) Form	54
c) Vorkonstitutive Haftung	54
d) Anmeldung zum Unternehmensregister	54
e) Eintragung in das Unternehmensregister	55
Rechtspersönlichkeit	55
Nichtigkeit der Gründungsurkunde	
a) Nichtigkeitsgründe	55
b) Nichtigkeitserklärung und Transparenz	56

IV. Aktien

1. Aktien und Gesellschaftskapital	
a) Grundlagen	
aa) Rechtsnatur	57
bb) Eigenschaften	57
cc) Vorkonstitutives Ausgabeverbot	58
b) Inhaberschaft und Legitimation	58
c) Aktiengattungen	58
aa) Namens- und Inhaberaktien	59
bb) Stückaktien	59
cc) Vorzugsaktien und verlustbeschränkte Aktien	59
dd) Stimmrechtslose oder -beschränkte Aktien	60
ee) Mischformen	60
ff) Arbeitnehmeraktien	61
gg) Spartenaktien	62
hh) Rückerwerbbar Aktien	62
ü) Genußaktien	62
d) Rechte und Pflichten aus der Aktie	
aa) Rechte des Aktionärs	63
bb) Pflichten des Aktionärs	63
e) Pfandrecht und Nießbrauch an Aktien	64
0 Übertragung von Aktien	
aa) Grundlagen	64
bb) Übertragung von Inhaberaktien	65
cc) Übertragung von Namensaktien	65
dd) Neue Legitimations- und Übertragungstechniken	66
2. Eigene Aktien	
a) Der Erwerb eigener Aktien	
aa) Voraussetzungen und Beschränkungen	66
bb) Belastungsverbot	67
cc) Ermächtigungsvorbehalt und Rücklagenbildung	67
dd) Ermächtigungsdauer	
ee) Befreiung von den Beschränkungen	
ff) Prinzip der gleichmäßigen Berücksichtigung	69
gg) Einzug von Nebenleistungsaktien	69
b) Zeichnungsverbot bzgl. eigener Aktien	70

V. Zweckvermögen und -finanzierung

1. Grundlagen und Risikodiversifikation	71
2. Zweckvermögen	72
3. Zweckgebundene Finanzierung	73
4. Zweckgebundene Finanzinstrumente	75

VI. Gesellschafterversammlung

1. Grundlagen	75
2. Zuständigkeitsbereich	
a) Ordentliche Gesellschafterversammlung	
aa) Fehlen eines Aufsichtsrats	76
bb) Eingerichteter Aufsichtsrat	76
b) Außerordentliche Gesellschafterversammlung	77
c) Kompetenzabgrenzung	77
d) Vorstandshaftung trotz Beschlußtreue	78
3. Aktionärsvereinbarungen	
a) Grundlagen	79
b) Formen sog. Aktionärsvereinbarungen	
aa) Verfügungsbeschränkung gegen feindliche Übernahmen	80
bb) Beherrschungsbezogene Bindungen	80
cc) Andere Aktionärsvereinbarungen: Joint-ventures	80
c) Wirksamkeit	80
d) Begrenzung und Transparenz	81
4. Einberufung der Gesellschafterversammlung	
a) Einberufungsrecht	82
b) Einberufungsvoraussetzungen	83
c) Inhalt der Einberufung	84
5. Beschlußfähigkeit und Stimmenmehrheit	
a) Bei erster Einberufung	84
b) Bei zweiter Einberufung	85
6. Teilnahmerecht und Stellvertretung	
a) Grundsatz	86
b) Stellvertretung der Gesellschafter	
aa) Vollmacht	87
bb) Quantitative Begrenzungen	87
cc) Verbot konzerninterner Vertretung	88
7. Versammlungsablauf und -leitung	
a) Versammlungsleitung	88
b) Aufgaben und Befugnisse	88
8. Abstimmung, Stimmrecht und Stimmbindung	
a) Stimmabgabe und Beschluß	89
b) Stimmenmehrheit	89
c) Abstimmungsverfahren	89
d) Protokoll	90
e) Stimmbindung	
aa) Grundlagen	90
bb) Formen sog. Stimmbindungsvereinbarungen	91
cc) Wirksamkeit sog. Stimmbindungsvereinbarungen	91
9. Fehlerhafte Beschlüsse: Anfechtbarkeit	
a) Grundsatz der Anfechtbarkeit	92

b)	Anfechtungsbefugnis	92
c)	Anfechtungsvoraussetzungen und -frist	92
d)	Vertrauensschutz	93
e)	Auswirkung der Stimmungültigkeit	93
f)	Negativer Stimmrechtsmißbrauch	93
g)	Anfechtungsgründe	
aa)	Rechtmäßigkeitsprüfung	94
bb)	Interessenkonflikt zwischen Gesellschafter und Gesellschaft	94
cc)	Interessenkonflikt zwischen Organ und Gesellschaft	95
dd)	Außergesellschaftliches Interesse	95
h)	Vertrauensschutz bei Neubeschluß	95
10.	Fehlerhafte Beschlüsse: Nichtigkeitsgründe	
a)	Fehlende Einberufung	97
b)	Fehlende Niederschrift	97
c)	Gegenstandsbezogene Nichtigkeit	97
d)	Problem: Geschäftsführerbestellung	98
e)	Anfechtungsfrist	98
 VII. Vorstand		
1.	Grundlagen	100
2.	Einzel- und Gesamtvorstand	100
3.	Vorsitzender des Vorstands	100
4.	Vollzugsausschuß und ermächtigte Mitglieder	101
5.	Bestellung und Abberufung	102
6.	Zuständigkeit	104
7.	Rechte und Pflichten	
a)	Rechtsnatur	105
b)	Gemeinschaftliche Geschäftsführung	105
c)	Einzelbefugnisse und Management-Information	106
d)	Entscheidungsfindung	107
e)	Fehlerhafte Beschlüsse	107
f)	Interessenkonflikt des Vorstandsmitglieds	107
8.	Vertretung der Gesellschaft	
a)	Grundsatz	109
b)	Umfang der Vertretungsmacht	110
c)	Handeln aufgrund fehlerhafter Beschlüsse	110
d)	Fehlen der Vertretungsmacht	111
e)	Mißbrauch der Vertretungsmacht	111
f)	Überschreitung der Vertretungsmacht	1(2
g)	Generaldirektoren: Keine organschaftliche Vertretung	
aa)	Generaldirektoren	112
bb)	Ämterkumulation: Vorstand und Generaldirektor	112

cc) Fehlen organschaftlicher Vertretungsmacht	113
dd) Haftung: Stellung autonomer Entscheidungsgewalt	113
9. Vergütung und Stock options	113
10. Haftung	
a) Grundsatz	114
b) Umfang	
aa) Haftungsmaßstab und D.&O.-Versicherung	114
bb) Haftung aus Überwachungsverschulden und Vermeidung	116
c) Schadensherbeiführung	
d) Die Haftungsklage	117
aa) Haftung gegenüber der Gesellschaft	117
bb) Haftung sog. faktischer Vorstandsmitglieder	118
cc) Haftung gegenüber Minderheitsgesellschaftern	118
dd) Haftung gegenüber Gesellschaftsgläubigern	120
ee) Haftung gegenüber einzelnen Gesellschaftern und Dritten	121
11. Corporate Governance	121
VIII. Kontrollrat	
1. Grundlagen	122
2. Bestellung	
a) Voraussetzungen	122
b) Un Wählbarkeit	122
c) Amtsdauer und -enthebung	
aa) Amtsdauer	123
bb) Abberufung	123
d) Bezüge	124
e) Sitzungsfrequenz und Ausscheiden	124
f) Funktionssicherung	125
3. Aufgaben	
a) Überwachung	125
b) Eingriffsbefugnisse	
aa) Anfechtung	125
bb) Anzeige und Substitutivkontrolle	125
c) Berichterstattung	126
d) Geheimhaltung	126
e) Sicherstellung von Ad-hoc-Mitteilungen	126
4- Haftung der Kontrollratsmitglieder	
a) Haftungsmaßstab	127
b) Haftung aus Überwachungsverschulden	127
c) Unternehmensbezogene Information als Holschuld	129

IX. Kontrolle der Rechnungslegung	
1. Grundlagen	(29)
2. Beauftragung des Wirtschaftsprüfers	129
3. Inkompatibilitätsgründe	130
4. Aufgaben des Wirtschaftsprüfers	130
5. Haftung	130
X. Jahres- und Konzernabschluß	
1. Grundlagen	131
2. Prinzipien	132
3. Verborgene und stille Reserven	133
4. Vermögensaufstellung	134
5. Gewinn- und Verlustrechnung	140
6. Anhang	142
7. Lagebericht	142
8. Feststellung des Jahresabschlusses und Verwendung	
a) Feststellung des Jahresabschlusses	143
b) Verwendung des Jahresüberschusses	
aa) Grundsatz	144
bb) Ausschüttungssperre	144
cc) Ausschüttung	145
dd) Vorzeitige Ausschüttung	146
ee) Satzungsrechtliche Regelung der Verwendung	146
9. Fehlerhafter Jahresabschluß	148
10. Pflichtaufzeichnungen und Transparenzregeln	149
11. Informations- und Kontrollrechte der Aktionäre	150
12. Konzernabschluß	
a) Pflicht zur Aufstellung eines Konzernabschlusses	151
b) Konsolidierungsrelevante Beherrschung	151
aa) Beherrschung durch ausländisches/ deutsches Unternehmen	152
bb) Beherrschung aufgrund Stimmbindung	152
c) Ausnahmen	152
d) Grundsätze und Publizität	153
e) Konsolidierung rechtswidriger Jahresabschlüsse	153
XI. Schuldverschreibung	
1. Grundlagen	155
2. Voraussetzungen	155
3. Versammlung der Inhaber von Schuldverschreibungen	157
4. Wandelschuldverschreibung	158
5. Bezugsrecht	158
6. Sog. indirektes Verfahren	159

XII. Satzungsänderung und Kapitalmaßnahmen

1.	Grundlagen	160
2.	Formelle Satzungsprüfung und Eintragung	161
3.	Austrittsrecht	162
4.	Abfindung	164
5.	Minderheitenschutz und Bezugsrecht	165
6.	Kapitalerhöhung aus Gesellschaftsmitteln	165
7.	Kapitalerhöhung gegen Einlagen	
a)	Grundlagen	167
b)	Genehmigtes Kapital	167
c)	Aufgeld	168
d)	Zeichnung und Einlösung	168
e)	Teilbarkeitscharakter der Kapitalerhöhung	169
0	Bezugsrecht der Altaktionäre	
aa)	Grundsatz	170
bb)	Einschränkung des Bezugsrechts: Gesellschaftsinteresse	170
cc)	Einschränkung des Bezugsrechts: Sacheinlagen	172
dd)	Einschränkung des Bezugsrechts: Arbeitnehmeraktien	172
g)	Bezugsvorrecht	172
8.	Kapitalherabsetzung	
a)	Verlustbedingte Kapitalherabsetzung	173
b)	Unterschreiten des Mindestkapitals	173
c)	Kapitalherabsetzung aufgrund überschüssigen Kapitals	175
d)	Streichung und Wiederherstellung des Kapitals	175

XIII. Auflösung der Gesellschaft

1.	Grundlagen	176
2.	Auflösungsgründe	176
3.	Abwicklungsgesellschaft	
a)	Pflichten des Vorstands	177
b)	Verbot neuer Geschäftsabschlüsse	177
c)	Abwicklung der Gesellschaft	178
4.	Aufhebung des AbwicklungsVerfahrens	180
5.	Erlöschen der Gesellschaft	180

XIV. Einpersonen-s.p.a.	181
-------------------------	-----

6. Kapitel Die Kommanditgesellschaft auf Aktien

7. Kapitel

Die Gesellschaft mit beschränkter Haftung

I.	Grundlagen	185
II.	Entstehung	185
III.	Einlagen	187
IV.	Name	188
V.	Gesellschafter	
1.	Beschlußrechte	
a)	Beschluß außerhalb der Gesellschafterversammlung	188
b)	Beschluß in der Gesellschafterversammlung •	189
2.	Fehlerhafte Gesellschafterbeschlüsse •	189
3.	Informationsrechte	190
4.	Gesamthaftung für Managementfehler	190
VI.	Geschäftsführung	
1.	Autonome Regelung	191
2.	Haftung für Managementfehler	
a)	Grundsatz	193
b)	Haftungsbegrenzung durch Widerspruch	194
VII.	Kontrollrat	195
VIII.	Kapitalherabsetzung	195
IX.	Jahresabschluß	195
X.	Finanzierungsformen der s.r.l.	
1.	Fremdkapitalfinanzierte Schuldtitel	196
2.	Nachrangigkeit von Gesellschafterleistungen	196
XI.	Gesellschaftsanteil	197
XII.	Gesellschafterwechsel	
1.	Tod	198
2.	Austritt	
a)	Austrittsrecht	198
b)	Auszahlung des Gesellschaftsanteils	198

3. Ausschluß	199
4. Übertragung von Anteilen	(99)
5. Mehrfachveräußerung und Gutgläubensschutz	200
6. Verbot eigener Gesellschaftsanteile	201

XIII. Auflösung201

XIV. Einpersonen-s.r.l.	201
-------------------------	-----

8. Kapitel Die Umwandlung

I. Formwechsel	
1. Grundlagen	203
2. Rechtsträgerkonformer Form Wechsel	
a) Formwechsel in eine Kapitalgesellschaft	
aa) Voraussetzungen	203
bb) Bewertung des Gesellschaftsvermögens	204
cc) Fortleben der unbeschränkten Haftung	204
dd) Aktien- bzw. Anteilszuteilung	205
b) Formwechsel in eine Personengesellschaft	205
3. Rechtsträgerfremder Formwechsel	206
a) Kapitalgesellschaft als formwechselnder Rechtsträger	207
b) Kapitalgesellschaft als Rechtsträger neuer Rechtsform	207
II. Verschmelzung	
1. Verschmelzungsbericht und -prüfung	
a) Verschmelzungsentwurf	208
b) Vermögensaufstellung	209
c) Verschmelzungsbericht	209
d) Prüfungsbericht	209
e) Verschmelzungsprüfer	209
2. Verschmelzungsbeschluß	210
3. Eintragung	211
4. Verschmelzung von Tochtergesellschaften	212
a) 100%ige Beteiligung	212
b) Mind. 90%ige Beteiligung	213
5. Leveraged buy out	213
III. Spaltung	215

9. Kapitel Der Konzern

I. Konzernbegriff und Führungseinheit	
1. Grundlagen	217
2. Gesellschaftsgegenstand des Mutterunternehmens	218
3. Transparenz	219
II. Haftung	
1. Grundsatz der wirtschaftlichen Abhängigkeit	220
2. Haftung des Mutterunternehmens	220
3. Haftung des Vorstands	221
III. Kompensation durch Konzerninteresse	
1. Konzernweite Gesamtbetrachtung	223
2. Kompensationsgedanke	223
3. Umfang des Konzerninteresses	224
IV. Publizität und Vorstandshaftung	225
V. Austrittsrecht	225
VI. Konzerninterne Finanzierungen	226
VII. Verkauf von Mehrheitsaktienpaketen	226
VIII. Auslandsgesellschaft mit Zweigniederlassung in Italien	227

10. Kapitel Die Übergangsfristen

229

Verzeichnis der Übersichten	231
Sachregister	233

Abkürzungsverzeichnis (allgemein)

Abs.	Absatz
a.F.	alte Fassung
allg.	allgemein
Art.	Artikel
Bd.	Band
BGB	Bürgerliches Gesetzbuch
betr.	betreffend (-e, -er, -es)
bzgl.	bezüglich
bzw.	beziehungsweise
diesbzgl.	diesbezüglich
D.&O.	Director's and Officers' (liability insurance)
einschl.	einschließlich
EuGH	Europäischer Gerichtshof
gem.	gemäß
ggf-	gegebenenfalls
ggü-	gegenüber
grds.	grundsätzlich
G.u.V.	Gewinn- und Verlustrechnung
GVO	Gesetzesverordnung
h.M.	herrschende (-r) Meinung
Hrsg.	Herausgeber
Hs.	Halbsatz
i.d.R.	in der Regel
i.d.S.	in diesem Sinne
i.E.	im Ergebnis
i.H.d.	in Höhe der, des
insb.	insbesondere
i.S.d.	im Sinne des
i.S.v.	im Sinne von
i.S.e.	im Sinne eines/einer
i.ü.	im übrigen
i.V.m.	in Verbindung mit