

Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis	17
§ 1 Einleitung	21
A. Problemaufriss	21
B. Gang der Untersuchung	24
C. Themeneingrenzung	25
§ 2 Ausgangslage: Die Löschung der limited company	27
A. Das Recht der Kapitalgesellschaften des Vereinigten Königreichs	27
B. Gründung der private limited company	29
C. Das Companies House als Äquivalent zum Handelsregister	30
D. Die Beendigung der Gesellschaft	30
E. Die Möglichkeit der Wiedereintragung (restoration to the register)	34
I. Tatbestände	35
II. Rechtsfolgen der restoration to the register	36
F. Schicksal des Gesellschaftsvermögens	37
I. Nach der Löschung aus dem Register	37
II. Nach der Wiedereintragung	38
G. Besondere Neigung bei „Scheinauslandsgesellschaften“	40
§ 3 Kollisionsrechtliche Betrachtung	43
A. Die Registerlöschung der limited company	43
I. Das deutsche internationale Gesellschaftsrecht	43
1. Vorfrage: Internationales Verfahrensrecht	44
2. Sitztheorie	49
3. Gründungstheorie	51
a) Differenzierungstheorie	54
b) Überlagerungstheorie	55
c) Kombinationslehre	55

d) Weitere Entwicklungen	56
4. Kontrolltheorie	56
5. Unionsrechtliches Kollisionsrecht	56
a) Die Rechtsprechung des EuGH	58
aa) Zuzugsfälle	59
bb) Wegzugsfälle	60
b) Die Rechtsprechung des BGH zum internationalen Gesellschaftsrecht	62
c) Zwischenstand der Diskussion um das internationale Gesellschaftsrecht	63
aa) Die „versteckte“ Kollisionsnorm im AEUV	64
bb) Die Maßgeblichkeit des Anwendungsbereichs von Artt. 49, 54 AEUV	65
(1) Normorientierte Variante	66
(2) Sachorientierte Variante	68
cc) Konsequenzenlose EuGH-Rechtsprechung	69
dd) Möglichkeiten der Anwendung des Rechts des Sitzstaates	70
d) Stellungnahme und Zwischenergebnis	72
II. Rückbezug auf das striking off nach sec. 1000 Companies Act	77
B. Schicksal des Gesellschaftsvermögens	80
I. Internationalprivatrechtliche Anwendbarkeit von sec. 1012 Companies Act	81
1. Qualifikation	82
a) Die Rechtsfrage in Subsumtion unter den Anknüpfungsgegenstand	84
b) Sec. 1012 Companies Act als Norm des britischen Gesellschaftsrechts	85
2. Zwischenergebnis	90
II. Territoriale Reichweite des Anfallrechts nach Sec. 1012 Companies Act	90
1. Auslegung der Norm im Hinblick auf Extraterritorialitätsanspruch	91
2. Internationalprivatrechtliche Qualifikation aus britischer Sicht	94

3. Grundfreiheiten als Kollisionsnormen internationalen öffentlichen Rechts	97
4. Zwischenfazit	100
III. Entgegenstehen des Territorialitätsprinzips	100
1. Generelle Anwendbarkeit innerhalb der Europäischen Union	101
2. Rechtspolitische Bedenken	104
3. Enteignungscharakter von sec. 1012 Companies Act	105
IV. Sec. 1012 Companies Act 2006 als versteckte Kollisionsnorm	110
V. Belegenheit in Deutschland	114
1. Körperliche Gegenstände	114
2. Nichtkörperliche Vermögensbestandteile	115
a) Forderungen	115
b) Mitgliedschaftsrechte an Gesellschaften	116
C. Die Wiedereintragung in das Register	117
I. Wiederaufleben durch restoration to the register	117
II. Rückerwerb des Gesellschaftsvermögens	118
§ 4 Sachrechtliche Fragen nach deutschem Recht	121
A. Die Notwendigkeit eines Vermögensträgers als Zuordnungssubjekt	121
B. Schutz der beteiligten Interessen	122
I. Gläubiger der limited company	122
II. Gesellschafter der limited company	124
III. Striking off als Bestattungsmethode	125
§ 5 Meinungsspektrum der bisherigen Veröffentlichungen	129
A. Entwicklung der Thematik in der Rechtsprechung	129
I. OLG Frankfurt vom 1.11.1907	129
II. OLG Stuttgart vom 18.3.1974	130
III. AG Duisburg vom 14.10.2003	131
IV. Thüringer OLG (Jena) vom 22.8.2007 samt Vorinstanzen	132
V. LG Duisburg vom 20.2.2007	135
VI. OLG Nürnberg vom 10.8.2007	135

VII. AG Charlottenburg vom 7.11.2008	136
VIII. Brandenburgisches OLG vom 15.7.2009	137
IX. KG Berlin vom 15.10.2009	137
X. Sächsisches LAG vom 15.1.2010	138
XI. KG Berlin vom 12.3.2010	138
XII. OLG Düsseldorf vom 10.5.2010	139
XIII. OLG Hamm vom 1.2.2011	140
XIV. OLG Celle vom 29.5.2012	140
B. Ausgewählte Standpunkte in der Literatur	141
I. Peter Behrens	141
II. Jessica Schmidt	142
III. Daniel Zimmer und Christoph Naendrup	145
IV. Alexander Grimm	147
V. Florence Heide	148
§ 6 Bestimmung des Trägers des in Deutschland belegenen Vermögens	151
A. Übertragung der Theorie von der Rest- und Spaltgesellschaft	151
I. Ursprünge und Entwicklung	152
1. Anfänge zu Beginn des 20. Jahrhunderts	152
2. Hauptrelevanz in der Nachkriegszeit	154
II. Die stereotype tatsächliche Ausgangssituation	155
III. Dogmatische Grundlagen	157
1. Die Anerkennung juristischer Personen	157
2. Territorialitätsprinzip	158
a) Abgrenzung	158
b) Kernaussage	159
c) Dogmatische Begründungsansätze	160
aa) Verhältnis zur Situsregel (<i>lex rei sitae</i>)	160
bb) Herleitung aus der Vorbehaltsklausel (<i>ordre public</i>)	163
cc) Völkerrechtliches Territorialitätsprinzip	164
d) Rechtspolitische und pragmatische Erwägungen	166
e) Kritik und Gegenmodelle	167
f) Zusammenhang von Enteignung und Gesellschaftsrecht	171

3. Spaltungstheorie	176
a) Unklarheiten über den Inhalt	176
b) Die Belegenheit von Mitgliedschaftsrechten als Ausgangsfrage	178
c) Differenzierung nach Umfang der enteigneten Mitgliedschaftsrechte	185
IV. Rezeption und Kritik	185
1. Zusammenhang zwischen Territorialitätsprinzip und Gesellschaftsrecht	185
2. Kritik an der Spaltungstheorie	188
a) Zweifel an der Belegenheitsthese	189
b) Widerspruch zum Gesellschaftsrecht	190
c) Problematik der richterrechtlichen Fiktion	193
d) Schaffung neuer materiell-rechtlicher Probleme	193
e) Alternativkonzepte zur Spaltungstheorie	195
3. Zwischenfazit und Bewertung	196
V. Verschiedene Modi der Übertragbarkeit auf die gelöschte limited company	196
1. Die mit der limited company identische Restgesellschaft	197
a) Offene Fiktion der Fortexistenz	198
b) Negation des Beendigungstatbestands kraft Territorialitätsprinzips	199
2. Restgesellschaft als Rechtsnachfolgerin	200
a) Entstehen einer Spaltgesellschaft	200
b) Entstehen einer Restgesellschaft nach enteignungsrechtlichen Grundsätzen	201
3. Die „nicht-enteignungsrechtliche Restgesellschaft“	203
a) Fortexistenz kraft Gesamtanalogie zum deutschen Kapitalgesellschaftsrecht	203
b) Verstoß Beendigungstatbestandes gegen ordre public	206
c) Fortexistenz kraft rechtsfortbildender Fiktion	207
4. Zwischenfazit	208
VI. Materiellrechtliche Konsequenzen	209
1. Anwendbares Gesellschaftsrecht der Restgesellschaft	210
a) Britisches Gesellschaftsrecht	211
b) Deutsches Gesellschaftsrecht	213

c)	Stellungnahme	213
2.	Gesellschaftszweck der Restgesellschaft	215
a)	Meinungsstand zur enteignungsrechtlichen Restgesellschaft	216
b)	Meinungsstand zum Fall einer gelöschten limited company	217
aa)	Beschränkung auf den Liquidationszweck	218
bb)	Zulässigkeit einer werbenden Tätigkeit	218
cc)	Stellungnahme	219
(1)	Bedeutung dieser Frage	219
(2)	Für eine reine Liquidationsgesellschaft	220
3.	Rechtsform der „Restgesellschaft“	222
a)	Behandlung als Personengesellschaft deutschen Rechts	222
b)	Recht der GmbH bzw. Vor-GmbH	223
c)	Differenzierung nach werbender und nicht werbender Tätigkeit	224
d)	Stellungnahme	225
aa)	Keine Gründung einer Personengesellschaft	226
(1)	Nicht durch Gründung der limited company	226
(2)	Nicht durch Nachgehen einer geschäftlichen Tätigkeit	227
(3)	Nicht durch grenzüberschreitenden Formwechsel	228
bb)	Auch materiellrechtliche Folgen sprechen gegen Personengesellschaft	231
cc)	Für die analoge Heranziehung des GmbH-Rechts	233
4.	Handlungsfähigkeit des Rechtsträgers	234
a)	Die directors der limited company	234
b)	Pfleger	236
c)	Nachtragsliquidator	238
d)	Notorgane	239
e)	Stellungnahme	240
aa)	Die directors der limited company	240
bb)	Pfleger	240
cc)	Nachtragsliquidator	242

dd) Notorgane	243
ee) Ergebnis	244
5. Haftungsverfassung der Restgesellschaft	244
aa) Haftung für „Altverbindlichkeiten“ der limited company	245
bb) Haftung für Neuverbindlichkeiten	247
6. Insolvenzrechtliche Aspekte	247
7. Umgang mit der Wiedereintragung der limited company	249
aa) Friktionen mit der rückwirkenden Wiedereintragung	249
bb) Primat der Wiedereintragung	250
VII. Zwischenfazit	252
B. Anfallrecht der Bundesrepublik Deutschland	254
I. Keine Herrenlosigkeit des Vermögens	255
II. Anfallrecht des Staates aus Analogieschluss	255
C. Die Gesellschafter als Rechtsnachfolger der erloschenen limited company	258
I. Restvermögensbruchteilsgemeinschaft nach Grimm	258
1. Begründung des Modells	258
2. Stellungnahme	259
II. Nachgesellschafts- und Sondervermögenstheorie	263
1. Unterschiedliche Begründungsansätze	264
2. Übertragbarkeit auf den Fall einer aus dem Register gelöschten limited company	266
3. Notwendigkeit eines Sukzessionstatbestands	271
4. Materiellrechtliche Konsequenzen	272
5. Zwischenfazit	275
III. Alternativ: Die Inlandsvermögensgemeinschaft nach erbrechtlichem Vorbild	275
1. Entsprechende Anwendung der erbrechtlichen Vorschriften	276
a) Planwidrige Regelungslücke	279
b) Vergleichbare Interessenlage	280
2. Rechtsnachfolger der limited company	282
a) Im Falle mehrerer Gesellschafter	282
b) Im Falle nur eines Gesellschafters	283

3.	Materiellrechtliche Folgen auf Basis der erbrechtlichen Vorschriften	283
a)	Verwaltung und Abwicklung des Aktivvermögens	284
aa)	Rechtslage vor der Auseinandersetzung	284
(1)	Verfügungen über den Nachlass als solchen	284
(2)	Verfügungen über bewegliche und unbewegliche Vermögensgegenstände	285
(3)	Einziehung von Forderungen	286
bb)	Auseinandersetzung und Teilung	287
b)	Haftung der Gesellschafter	288
aa)	Möglichkeiten der Haftungsbeschränkung	291
(1)	Analogie zur Haftungsbeschränkung auf den Nachlass	292
(a)	Nachlassverwaltung und Nachlassinsolvenzverfahren, §§ 1975 ff. BGB	292
(b)	Inventarerrichtung, §§ 1993 ff. BGB	295
(c)	Ergebnis	297
(2)	Erbrechtliche Einreden	298
(a)	Aufgebotsverfahren und Erschöpfungseinrede, §§ 1970, 1973 BGB	298
(b)	Verschwiegungseinrede, § 1974 BGB	299
(c)	Dürftigkeitseinrede, §§ 1990, 1991 BGB	300
(d)	Dreimonatseinrede, § 2014 BGB	302
(e)	Ergebnis	302
(3)	Haftung bei mehreren Gesellschaftern vor und nach Auseinandersetzung	303
bb)	Verschärfte Haftung nach handelsrechtlichen Vorschriften	304
4.	Vereinbarkeit mit Wiedereintragung der Restgesellschaft	307
D.	Schlussbetrachtung	309

§ 7 Das Handeln im Namen der gelöschten limited company	313
A. Primärrechtliche Konsequenzen der Stellvertretung der limited company	314
I. Verpflichtung der wiedereingetragenen limited company	314
II. Gründung und Verpflichtung einer Personengesellschaft	315
III. Anwendung des Art. 13 Rom I-VO bzw. Art. 12 EGBGB zugunsten der Vertragspartner	316
IV. Keine fehlerhafte Gesellschaft	319
V. Keine Scheingesellschaft	319
VI. Das unternehmensbezogene Geschäft bei fehlendem Unternehmen	320
1. Die Bestimmung des Vertragspartners	320
2. Vertretungsmacht des Handelnden	323
VII. Die Bedeutung des § 15 Abs. 1, 4 HGB	325
a) Eintragungspflichtige Tatsachen im Sinne des § 15 Abs. 1 HGB	326
b) Reichweite des § 15 Abs. 1 HGB	327
VIII. Zusammenfassung	329
B. Sekundäre Haftung der Handelnden	329
I. Haftung aus § 179 BGB	329
II. Haftung aus § 11 Abs. 2 GmbHG	331
III. Haftung aus § 128 Abs. 1 HGB (analog)	331
C. Fazit	332
§ 8 Vereinbarkeit mit der Niederlassungsfreiheit	333
A. Persönlicher Anwendungsbereich	333
I. Die limited company als Gesellschaft im Sinne des Art. 54 AEUV	333
1. Existente und wiedereingetragene limited company	335
2. Endgültig erloschene limited company	335
3. Wiedereintragungsfähige limited company	335
4. Stellungnahme	338
II. Die Gesellschafter der limited company	339

B. Sachlicher Anwendungsbereichs	340
I. Die limited company	342
II. Die Gesellschafter der limited company	343
C. Beeinträchtigung der Niederlassungsfreiheit	344
I. Durch die Abwicklung des Vermögens	344
II. Durch die persönliche Haftung der Gesellschafter für von der limited company begründete Verbindlichkeiten	346
III. Wegen Anwendung des Territorialitätsprinzips	348
D. Rechtfertigung von Beeinträchtigungen	349
I. Allgemeine Anforderungen an die Rechtfertigung	349
1. Art. 52 AEUV	349
2. Der sog. „Vier-Kriterien-Test“	350
II. Rechtfertigung der identifizierten Beeinträchtigungen	351
1. Abwicklung des Vermögens nach deutschem Recht	351
2. Persönliche Haftung der Gesellschafter	352
E. Fazit	353
§ 9 Auswirkungen auf eine Limited & Co. KG	355
A. Wegfall des Komplementärs nach allgemeinen Regeln	355
I. Tod des Komplementärs	355
II. Auflösung oder Beendigung der Komplementär-Gesellschaft	357
B. Übertragung auf den Fall der erloschenen limited company	359
I. Auswirkungen des striking off auf den Status der KG	359
II. Die Problematik fortwährenden Handelns	361
1. Fortsetzungsbeschluss durch die Kommanditisten	361
2. Weiteres rechtsgeschäftliches Handeln im Namen der limited company & Co. KG	362
III. Die Wiedereintragung der limited company	363
§ 10 Zusammenfassung in Thesen	365
Literaturverzeichnis	371