

## Inhaltsverzeichnis

<b>Einleitung und Gang der Untersuchung</b>	<b>1</b>
 <b>Abschnitt I – Begriff und historische Entwicklung der Liquidation</b>	
§ 1 <i>Begrifflichkeiten</i>	8
A. Liquidation	8
B. Abwicklung	8
C. Auseinandersetzung	9
§ 2 <i>Geschichtliche Entwicklung</i>	9
A. Einzelstaatliches und gemeines Recht	9
B. Regelung des ADHGB	10
C. Regelung des BGB	11
 <b>Abschnitt II – Struktur und Stellung der BGB-Gesellschaft in der Liquidation</b>	
§ 1 <i>Fortbestand und Identität der BGB-Gesellschaft</i>	12
§ 2 <i>BGB-Gesellschaft als Schuldner</i>	12
A. Meinungsstand zur Schuld- und Haftungsverfassung der Gesellschaft	13
I. Begriffe Schuld und Haftung	13
II. Individualistische Lehre	14
1. Struktur der werbenden BGB-Gesellschaft	14
a) Träger des Gesellschaftsvermögens	14
b) Gesellschaftsvertretung	15
c) Gesellschaftsschulden im Außenverhältnis	15
d) Gesellschaftsschulden im Innenverhältnis	16
e) Gesellschafterdrittschulden	16
2. Struktur der BGB-Gesellschaft in Liquidation	16
II. Verbundenheitslehre	17
1. Struktur der werbenden BGB-Gesellschaft	17
a) Träger des Gesellschaftsvermögens	17
b) Gesellschaftsvertretung	18
c) Gesellschaftsschulden im Außenverhältnis	18
d) Gesellschaftsschulden im Innenverhältnis	19
2. Struktur der BGB-Gesellschaft in Liquidation	19
III. Gesetzliche Gesellschaftsschulden nach	
strikt individualistischer Lehre und Verbundenheitslehre	20
1. Gesetzliche Schulden der werbenden BGB-Gesellschaft	20
2. Gesetzliche Schulden der BGB-Gesellschaft in Liquidation	21

## VIII

IV. Gruppenlehre	21
1. Struktur der werbenden BGB-Gesellschaft	21
a) Träger des Gesellschaftsvermögens	21
b) Vertretung der Gesellschaft	22
c) Gesellschaftsschulden im Außenverhältnis	22
d) Gesellschaftsschulden im Innenverhältnis	23
2. Struktur der BGB-Gesellschaft in Liquidation	23
V. Rechtsprechung	23
1. Entwicklung in der Rechtsprechung	23
2. Struktur der BGB-Gesellschaft in Liquidation nach heutiger Rechtsprechung	26
B. Stellungnahme	26
I. Vorzugswürdigkeit der Gruppenlehre	26
II. Rechtsfähigkeit der BGB-Gesellschaft	27
1. Begriffliches	27
2. Gesetzliche Regelung	29
a) Gesetzeswortlaut der §§ 705 ff. BGB	29
b) Entwicklungsgeschichte der §§ 705 ff. BGB	29
aa) Römischrechtliche Elemente	29
bb) Deutschrechtliche Elemente	30
cc) Gesetzgebungsverfahren	31
aaa) Erster Entwurf (1887)	31
bbb) Zweiter Entwurf (1895) und heutige Regelung	32
c) Gesetzliche Neuregelungen	33
aa) §§ 191 Abs. 2 Nr. 1, 202 Abs. 1 Nr. 1 UmwG	33
bb) § 11 Abs. 2 Nr. 1 InsO	35
cc) §§ 14 Abs. 2, 1059 a Abs. 2 BGB, § 7 MarkenG	35
d) Zwischenergebnis	36
3. Systematische und dogmatische Überlegungen	36
a) BGB-Gesellschaft als Gesamthandsgesellschaft	36
aa) Allgemeines Prinzip der Gesamthand?	36
bb) BGB-Gesellschaft als Grundform der Gesamthandsgesellschaften	37
cc) Identitätswahrende Umwandlung von Gesamthandsgesellschaften	37
dd) Gemeinschaftliche Verfügungsbefugnis der Gesellschafter (§ 719 Abs. 1 BGB)	39
ee) Zwischenergebnis	39
b) Problematik des Gesellschafterwechsels	39
aa) Forthaltung des Gesellschaftsvermögens bei Neueintritt eines Gesellschafters	39
aaa) Forthaltung des Vermögens bei Rechtsfähigkeit nur der Gesellschafter	49

## IX

bbb) Forthaftung des Vermögens bei Rechtsfähigkeit der BGB-Gesellschaft	42
ccc) Zwischenergebnis	43
bb) Vertragliche Zuständigkeit	43
cc) Zwischenergebnis	44
4. Ergebnis	44
5. Einschränkung der Grundsätze?	44
a) Erscheinungsvielfalt	44
b) Rechtsfähigkeit nur der unternehmenstragenden BGB-Gesellschaft?	45
aa) Meinungsübersicht	45
bb) Allgemeine Bedenken gegen eine Beschränkung	45
cc) Liquidationsrechtliche Bedenken	46
III. Ergebnis zur Schuld- und Haftungsstruktur der BGB-Gesellschaft in Liquidation	47
1. Vermögensträgerschaft und Verpflichtung der BGB-Gesellschaft i.L.	47
2. Keine Beschränkung auf die Zwecke der Liquidation	47
IV. Allgemeine Bedeutung der Schuldnerstellung der BGB-Gesellschaft für die Liquidation	48
 <i>§ 3 BGB-Gesellschafter als Schuldner</i>	 48
A. Doppelverpflichtungstheorie	49
I. Grundlagen und Haftung für vertragliche Gesellschaftsverbindlichkeiten	62
II. Gesetzliche Verbindlichkeiten	52
B. Akzessorietätstheorie	53
I. Grundlagen und Haftung für vertragliche Gesellschaftsverbindlichkeiten	53
II. Gesetzliche Verbindlichkeiten	55
C. Rechtsprechung	56
I. Haftung für vertragliche Gesellschaftsverbindlichkeiten	56
II. Gesetzliche Verbindlichkeiten	58
D. Stellungnahme	60
I. Doppelverpflichtungstheorie und Gläubigerschutz in der Liquidation	60
II. Akzessorietätstheorie und Gläubigerschutz in der Liquidation	61
III. Vorzugswürdigkeit der Akzessorietätstheorie	61
IV. Begründung der Akzessorietätstheorie	62
1. Wesen der Gesamthand	62
2. Analogie zu § 128 HGB	62
E. Einschränkung der Grundsätze?	65
F. Ergebnis und Bedeutung für den Schutz der Gläubiger in der Liquidation	67

<b>§ 4 Zweck der BGB-Gesellschaft in Liquidation und Zweck der Liquidation</b>	<b>86</b>
A. Liquidationszweck	86
I. Meinungsstand	68
1. Vermögensverteilung als Liquidationszweck (herrschende Meinung)	68
2. Vollabwicklung der Gesellschaft als Liquidationszweck ( <i>K. Schmidt</i> )	68
II. Stellungnahme	69
1. Liquidationsziel und Liquidationszweck	69
2. Definition des Liquidationszwecks am Gesetz	69
3. Dogmatische Überlegungen	70
4. Exkurs: Zweck des Insolvenzverfahrens	71
5. Ergebnis	72
B. Verhältnis von Gesellschaftszweck und Liquidationszweck	72
I. Meinungsstand	72
II. Stellungnahme	73
1. Grundsätzliche Bedenken an der Lehre der Zweckänderung	73
2. Gründungszweck der Vorgesellschaften	73
3. Fortsetzung der aufgelösten Gesellschaft	74
C. Ergebnis und Bedeutung des Liquidationszwecks für den Verfahrensumfang	76
<b>§ 5 Rechtspositionen der BGB-Gesellschaft in Liquidation</b>	<b>76</b>
A. Besitzfähigkeit	76
I. Besitz der verbenden BGB-Gesellschaft	77
II. Besitz der BGB-Gesellschaft in der Liquidation	79
B. Namensfähigkeit	79
I. Name der verbenden BGB-Gesellschaft	79
II. Name der BGB-Gesellschaft in der Liquidation	81
C. Scheck- und Wechselfähigkeit	81
I. Scheck und Wechsel der verbenden BGB-Gesellschaft	81
II. Scheck und Wechsel der BGB-Gesellschaft in der Liquidation	83
D. Beteiligungsfähigkeit insbesondere an OHG und KG	83
I. Beteiligung der verbenden BGB-Gesellschaft	83
II. Beteiligungen der BGB-Gesellschaft in der Liquidation	86
E. Parteifähigkeit	86
I. Werbende BGB-Gesellschaft im Prozess	86
1. Meinungsstand	86
a) Schrifttum	86
b) Rechtsprechung	88
II. Stellungnahme	90
II. BGB-Gesellschaft in Liquidation im Prozess	92

F. Grundbuchfähigkeit	92
I. Grundbucheintragung der werbenden BGB-Gesellschaft	92
II. Grundbucheintragung der BGB-Gesellschaft in der Liquidation	92
G. Markenrechtsfähigkeit	95
I. Markeninhaberschaft der werbenden BGB-Gesellschaft	95
II. Markeninhaberschaft der BGB-Gesellschaft in der Liquidation	97
H. Erbfähigkeit	97
I. Erbfähigkeit der werbenden BGB-Gesellschaft	97
II. Erbfähigkeit der BGB-Gesellschaft in der Liquidation	98

### **Abschnitt III – Prinzip des Gläubigerschutzes in der Liquidation**

A. <i>Meinungsstand</i>	99
I. Kein Gläubigerschutz im Liquidationsverfahren (herrschende Meinung)	99
II. Ansicht von <i>K. Schmidt</i> (Neue Lehre)	101
III. Ansicht von <i>Hillers</i> (Traditionelle Lehre)	102
B. <i>Stellungnahme</i>	103
I. Auswirkungen der Liquidation	103
II. Einwand der fortbestehenden Vollstreckungsmöglichkeit	105
III. Einwand der persönlichen Gesellschafterhaftung	105
1. Funktion der persönlichen Haftung	106
a) Verhaltenskontrolle	106
b) Leistungserzwingung	107
c) Kreditsicherung	108
aa) Keine adäquate Sicherung der Privatvermögen durch (Insolvenz-)Anfechtung	108
bb) Sicherheitsfaktor Gesellschafterzahl	109
cc) Sicherheitsfaktor Geschäftsumfang	110
d) Zwischenergebnis	110
2. Zeitliche Beschränkung der persönlichen Haftung	110
IV. Zusammenfassung und die Folge zwingenden Außenrechts	111

### **Abschnitt IV – Gesellschafter und Liquidatoren**

§ 1 <i>Rechte und Pflichten der Gesellschafter in der Liquidation</i>	113
I. Allgemeine Pflichten in der Liquidation	113
1. Gesellschaftertreuepflicht	113
a) Grundsatz	113
b) Gesellschaftertreuepflicht in der Liquidation	114
2. Gleichbehandlungsgrundsatz	114
a) Grundsatz	114

b) Gleichbehandlung in der Liquidation	115
II. Recht und Pflicht zur Auflösung und Liquidation	115
1. Auflösung der BGB-Gesellschaft durch die Gesellschafter	115
a) Recht schon des einzelnen Gesellschafters zur Auflösung	115
b) Pflicht der Gesellschafter	
zur Auflösung im Verhältnis zu Dritten?	117
2. Liquidation der BGB-Gesellschaft durch die Gesellschafter	117
a) Recht jeden Gesellschafters auf Durchführung der Liquidation	117
b) Pflicht der Gesellschafter	
zur Liquidation im Verhältnis zu Dritten?	118
c) Recht jeden Gesellschafters auf Einhaltung	
der gesetzlichen Vorschriften	119
d) Pflicht der Gesellschafter auf Einhaltung	
der gesetzlichen Vorschriften im Verhältnis zu Dritten?	119
III. Gesellschaftsvertragliche Ansprüche in der Liquidation	120
1. Grundsatz der Liquidationsbefangenheit	121
2. Entwicklung des Grundsatzes	121
3. Dogmatik des Grundsatzes der Liquidationsbefangenheit	123
a) Rechnungseinstellung, Verrechnung und Saldenfeststellung	123
aa) In Rechnung Stellen	123
bb) Verrechnung	125
cc) Saldofeststellung	125
b) Kreis der liquidationsbefangenen Ansprüche	126
aa) Ansprüche der Gesellschafter gegen	
die BGB-Gesellschaft	126
aaa) Allgemeine Ansprüche	126
bbb) Liquidationsrechtliche Ansprüche	127
(1) Einlage <i>quoad dominium</i>	128
(2) Einlage <i>quoad sortem</i>	128
(3) Geleistete Dienste	130
(4) Liquidationsgewinn	131
bb) Ansprüche der BGB-Gesellschaft gegen	
die Gesellschafter	132
aaa) Allgemeine Ansprüche	132
bbb) Liquidationsrechtlicher	
Verlustausgleichsanspruch	132
(1) Allgemeines	168
(2) Verlustausgleich und Drittgläubiger	133
(3) Einlagenverlustausgleich	133
(4) Ausfallhaftung der Mitgesellschafter	135
c) Liquidationsanteile der Gesellschafter	135
4. Begründung des Grundsatzes der Liquidationsbefangenheit	136
a) Vermeidung unnötiger Hin- und Herzahlungen	136
b) Einheitlichkeit der Liquidation	137

c) Schutz der Gesellschaftsgläubiger	138
5. Ausnahmen vom Grundsatz der Liquidationsbefangenheit	139
a) Einforderung von Ansprüchen der BGB-Gesellschaft zwecks Gläubigerbefriedigung	139
b) Einforderung von Ansprüchen der Gesellschafter positiver Liquidationsanteile	140
<b>§ 2 Amt und Aufgaben der Liquidatoren</b>	140
I. Amt der Liquidatoren	140
1. Liquidatoren als Organe der aufgelösten BGB-Gesellschaft	140
2. Kreis der Liquidatoren	140
a) Geborene Liquidatoren	140
b) Gekorene Liquidatoren	141
II. Übergangsregelungen	141
III. Rechte und Pflichten der Liquidatoren	142
1. Allgemeine Rechte und Pflichten	142
a) Pflicht zur persönlichen Aufgabenerfüllung	142
b) Anspruch auf Vergütung	142
c) Gesellschaftertreuepflicht	143
d) Gleichbehandlungspflicht	143
2. Besondere Liquidationsrechte und -pflichten	143
a) Pflicht zur Liquidation	143
b) Pflicht zum Insolvenzantrag	144
c) Pflicht zur bestmöglichen Vermögensverwertung	144
d) Pflicht zur Gleichbehandlung der Gläubiger	145
3. Umfang der Geschäftsführungs- und Vertretungsbefugnis in der Liquidation	145
 <b>Abschnitt V – Verlauf der Liquidation</b>	
<b>§ 1 Auflösung und Vollbeendigung der BGB-Gesellschaft</b>	147
A. Unterschied zwischen Auflösung und Vollbeendigung	147
B. Auflösungsgründe	147
I. Gesetzliche Auflösungsgründe	147
1. Kündigung durch einen Gesellschafter	148
2. Kündigung durch einen Privatgläubiger	149
3. Tod eines Gesellschafters	150
4. Insolvenz eines Gesellschafters	150
5. Erreichen und Unmöglichwerden des Gesellschaftszwecks	151
II. Sonstige Auflösungsgründe	152
1. Gesellschafterbeschluss	152
2. Zeitablauf	153.
3. Auflösende Bedingung	153

4. Ablehnung der Insolvenzverfahrenseröffnung mangels Masse?	153
5. Ausscheiden des vorletzten Gesellschafters?	155
a) Meinungsstand	155
aa) Auflösung und gleichzeitige Vollbeendigung der BGB-Gesellschaft (herrschende Meinung)	155
bb) Forbestand als Einmann-BGB-Gesellschaft bei Rechten Dritter (neuere Ansicht)	156
b) Stellungnahme	157
aa) Kritik an den bestehenden Auffassungen	157
bb) Eigene Auffassung: Liquidation der BGB-Gesellschaft	159
aaa) Recht der EWIV	160
bbb) Referentenentwurf zum PartGG	161
ccc) Gesellschafterlose juristische Person	162
ddd) Auflösung kraft Gesetz?	163
c) Ergebnis	163
III. Streit über die Auflösung	163
C. Vollbeendigung der BGB-Gesellschaft	163
I. Verfahrensziel der Vollbeendigung	163
II. Eintritt der Vollbeendigung	164
D. Fortsetzung der aufgelösten Gesellschaft	166
E. Nachtragsliquidation	167
<i>§ 2 Einzelne Liquidationsschritte</i>	168
A. Allgemeine Verwaltungsmaßnahmen	168
I. Vermögensbilanz	168
1. Erstellung einer Vermögensbilanz	168
2. Erstellung einer Erfolgsbilanz	169
3. Fortführung der Bilanzen	169
a) Einfache Liquidationsrechnung	169
b) Liquidationsrechnung der bilanzierenden Gesellschaft	170
II. Erstellung eines Liquidationskonzepts	170
1. Optimales Liquidationskonzept	170
2. Umfang des umzusetzenden Vermögens	170
III. Gläubigerbenachrichtigung	171
1. Bekanntmachung und Gläubigeraufruf	171
2. Persönliche Benachrichtigung	172
IV. Bezeichnung der Gesellschaft im Rechtsverkehr	172
B. Aussonderung fremden Vermögens	173
C. Umsetzung des Vermögens in Geld	174
D. Abwicklung im Außenverhältnis	174
I. Beendigung der schwebenden Geschäfte	222
II. Befriedigung der Gesellschaftsgläubiger	175
III. Einziehung von Forderungen	176

E. Schlussbilanz	176
F. Abwicklung im Innenverhältnis	176
I. Feststellung der Liquidationsanteile	176
II. Ausgleich der Liquidationsanteile	176
<b>Zusammenfassung der Ergebnisse</b>	<b>178</b>
<b>Literaturverzeichnis</b>	<b>191</b>