

Marius Lampen

**Die Abgrenzung
zwischen nichtwirtschaftlichen
und wirtschaftlichen Vereinen
und damit verbundene
Haftungsrisiken**

Verlag Dr. Kovač

**Hamburg
2009**

EINLEITUNG UND GANG DER UNTERSUCHUNG.....	1
A. ABGRENZUNG ZWISCHEN WIRTSCHAFTLICHEN UND NICHTWIRTSCHAFTLICHEN VEREINEN.....	3
I. Frühere Theorien	4
1. Subjektive/Objektive Theorie	4
2. Gemischte Theorie	5
II. Teleologisch – typologische Abgrenzung.....	6
1. Systematische Funktion und Zweck der §§ 21, 22 BGB	6
a) Systematische Funktion der §§ 21, 22 BGB.....	6
b) Schutzzweck des § 22 BGB	7
aa) Gläubigerschutz.....	8
bb) Mitgliederschutz	9
(1) Typenverfeinerung	10
(2) Rechtsformzwang.....	11
(3) Stellungnahme.....	12
cc) Sozialschutz.....	15
dd) Wettbewerbsrecht	17
c) Zwischenergebnis	18
2. Fallgruppen	18
a) Volltypus des unternehmerisch tätigen Vereins	18
aa) Anbietende Haupttätigkeit.....	19
bb) Waren oder Dienstleistungen.....	20
cc) Äußerer Markt.....	21
dd) Planmäßig, auf Dauer und gegen Entgelt	23
ee) Gewinnerzielungsabsicht.....	24
b) Verein mit unternehmerischer Tätigkeit an einem inneren Markt	25

c) Der genossenschaftlich tätige Verein	27
d) Der Vermögensverwaltungsverein	30
e) Zwischenergebnis	31
3. Zurechnung	33
a) Auslagerungen	33
aa) Rechtsprechung	34
bb) Literatur	35
(1) §§ 17 und 18 AktG als Zurechnungsschwelle	36
(2) Volles unternehmerisches Risiko	37
cc) Stellungnahme	38
(1) Auswirkungen des UmwG	40
(2) Zurechnung wegen Verlustausgleichspflicht	42
(3) Schädigungspotential als Zurechnungskriterium	43
(4) § 17 AktG als Zurechnungsschwelle	46
(5) Unternehmenseigenschaft als Zurechnungsvoraussetzung	47
(6) Auswirkungen der Rechtsprechung zum existenzvernichtenden Eingriff	49
b) Zurechnung bei abhängigen Vereinen	51
aa) Der abhängige Verein	52
bb) Zurechnung der externen wirtschaftlichen Betätigung	53
c) Zwischenergebnis	56
III. Das Nebentätigkeitsprivileg	58
1. Fallgruppenbezogene Bestimmung des Umfangs des Nebentätigkeitsprivilegs	60
a) Wirtschaftlicher Geschäftsbetrieb zur bloßen Mittelbeschaffung	60
b) Wirtschaftlicher Geschäftsbetrieb mit inhaltlicher Verknüpfung zum Vereinszweck	62
2. Zwischenergebnis	68

B. HAFTUNGSRISIKEN BEI WIRTSCHAFTLICHER BETÄTIGUNG .. 69

I. Haftung bei rechtsfähigen Vereinen.....	70
1. Haftung des Vereins.....	70
a) Haftung gegenüber den Vereinsmitgliedern.....	70
aa) Verletzung eines Mitgliedschaftsrechts.....	71
bb) Wirtschaftliche Betätigung als faktische Satzungsänderung.....	72
cc) Zwischenergebnis.....	74
b) Haftung gegenüber außenstehenden Gläubigern.....	75
aa) Konzernrechtliche Ansprüche.....	75
(1) Der Verein als Unternehmen im Sinne des § 15 AktG.....	76
(a) Beteiligung bei eigener wirtschaftlicher Betätigung.....	78
(b) Beteiligung an einer Zwischenholding.....	79
(c) Einfache Beteiligung an einem Unternehmen.....	80
(2) Ansprüche bei abhängiger AG (KGaA).....	85
(a) Haftung aus §§ 302 ff. AktG (analog).....	85
(b) Haftung aus §§ 311, 317 AktG.....	87
(3) Ansprüche bei abhängiger SE.....	89
(4) Ansprüche bei abhängiger GmbH.....	90
(a) Haftung aus § 302 AktG (analog).....	90
(b) Schadensersatzanspruch wegen Treupflichtverletzung.....	91
bb) Haftungsdurchgriff.....	93
(1) Unterkapitalisierung.....	94
(2) Sphären- und Vermögensvermischung.....	95
(3) Existenzvernichtender Eingriff.....	96
(4) Institutsmisbrauch.....	97
cc) Deliktischer Schadensersatzanspruch.....	97
(1) Schadensersatzansprüche aus § 826 BGB.....	97
Existenzvernichtender Eingriff.....	99

(2) Schadensersatzansprüche aus § 823 BGB.....	100
dd) Zwischenergebnis	101
2. Haftung der Vereinsmitglieder.....	102
a) Haftung nach Löschung.....	102
b) Anwendung der Grundsätze der fehlerhaften Gesellschaft.....	103
c) Haftungsdurchgriff	104
d) Stellungnahme	105
aa) Kritik an den bisherigen Lösungsmodellen.....	105
bb) Eigener Lösungsansatz.....	112
(1) Wirtschaftliche Betätigung als Durchgriffsgrund	114
(2) Verantwortlichkeit der Mitglieder.....	114
(a) Rechtsprechung in bisherigen Durchgriffsfällen	114
(b) Erkennbarkeit der Unzulässigkeit.....	115
(c) Umgehung der rechtssichernden Funktion der §§ 159, 142, 143 FGG oder des § 43 Abs. 2 BGB	117
e) Zwischenergebnis	120
3. Haftung des Vereinsvorstandes.....	120
a) Vertragliche Ansprüche.....	120
b) Konzernrechtliche Ansprüche	121
4. Amtshaftung.....	123
5. Haftungssituation in den Tochtergesellschaften	126
II. Die Haftungssituation im nichtrechtsfähigen Verein.....	128
1. Haftung des nichtrechtsfähigen nichtwirtschaftlichen Vereins.....	128
2. Haftung des nichtrechtsfähigen wirtschaftlichen Vereins.....	129
3. Haftung nach Verlust der Rechtsfähigkeit	129
a) Liquidationszwang bei Entzug der Rechtsfähigkeit nach § 43 Abs. 2 BGB	131

b) Liquidationszwang bei Löschung aus dem Vereinsregister nach §§ 159, 142 FGG	136
c) Konsequenzen.....	136
4. Zwischenergebnis.....	137

**C. ANWENDUNG DER ERGEBNISSE AM BEISPIEL DES ADAC UND
DER PROFISPORT-VEREINE 139**

I. ADAC 139

II. Profisport-Vereine..... 142

D. ZUSAMMENFASSUNG / THESEN..... 147

E. LITERATURVERZEICHNIS 155