

Inhaltsübersicht

Literaturverzeichnis	XXI
Abkürzungsverzeichnis.....	LXXXI
Einleitung	1
Erstes Kapitel Grundlagen	3
1 Gründe für das Ausscheiden eines Komplementärs	4
1.1 Ausscheidensgründe nach § 131 Abs. 3 HGB	4
1.1.1 Geltung des § 131 Abs. 3 HGB für die KG.....	4
1.1.2 Tod des Gesellschafters, § 131 Abs. 3, S. 1, Nr. 1 HGB	5
1.1.3 Insolvenzverfahrenseröffnung über das Vermögen des..... Gesellschafters, § 131 Abs. 3, S. 1, Nr. 2 HGB	33
1.1.4 Kündigung des Gesellschafters, § 131 Abs. 3, S. 1, Nr. 3 HGB	39
1.1.5 Kündigung des Privatgläubigers des Gesellschafters,..... § 131 Abs. 3, S. 1, Nr. 4 HGB.....	40
1.1.6 Eintritt weiterer gesellschaftsvertraglich vorgesehener Fälle,	41
§ 131 Abs. 3, S. 1, Nr. 5 HGB.....	41
1.1.7 Beschluss der Gesellschafter, § 131 Abs. 3, S. 1, Nr. 6 HGB.....	42
1.1.8 Beteiligungsumwandlung	43
1.2 Ausscheiden nach § 139 Abs. 2 HGB	44
1.3 Ausschließung nach § 140 HGB	44
2 Wegfall eines Begriffsmerkmals einer Personengesellschaft und	
dessen Rechtsfolgen	46
2.1 Numerus clausus der Gesellschaftsrechtsformen	46
2.1.1 Inhalt.....	46
2.1.2 Rechtsgrundlage.....	53
2.2 Rechtsfolgen der Rechtsformverfehlung	66
2.2.1 Bestandsaufnahme	67
2.2.2 Kritische Analyse	83
2.2.3 Stellungnahme	89
2.2.4 Ergebnis und Ausblick auf Haftungslage	93
3 Wegfall des vorletzten Gesellschafters einer Personengesellschaft	94

3.1	Erfordernis wenigstens zweier Gesellschafter	94
3.1.1	Bestandsaufnahme	94
3.1.2	Stellungnahme	103
3.2	Rechtsfolgen des Ausscheidens des vorletzten Gesellschafters	104
3.2.1	Anwachsung	106
3.2.2	Gesamtrechtsnachfolge	107
3.2.3	Stellungnahme	109
3.2.4	Zwischenergebnis und Ausblick auf Haftungslage	113
Zweites Kapitel Rechtsfolgen beim Ausscheiden des letzten Komplementärs		
	aus der mehrgliedrigen KG	117
1	Bestandsaufnahme	118
1.1	Rechtsprechung	118
1.1.1	Fortbestand als aufgelöste KG	118
1.1.2	Umwandlung in oHG bei Nichtbetreiben der Liquidation	119
1.2	Literatur	119
1.2.1	Fortbestand als aufgelöste KG und bei Nichtbetreiben der..... Liquidation Umwandlung in oHG	119
1.2.2	KG i.L. und teilweise Haftungsbeschränkung der Kommanditisten	128
1.2.3	KG i.L. mit Komplementär bzw. dessen Erben	130
1.2.4	Umwandlung in oHG und Haftungsbeschränkung nach	
	§ 139 Abs. 4 HGB analog	132
2	Kritische Analyse	136
2.1	Zweck und Mittel der Konzepte	137
2.1.1	Zweck	137
2.1.2	Mittel	138
2.2	„Kommanditistengesellschaft i.L.“ bzw. KG i.L. bestehend nur..... aus Kommanditisten	139
2.2.1	Auflösung	139
2.2.2	„Kommanditistengesellschaft“	154
2.3	Teleologische Reduktion von § 131 Abs. 3 HGB	160
2.3.1	Vorteil der Tatbestandsanknüpfung	160
2.3.2	Regelungs- und Begründungsdefizite	160
2.4	§ 139 Abs. 4 HGB analog	164

2.4.1	Rechtsformwechsel in GbR bei KG kraft Eintragung	165
2.4.2	Regelungslücke	166
2.5	Gesellschaft i.L. mit zum Teil unbeschränkt haftenden Kommanditisten	181
3	Stellungnahme sowie eigener Ansatz	183
3.1	Ausgangslage	183
3.1.1	OHG	183
3.1.2	GbR	186
3.1.3	Bewertung	187
3.2	Keine Analogie zu §§ 139, 176 HGB	190
3.3	Rechtsfortbildung durch teleologische Reduktion	191
3.3.1	Regelungsplan des § 131 Abs. 3 HGB	193
3.3.2	Regelungsplan des § 139 Abs. 2 HGB	201
3.3.3	Regelungsplan des § 140 HGB	201
3.3.4	Zwischenergebnis	201
3.3.5	Einschränkung aufgrund des andernfalls nicht zu erreichenden Zwecks einer anderen Norm	203
3.4	Zwischenergebnis	212
3.5	Ergänzung durch Analogie	212
3.5.1	Planwidrige Regelungslücke	214
3.5.2	Vergleichbare Interessenlage	223
4	Ergebnis	224
Drittes Kapitel	Besonderheiten des Ausscheidens des Komplementärs aus	
	der zweigliedrigen KG	225
1	Haftungsrechtliche Folgen	226
1.1	Bestandsaufnahme	226
1.1.1	Rechtsprechung	226
1.1.2	Literatur	229
1.2	Kritische Analyse	239
1.2.1	Fortbestand der KG	240
1.2.2	Erbrechtliche Lösung	241
1.2.3	Keine Haftungsbeschränkung aufgrund anderer Vorschriften	249
1.3	Stellungnahme und eigener Ansatz	250
1.4	Ergebnis	251

2	Besonderheiten bei Simultaninsolvenz von KG und Komplementär	252
2.1	Bestandsaufnahme	254
2.1.1	Rechtsprechung	254
2.1.2	Literatur	255
2.2	Kritische Analyse und Stellungnahme	261
2.2.1	Ursachen der Sonderbehandlung bei Simultaninsolvenz	261
2.2.2	Keine entgegenstehende Unternehmenskontinuität	267
2.3	Ergebnis	268
	Zusammenfassung der Ergebnisse	269

Inhaltsverzeichnis

Literaturverzeichnis	XXI
Abkürzungsverzeichnis.....	LXXXI
Einleitung	1
Erstes Kapitel Grundlagen	3
1 Gründe für das Ausscheiden eines Komplementärs	4
1.1 Ausscheidensgründe nach § 131 Abs. 3 HGB	4
1.1.1 Geltung des § 131 Abs. 3 HGB für die KG.....	4
1.1.2 Tod des Gesellschafters, § 131 Abs. 3, S. 1, Nr. 1 HGB	5
1.1.2.1 Tod der natürlichen Person	6
1.1.2.2 „Tod“ der Gesellschafter-Gesellschaft.....	6
1.1.2.2.1 Bestandsaufnahme	7
1.1.2.2.1.1 Rechtsprechung	7
1.1.2.2.1.2 Literatur	8
1.1.2.2.2 Kritische Analyse	16
1.1.2.2.3 Stellungnahme	23
1.1.2.2.3.1 Vollbeendigung der Gesellschafter-Gesellschaft.....	
infolge Liquidation	24
1.1.2.2.3.2 Gesellschafter-Gesellschaft i.L.	25
1.1.2.2.3.3 Liquidationslose Vollbeendigung gemäß UmwG	26
1.1.2.2.3.4 Infolge Vereinigung aller Anteile in einer Person.....	
liquidationslos vollbeendete Gesellschafter-Gesamthand	30
1.1.2.2.4 Ergebnis.....	33
1.1.3 Insolvenzverfahrenseröffnung über das Vermögen des	
Gesellschafters, § 131 Abs. 3, S. 1, Nr. 2 HGB	33
1.1.3.1 § 131 Abs. 3, S. 1, Nr. 2 HGB unmittelbar.....	33
1.1.3.2 § 131 Abs. 3, S. 1, Nr. 2 HGB analog.....	36
1.1.3.2.1 Bestandsaufnahme	36
1.1.3.2.2 Stellungnahme.....	38
1.1.3.2.3 Ergebnis.....	39
1.1.4 Kündigung des Gesellschafters, § 131 Abs. 3, S. 1, Nr. 3 HGB	39

1.1.5	Kündigung des Privatgläubigers des Gesellschafters,	
	§ 131 Abs. 3, S. 1, Nr. 4 HGB	40
1.1.6	Eintritt weiterer gesellschaftsvertraglich vorgesehener Fälle,	
	§ 131 Abs. 3, S. 1, Nr. 5 HGB	41
1.1.7	Beschluss der Gesellschafter, § 131 Abs. 3, S. 1, Nr. 6 HGB	42
1.1.8	Beteiligungsumwandlung	43
1.2	Ausscheiden nach § 139 Abs. 2 HGB	44
1.3	Ausschließung nach § 140 HGB	44
2	Wegfall eines Begriffsmerkmals einer Personengesellschaft und	
	dessen Rechtsfolgen	46
2.1	Numerus clausus der Gesellschaftsrechtsformen	46
2.1.1	Inhalt	46
2.1.1.1	Personengesellschaften mit unbeschränkter	
	Gesellschafterhaftung	46
2.1.1.2	Keine Erweiterung um Personengesellschaft mit allseits	
	beschränkter Gesellschafterhaftung	50
2.1.1.2.1	Ersetzung der GmbH & Co. KG	50
2.1.1.2.2	Wettbewerb der Rechtsordnungen	51
2.1.1.2.3	Nichtumsetzung der Reformvorschläge	52
2.1.2	Rechtsgrundlage	53
2.1.2.1	§ 105 HGB	53
2.1.2.2	§ 22 BGB	54
2.1.2.3	Einfachgesetzliche Normprägung der Vereinigungsfreiheit	
	durch numerus clausus	56
2.1.2.3.1	Vertragsfreiheit als Grundsatz	56
2.1.2.3.2	Grenzen der Vertragsfreiheit am Beispiel des Erfordernisses	
	der unbeschränkten Haftung	57
2.1.2.3.2.1	Inhalt der unbeschränkten Haftung	60
2.1.2.3.2.2	Rechtfertigung der unbeschränkten Haftung	61
2.1.2.3.2.3	Einzelne Funktionen der unbeschränkten Haftung	63
2.1.2.4	Stellungnahme	66
2.2	Rechtsfolgen der Rechtsformverfehlung	66
2.2.1	Bestandsaufnahme	67

2.2.1.1	Absorptionsfunktion des Rechtsformzwangs im Falle	
	nachträglicher Rechtsformverfehlung	67
2.2.1.1.1	Inhalt und Funktionsweise des Rechtsformzwangs	68
2.2.1.1.2	Rechtsgrundlage des Rechtsformzwangs	71
2.2.1.1.2.1	Bestandsaufnahme	71
2.2.1.1.2.2	Kritische Analyse und Stellungnahme	77
2.2.1.1.2.3	Ergebnis	79
2.2.1.2	Geltung der allgemeinen Rechtsgeschäftslehre sowie	
	der Grundsätze der fehlerhaften Gesellschaft	79
2.2.1.2.1	Umdeutung des Gesellschaftsvertrags und Anwendung	
	der Grundsätze der fehlerhaften Gesellschaft	79
2.2.1.2.2	Teilnichtigkeit des Gesellschaftsvertrags	82
2.2.2	Kritische Analyse	83
2.2.3	Stellungnahme	89
2.2.4	Ergebnis und Ausblick auf Haftungslage	93
3	Wegfall des vorletzten Gesellschafters einer Personengesellschaft	94
3.1	Erfordernis wenigstens zweier Gesellschafter	94
3.1.1	Bestandsaufnahme	94
3.1.1.1	Rechtsprechung	94
3.1.1.2	Literatur	96
3.1.1.2.1	Gesellschaftermehrheit und Einheitlichkeit der Beteiligung	96
3.1.1.2.1.1	Grundsatz	96
3.1.1.2.1.2	Ausnahmen	98
3.1.1.2.2	Einzelgesellschafter und Mehrfachbeteiligung	101
3.1.1.2.2.1	Grundsätzliche Zulässigkeit der Mehrfachbeteiligung	101
3.1.1.2.2.2	Ausschließlicher Verbleib der Kommanditbeteiligung	102
3.1.2	Stellungnahme	103
3.2	Rechtsfolgen des Ausscheidens des vorletzten Gesellschafters	104
3.2.1	Anwachsung	106
3.2.2	Gesamtrechtsnachfolge	107
3.2.3	Stellungnahme	109
3.2.3.1	Beschränkte praktische Relevanz	109
3.2.3.2	Kein Erwerb einer Gesamthandsberechtigung	110

3.2.3.3	Bestätigung durch Willen des Gesetzgebers.....	112
3.2.4	Zwischenergebnis und Ausblick auf Haftungslage.....	113
Zweites Kapitel	Rechtsfolgen beim Ausscheiden des letzten Komplementärs	
	aus der mehrgliedrigen KG	117
1	Bestandsaufnahme.....	118
1.1	Rechtsprechung	118
1.1.1	Fortbestand als aufgelöste KG	118
1.1.2	Umwandlung in oHG bei Nichtbetreiben der Liquidation	119
1.2	Literatur	119
1.2.1	Fortbestand als aufgelöste KG und bei Nichtbetreiben der	
	Liquidation Umwandlung in oHG	119
1.2.1.1	Zusammensetzung der Gesellschaft und Haftungsverhältnisse.....	122
1.2.1.2	Begründung des Auflösungsgrundes	124
1.2.1.3	Begründung des Ausbleibens des Rechtsformzwangs	125
1.2.1.3.1	Wertungsgesichtspunkte.....	125
1.2.1.3.2	Rechtstechnische Argumente	127
1.2.2	KG i.L. und teilweise Haftungsbeschränkung der Kommanditisten.....	128
1.2.3	KG i.L. mit Komplementär bzw. dessen Erben	130
1.2.4	Umwandlung in oHG und Haftungsbeschränkung nach	
	§ 139 Abs. 4 HGB analog	132
2	Kritische Analyse.....	136
2.1	Zweck und Mittel der Konzepte	137
2.1.1	Zweck	137
2.1.2	Mittel	138
2.2	„Kommanditistengesellschaft i.L.“ bzw. KG i.L. bestehend nur.....	
	aus Kommanditisten	139
2.2.1	Auflösung.....	139
2.2.1.1	Bloße Behauptung eines Auflösungsgrundes	139
2.2.1.2	Keine Auflösung wegen nachträglichen Wegfalls.....	
	der Rechtsformvoraussetzungen	140
2.2.1.2.1	Alternativität von Rechtsformzwang und Vertragsnichtigkeit	140
2.2.1.2.2	Weitgehende Identität von verbender und aufgelöster.....	
	Gesellschaft	141

2.2.1.2.2.1	Auflösung und Auseinandersetzung	141
2.2.1.2.2.2	Geltung drittschützender Normen über werbendes Stadium hinaus.....	143
2.2.1.2.2.3	Ausnahmen der Haftungskontinuität	146
2.2.1.3	Keine Auflösung wegen Wegfalls einer Normativbestimmung	149
2.2.1.3.1	Begriffe	149
2.2.1.3.1.1	Handelsgesellschaft als Rechtsträger	149
2.2.1.3.1.2	Normativbestimmung	150
2.2.1.3.2	Wegfall einer Normativbestimmung	152
2.2.1.3.2.1	Wegfall eines Merkmals der Rechtsfähigkeit	152
2.2.1.3.2.2	Wegfall eines Merkmals der Rechtsform	152
2.2.2	„Kommanditistengesellschaft“	154
2.2.2.1	Vereinbarung unbeschränkter Haftung nicht	
	oHG-Voraussetzung.....	156
2.2.2.2	Unabhängigkeit des Rechtsformzwangs von	
	Gesellschafterreaktion.....	156
2.3	Teleologische Reduktion von § 131 Abs. 3 HGB.....	160
2.3.1	Vorteil der Tatbestandsanknüpfung	160
2.3.2	Regelungs- und Begründungsdefizite	160
2.3.2.1	Regelungsdefizite.....	160
2.3.2.2	Begründungsdefizite.....	162
2.3.2.2.1	Fehlende Begründung des Auflösungsgrundes	162
2.3.2.2.2	Einflussverlust des Komplementärs nur Folge des	
	§ 131 Abs. 3 HGB	163
2.4	§ 139 Abs. 4 HGB analog.....	164
2.4.1	Rechtsformwechsel in GbR bei KG kraft Eintragung	165
2.4.2	Regelungslücke	166
2.4.2.1	Teleologie des HGB	166
2.4.2.2	Haftungsbeschränkung zum Schutz vor unbeschränkter Haftung.....	167
2.4.2.3	Keine allseitige Haftungsbeschränkung durch § 139 HGB.....	171
2.4.2.3.1	Grundsatz der unbeschränkten Haftung	171
2.4.2.3.2	Haftungssystem des § 139 HGB.....	171

2.4.2.3.2.1	Fehlen einer Nachfolgeklausel	173
2.4.2.3.2.2	Umwandlung in Kommanditistenstellung oder Austritt	174
2.4.2.3.2.3	Auflösung	176
2.4.2.3.3	Keine Ausnahme durch § 139 HGB	177
2.4.2.3.3.1	Wortlaut	177
2.4.2.3.3.2	Systematik	178
2.4.2.3.3.3	Keine vorübergehende allseitige Haftungsbeschränkung	179
2.5	Gesellschaft i.L. mit zum Teil unbeschränkt haftenden Kommanditisten	181
3	Stellungnahme sowie eigener Ansatz	183
3.1	Ausgangslage	183
3.1.1	OHG	183
3.1.1.1	Haftung	183
3.1.1.2	Geschäftsführung und Vertretung	184
3.1.2	GbR	186
3.1.2.1	Haftung	186
3.1.2.2	Geschäftsführung und Vertretung	186
3.1.3	Bewertung	187
3.2	Keine Analogie zu §§ 139, 176 HGB	190
3.3	Rechtsfortbildung durch teleologische Reduktion	191
3.3.1	Regelungsplan des § 131 Abs. 3 HGB	193
3.3.1.1	Unternehmens- statt Personenkontinuität	194
3.3.1.1.1	Personenkontinuität	194
3.3.1.1.2	Unternehmenskontinuität	196
3.3.1.1.2.1	Erhalt des Unternehmenswertes	196
3.3.1.1.2.2	Absicherung kleinerer Unternehmen sowie Verringerung vertraglichen Regelungsbedarfs	198
3.3.1.1.2.3	Gesetzgeberischer Wertemaßstab	199
3.3.1.2	Schutz vor Einflussnahme durch Erben	199
3.3.1.3	Zugriff auf Abfindungsanspruch und Trennung von vermögenslosem Gesellschafter	200
3.3.1.4	Lösungsrecht des Gesellschafters	200
3.3.2	Regelungsplan des § 139 Abs. 2 HGB	201
3.3.3	Regelungsplan des § 140 HGB	201

3.3.4	Zwischenergebnis	201
3.3.5	Einschränkung aufgrund des andernfalls nicht zu erreichenden	
	Zwecks einer anderen Norm	203
3.3.5.1	Normzweck des § 139 HGB	203
3.3.5.2	Gleichstellung von Erben und Kommanditisten	205
3.3.5.2.1	Unbeachtlichkeit des entgegenstehenden Willens	205
3.3.5.2.2	Beachtlichkeit der fehlenden Einflussmöglichkeit	208
3.3.5.2.2.1	§ 131 Abs. 3, S. 1, Nr. 1 - 4, § 139 Abs. 2 HGB	210
3.3.5.2.2.2	§ 131 Abs. 3, S. 1, Nr. 5, 6 HGB	210
3.3.5.2.2.3	§ 140 HGB	211
3.4	Zwischenergebnis	212
3.5	Ergänzung durch Analogie	212
3.5.1	Planwidrige Regelungslücke	214
3.5.1.1	Regelungsplan des § 131 Abs. 1, 2 HGB	214
3.5.1.1.1	Zweck der Auflösungsgründe	214
3.5.1.1.1.1	Kollektiver Freiheitsschutz	214
3.5.1.1.1.2	Individueller Freiheitsschutz	215
3.5.1.1.1.3	Gläubigerschutz	215
3.5.1.1.2	Kein Entgegenstehen der Unternehmenskontinuität	215
3.5.1.1.2.1	Schutzwürdigkeit der Gesellschafter	216
3.5.1.1.2.2	Schutz des wirtschaftlichen Interesses der	
	Kommanditisten	217
3.5.1.1.3	Keine abschließende Regelung der	
	gesetzlichen Auflösungsgründe	218
3.5.1.1.3.1	Rechtsprechung	218
3.5.1.1.3.2	Literatur	219
3.5.1.1.3.3	Kritische Analyse und Stellungnahme	220
3.5.1.2	Regelungsplanwidrigkeit	222
3.5.2	Vergleichbare Interessenlage	223
4	Ergebnis	224
Drittes Kapitel	Besonderheiten des Ausscheidens des Komplementärs	
	aus der zweigliedrigen KG	225
1	Haftungsrechtliche Folgen	226

1.2.2.3.3.1	Haftung der natürlichen Person.....	246
1.2.2.3.3.2	Haftung der Personengesellschaft	247
1.2.2.4	Beschränkung der Haftung für Altverbindlichkeiten.....	248
1.2.3	Keine Haftungsbeschränkung aufgrund anderer Vorschriften	249
1.2.3.1	§ 25 Abs. 2 HGB	249
1.2.3.2	§ 419 BGB a.F.	249
1.3	Stellungnahme und eigener Ansatz.....	250
1.4	Ergebnis	251
2	Besonderheiten bei Simultaninsolvenz von KG und Komplementär.....	252
2.1	Bestandsaufnahme.....	254
2.1.1	Rechtsprechung.....	254
2.1.2	Literatur.....	255
2.1.2.1	§§ 11 Abs. 2, Nr. 2, 315 ff. InsO analog	255
2.1.2.2	Teleologische Reduktion von § 131 Abs. 3, S. 1, Nr. 2 HGB	257
2.1.2.2.1	Insolvenzrechtliches Argument	257
2.1.2.2.2	Allgemeine Argumente.....	259
2.1.2.3	Fortbestand als zweigliedrige KG.....	259
2.1.2.4	Fortbestand als Einpersonen-Personengesellschaft	260
2.2	Kritische Analyse und Stellungnahme	261
2.2.1	Ursachen der Sonderbehandlung bei Simultaninsolvenz	261
2.2.1.1	Vermeidung unbeschränkter Haftung.....	261
2.2.1.2	Fortbestand des Gesellschaftsinsolvenzverfahrens	262
2.2.1.2.1	§§ 11 Abs. 2, Nr. 2, 315 ff. InsO analog	262
2.2.1.2.2	§ 11 Abs. 3 InsO als lex specialis	264
2.2.1.2.3	§§ 21 Abs. 2, Nr. 2, 24, 81, 82 InsO.....	266
2.2.1.3	Konzertierte Insolvenzabwicklung	266
2.2.2	Keine entgegenstehende Unternehmenskontinuität	267
2.3	Ergebnis	268
	Zusammenfassung der Ergebnisse	269