

Übersicht zur Eigenarbeit: Verein und Vor-GmbH

I. Der Verein

Def. = auf Dauer angelegter Zusammenschluss von Personen zur Verwirklichung eines gemeinsamen Zwecks mit körperschaftlicher Verfassung

1. Der rechtsfähige Verein (§§ 21 ff., 55 ff. BGB)

a. Rechtsfähigkeit

Idealverein, § 21 BGB

- Zweck ist nicht auf einen wirtschaftlichen Geschäftsbetrieb gerichtet
- Erlangung der Rechtsfähigkeit mit Eintragung ins Vereinsregister
- Namenszusatz „eingetragener Verein“, § 65 BGB

wirtschaftlicher Verein, § 22 BGB

- Zweck ist auf Erzielung von Gewinnen gerichtet, die dem Verein selbst oder seinen Mitgliedern in irgendeiner Weise zufließen sollen
- Erlangung der Rechtsfähigkeit durch staatlichen Verleihungsakt

Folge der Rechtsfähigkeit auf prozessualer Ebene: **Parteifähigkeit, § 50 I ZPO**

b. Außenverhältnis

aa. Vertretung

Vorstand, § 26 II 1, Hs. 1 BGB

→ beachte bei § 26 II 1, Hs.2:

Vorstand hat nur die Stellung eines gesetzlichen Vertreters, ist aber nicht ein solcher = Organtätigkeit als Eigenhandeln der Körperschaft

aber Anwendbarkeit der §§ 164, 166 BGB

(§ 28 II BGB regelt nur Passivvertretung)

→ **h.M. Mehrheitsvertretung** beim mehrgliedrigen Vorstand bei fehlender anderweitiger Satzungsregelung

Umfang

→ Grundsatz: unbeschränkte Vertretungsmacht

→ Ausnahmen: * Geschäfte, die auch für Dritte erkennbar völlig außerhalb des Vereinszwecks liegen

* bei Eingriffen in die Befugnisse anderer Organe

→ Beschränkung der Vertretungsmacht ggü. Dritten möglich, § 26 II 2 BGB

bb. Haftung

→ Zurechnung nach § 31 BGB (gem. § 40 BGB unabdingbar)

<p>sachlicher Umfang der Zurechnung</p> <p>„durch eine <u>in Ausführung der ihm zustehenden Verrichtungen</u> begangene, <u>zum Schadensersatz verpflichtende Handlung</u>“</p> <p>→ deliktische Ersatzpflicht: §§ 823 ff. i.V.m. § 31 BGB</p> <p>→ nicht-deliktische Ersatzpflicht: h.M. § 31 BGB anwendbar <i>Arg:</i> umfassende Zurechnung des Verhaltens von Repräsentanten</p>	<p>persönlicher Anwendungsbereich</p> <p>→ Vorstand und einzelne Vorstandsmitglieder</p> <p>→ andere verfassungsmäßig berufene Vertreter</p> <p>nach Rspr. / Lit. weite Auslegung = alle Personen mit bedeutsamer wesensmäßiger Funktion im Verein, die selbständig und eigenverantwortlich handeln</p>
------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------	--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------

c. Innenverhältnis

<p style="text-align: center;">Satzung</p> <p>→ Verfassung des Vereins, § 25 BGB</p> <p>→ Regelung der Binnenorganisation</p>	<p style="text-align: center;">Mitgliedschaft</p> <p>→ höchstpersönliches Recht, § 38 BGB</p> <p>→ sonstiges absolutes Recht i.S.d. § 823 I BGB</p>	<p style="text-align: center;">Organe</p> <p>→ <u>Mitgliederversammlung</u> (oberstes Organ; Entscheidung grundlegender Fragen)</p> <p>→ <u>Vorstand</u> (Vertretungsorgan)</p>
--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------	------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------	----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------

2. Der nichtrechtsfähige Verein

a. Rechtsfähigkeit

→ heute h.M.

Teilrechtsfähigkeit; zur Grundbuchfähigkeit: BGH I&I 2016, 685 (Heft 10)

Arg: * Erst-Recht-Schluss zur Lage bei der GbR (§ 54 S.1 BGB)

* Vorliegen einer körperschaftlichen Struktur beim Verein, die auf Mitgliederwechsel angelegt ist

= stärkere organisatorische und strukturelle Trennung von Mitgliedern als bei der GbR

* § 11 I 2 InsO Insolvenzfähigkeit

b. Partei- und Vollstreckungsfähigkeit

Passive Parteifähigkeit § 50 II ZPO	Aktive Parteifähigkeit h.M. (-), nur bei ausdrücklicher gesetzlicher Bestimmung (Bsp. § 3 PartGG) Ausnahme: Gewerkschaften, Art. 9 III GG	Vollstreckungs- fähigkeit § 735 ZPO
---------------------------------------------------	-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------	---------------------------------------------------

c. Außenverhältnis

aa. Vertretung

→ entweder aus wörtlicher Anwendung des § 54 S.1 BGB (dann §§ 714, 709 BGB)
oder § 26 II BGB entsprechend (h.M.)

bb. Haftung

Haftung des Handelnden § 54 S.2 BGB

Haftung der Mitglieder
<p>(P) <u>Verweisung des § 54 S.1 BGB auf GbR</u></p> <p>→ GbR: Haftung der Gesellschafter nach h.M. über § 128 HGB analog (Akzessorietätstheorie)</p> <p>→ aber: ähnliche Haftung bei nichtrechtsfähigem Verein wegen grundlegender Unterschiede abzulehnen (str.)</p> <p style="padding-left: 40px;"><i>Arg:</i> in Verein eintretendes Mitglied hat nie den Willen, mit Privatvermögen für Vereinsverbindlichkeiten zu haften</p> <p style="padding-left: 40px;"><i>Ausnahme:</i> wirtschaftlicher nichtrechtsfähiger Verein</p> <p>→ Haftung nur über §§ 164 ff. BGB möglich</p>

Haftung des Vereins
<p>→ (+) bei Annahme der Teilrechtsfähigkeit</p> <p>→ (P) <u>Anwendbarkeit des § 31 BGB</u></p> <p style="padding-left: 40px;">dagegen spricht § 54 S.1 BGB</p> <p style="padding-left: 40px;">nach h.M. aber Anwendbarkeit des § 31 BGB über objektive Rechtsfortbildung</p> <p style="padding-left: 40px;"><i>Arg:</i> * Anerkennung der analogen Anwendung für andere juristische Personen (OHG, KG) und GbR</p> <p style="padding-left: 80px;">* nichtrechtsfähiger Verein weist eine körperschaftliche Struktur auf</p> <p style="padding-left: 80px;">* verfassungskonforme Auslegung des § 54 S.1 BGB, weil wortlautgetreue Auslegung nicht mit Art. 9 GG vereinbar ist</p>

II. Die Vor-GmbH



1. Rechtsnatur

- Organisation eigener Art
- weitgehende Anwendbarkeit des GmbH-Rechts
- **BGH**: * Grundbuch- und Firmenrechtsfähigkeit
 - * aktive und passive Parteifähigkeit
 - * Insolvenzfähigkeit

2. Außenverhältnis

a. Vertretung

- Geschäftsführer (§ 35 GmbHG)
- Umfang ist aber auf die mit der Gründung unmittelbar in Zusammenhang stehenden Geschäfte beschränkt
- Arg:* vor Eintragung im HR besteht kein Bedarf nach Schutz des Rechtsverkehrs

b. Haftung

<p>Haftung der Vor-GmbH</p> <p>(+)</p> <p>Haftungsmasse = Gesellschaftsvermögen, welches den Gründungsgesellschaftern in ihrer gesamthänderischen Verbundenheit zusteht</p>	<p>Haftung des Handelnden</p> <p>(+)</p> <p>§ 11 II GmbHG</p> <p>Rspr. zum Begriff des „Handelnden“: = Personen, die entweder als oder zumindest wie Vertretungsorgane der Vorgesellschaft nach außen aufgetreten sind</p>	<p>Haftung der Gründungsgesellschafter</p> <p>(+/-)</p> <p>str., ob Ablehnung oder Annahme einer unbeschränkten persönlichen Haftung</p>
----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------	---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------	-------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------