

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|-----------|
| 1. Teil: Einleitung | 1 |
| A. Gegenstand der Untersuchung | 1 |
| B. Problemaufriss | 1 |
| C. Ziel und Gang der Untersuchung | 3 |
| 2. Teil: Anwendungsbereich | 5 |
| A. Grundsatz | 5 |
| B. Geregelter Gemeinschaftsverhältnisse | 5 |
| C. Nicht erfasste Rechtsverhältnisse | 6 |
| I. Körperschaften | 6 |
| II. Kapitalanlagegesellschaften | 6 |
| III. Wohnungseigentümergeinschaft | 6 |
| IV. Nicht rechtsfähiger Verein | 6 |
| V. Partenreederei | 7 |
| D. Problematische Rechtsverhältnisse | 7 |
| I. Einleitung | 7 |
| II. Das Gemeinschaftskonto | 8 |
| 1. „Und-Konten“ | 8 |
| 2. „Oder-Konten“ | 8 |
| III. Eheleiche Gütergemeinschaft | 8 |
| IV. Innengesellschaften | 9 |
| 1. Die Stille Gesellschaft | 9 |
| 2. Die Unterbeteiligung | 10 |
| 3. Sonstige Innengesellschaften | 10 |
| V. Die Kommanditgesellschaft auf Aktien | 11 |
| VI. Der Unternehmensvertrag | 11 |
| VII. Die Europäische wirtschaftliche Interessenvereinigung | 11 |
| VIII. Die Partnerschaftsgesellschaft | 12 |
| 3. Teil: Das Auseinandersetzungsverfahren | 15 |
| A. Allgemeines | 15 |
| B. Rechtsvorgänge der Auseinandersetzung | 16 |
| I. Auseinandersetzung nach dem BGB | 17 |
| 1. Auflösung | 17 |
| 2. Auseinandersetzung | 17 |
| 3. Beendigung | 18 |
| II. Auseinandersetzung nach dem HGB | 18 |
| 1. Auflösung | 18 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|----|
| 2. Liquidation | 19 |
| 3. Teilung | 19 |
| 4. Beendigung | 20 |
| C. Auseinandersetzungsvoraussetzungen | 20 |
| I. Fortbestehen der Gemeinschaft | 20 |
| II. Auseinandersetzungsverlangen | 21 |
| D. Auseinandersetzungsverfahren einer Personengesellschaft am Beispiel der GbR | 21 |
| I. Allgemeines | 21 |
| II. Einzelne Schritte der Auseinandersetzung | 22 |
| III. Rückerstattung der Einlagen, Nachschusspflicht und Überschuss- verteilung | 26 |
| IV. Isolierte Geltendmachung einzelner Gesellschafteransprüche vor der Beendigung nach materiellem Recht | 28 |
| E. Auseinandersetzung sonstiger Gemeinschaftsverhältnisse des BGB . . . | 31 |
| I. Die Bruchteilsgemeinschaft | 31 |
| II. Die Erbengemeinschaft | 32 |
| III. Die eheliche Gütergemeinschaft | 33 |
| F. Teilung einer Personenhandelsgesellschaft am Beispiel der Offenen Handelsgesellschaft | 33 |
| I. Allgemeines | 33 |
| II. Voraussetzungen des Ausscheidens | 34 |
| 1. Grundsatz | 34 |
| 2. Ablehnung mangels Masse | 34 |
| 3. Eröffnung eines Nachlassinsolvenzverfahrens | 35 |
| 4. Teleologische Reduktion des Anwendungsbereichs | 36 |
| a) Zweigliedrige OHG | 36 |
| b) Eintritt des Ausscheidensgrundes in der aufgelösten Gesell- schaft | 38 |
| c) Simultaninsolvenz | 42 |
| aa) Einleitung | 42 |
| bb) Unzulässigkeit des Gesellschaftsinsolvenzverfahrens durch liquidationslose Vollbeendigung der Gesell- schaft | 44 |
| cc) Abwägung zwischen teleologischer Reduktion des § 131 Abs. 3 Nr. 2 HGB und Eröffnung eines Partikularinsol- venzverfahrens über das Vermögen der ehemaligen Gesellschaft analog § 11 Abs. 2 Nr. 2 InsO | 48 |
| dd) Ergebnis | 53 |
| III. Abfindungsanspruch | 54 |
| 1. Allgemeines | 54 |
| 2. Anspruchsgegner | 55 |
| 3. Abfindungsbilanz | 56 |
| a) Rechtliche Bedeutung | 56 |
| b) Berechnung und Feststellung | 57 |

| | |
|---|----|
| aa) Gesetzliche Bewertungsmaßstäbe | 57 |
| bb) Ertragswertmethode | 59 |
| cc) Substanzwertmethode | 61 |
| dd) Discounted-Cash-Flow-Verfahren | 61 |
| ee) Beteiligung am Ergebnis schwebender Geschäfte | 63 |
| ff) Feststellung | 66 |
| IV. Insolvenzmassehaftung | 67 |
| 1. Privatgläubiger des insolventen Gesellschafters | 67 |
| 2. Gesellschaftsgläubiger | 67 |
| a) Ausgangsproblematik | 67 |
| b) Ausschließliche Insolvenz des Gesellschafters | 68 |
| c) Gleichzeitige Insolvenz der Gesellschaft | 69 |
| aa) Doppelberücksichtigung oder Ausfallhaftung | 69 |
| bb) Masseforderungen | 71 |
| V. Antragsrecht des Insolvenzverwalters | 75 |
| VI. Kosten des Gesellschaftersinsolvenzverfahrens | 77 |
| 1. Allgemeines | 77 |
| 2. Vorliegen der Haftungsvoraussetzungen des § 110 HGB | 78 |
| 3. Ergebnis | 79 |
| VII. Verbraucherinsolvenzverfahren über das Vermögen eines Gesellschafters | 80 |
| 1. Einleitung | 80 |
| 2. Kaufmannseigenschaft | 80 |
| 3. Anwendbarkeit der §§ 304 ff. InsO | 82 |
| a) Vormalige selbstständige Tätigkeit des Schuldners gemäß § 304 Abs. 1 InsO | 82 |
| b) Überschaubare Vermögensverhältnisse i. S. d. § 304 Abs. 2 InsO | 83 |
| c) Ergebnis / Ausblick | 84 |
| G. Besonderheiten bei der KG und der KGaA | 85 |
| H. Stille Gesellschaft | 86 |
| I. Grundproblematik | 86 |
| II. Meinungsstand | 86 |
| III. Herleitung | 87 |
| IV. Stellungnahme | 89 |
| V. Pflicht des stillen Gesellschafters zur Verlustabdeckung | 91 |
| VI. Atypische Stille Gesellschaft | 91 |
| 4. Teil: Stellung des Insolvenzverwalters im Auseinandersetzungsverfahren | 95 |
| A. Eintritt in die Rechte des Schuldners | 95 |
| I. Allgemeines | 95 |
| II. Geschäftsführungsbefugnis | 95 |
| III. Stimmrechte | 96 |
| IV. Ausübung des Liquidatorenamtes | 97 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|-----|
| 1. Voraussetzungen | 97 |
| 2. Rechtliche und historische Einordnung | 98 |
| 3. Die Eintragungspflicht nach § 148 Abs. 1 HGB | 100 |
| B. Gemeinschaftliche Berechtigung an Grundeigentum | 101 |
| I. Grundproblematik | 101 |
| II. Auslegungsfragen | 102 |
| III. Verwertung von Miteigentumsanteilen | 104 |
| 1. Allgemeines | 104 |
| 2. Verwertung durch Aufhebung der Bruchteilsgemeinschaft | 104 |
| 3. Verwertung des Anteilsrechts | 106 |
| 4. Verhältnis der Teilungsversteigerung zur Zwangsversteigerung auf Antrag des Insolvenzverwalters | 107 |
| IV. Verwertung bei Gesamthandseigentum an Grundstücken | 108 |
| 1. Auflösung der Gesellschaft durch Insolvenzeröffnung über das Vermögen eines Teilhabers | 108 |
| a) Allgemeines | 108 |
| b) Zulässigkeit des freihändigen Verkaufs von Grundstücken | 109 |
| c) Verwertungsmethoden im Einzelnen | 112 |
| 2. Ausscheiden des insolventen Gesellschafters | 113 |
| V. Insolvenzvermerk im Grundbuch | 115 |
| 1. Einleitung | 115 |
| 2. Rechtliche Zulässigkeit der Eintragung | 117 |
| a) Grundstück als Bestandteil der Insolvenzmasse | 117 |
| b) Verfügungsbeschränkung | 119 |
| aa) Rechtsgrundlage | 119 |
| bb) Eintritt einer Verfügungsbeschränkung | 120 |
| cc) Zwischenergebnis | 126 |
| c) Fehlende Voreintragung, § 39 GBO | 127 |
| aa) Allgemeines | 127 |
| bb) Grundbuchfähigkeit der GbR | 127 |
| cc) Ergänzungsfunktion des Handelsregisters | 129 |
| dd) Eintragungsgegenstand des Insolvenzvermerks | 131 |
| ee) Zwischenergebnis | 132 |
| 3. Praktische Notwendigkeit wegen der Gefahr einer Masse- schmälerung | 132 |
| a) Einleitung | 132 |
| b) Insolvenzmassegefährdung | 133 |
| 4. Fazit | 136 |
| C. Zulässigkeit der Freigabe des Anteils an der Gesellschaft oder Gemeinschaft | 137 |
| I. Einführung | 137 |
| 1. Grundsätzliche Zulässigkeit einer Freigabe nach der Insolvenz- ordnung | 137 |
| 2. Zulässigkeit der Freigabe des Anteils an einer Gesellschaft oder Gemeinschaft | 139 |

| | |
|---|------------|
| II. Echte Freigabe | 140 |
| 1. Grundsatz | 140 |
| 2. Fortführung der Gesellschaft oder Gemeinschaft mit dem Insol- venzschuldner | 141 |
| a) Gesellschaftsrechtliche Voraussetzungen | 141 |
| b) Insolvenzrechtliche Voraussetzungen | 143 |
| aa) Allgemeines | 143 |
| bb) Begründung von Masseverbindlichkeiten | 144 |
| cc) Ermöglichen der selbständigen Tätigkeit | 147 |
| dd) Wertlosigkeit des Anteilsrechts | 152 |
| ee) Pfändbarkeit der Mitberechtigung | 153 |
| c) Diskussion / Ergebnis | 153 |
| 3. Beendigung der Gesellschaft / Ausscheiden des Schuldners | 156 |
| III. Andere Formen der Freigabe | 156 |
| 1. Modifizierte Freigabe | 156 |
| 2. Erkaufte Freigabe | 160 |
| D. Ausschluss oder Beschränkung der Auseinandersetzung | 163 |
| I. Vertragliche Teilungsbeschränkungen | 163 |
| II. Gesetzliche Ausschlüsse und Beschränkungen | 165 |
| 5. Teil: Absonderungsrecht der Mitberechtigten | 167 |
| A. Allgemeines | 167 |
| B. Voraussetzungen | 167 |
| I. Gemeinschaftliches Vermögen | 167 |
| II. Forderung aus dem Gemeinschaftsverhältnis | 168 |
| C. Gegenstand der Absonderung | 168 |
| I. Grundsatz | 168 |
| II. Eigenständiger Regelungsgehalt | 169 |
| 1. Einleitung | 169 |
| 2. Ablehnende Auffassung | 169 |
| 3. Gegenansicht | 170 |
| 4. Bewertung | 170 |
| a) Wohnungseigentümergeinschaft | 170 |
| b) Gesellschaft bürgerlichen Rechts | 172 |
| aa) Fortführung der Geschäfte | 172 |
| bb) Ansprüche unter den Gesellschaftern | 174 |
| 5. Ergebnis | 175 |
| III. Insolvenzrechtliche Ausnahmen des Prinzips der Liquidations- befangenheit | 175 |
| 1. Problemstellung | 175 |
| 2. Überblick über die bisherigen Entscheidungen | 177 |
| a) Einführung | 177 |
| b) Entscheidungen des Landgerichts Frankfurt | 178 |
| c) Entscheidung des Landgerichts Bonn | 178 |
| d) Entscheidung des Landgerichts Berlin | 178 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|------------|
| 3. Die Entscheidungen des Insolvenzrechtssenats des Bundesgerichtshofes | 179 |
| a) Urteil vom 09.03.2000 | 179 |
| b) Urteil vom 14.12.2006 | 180 |
| 4. Rechtliche Würdigung | 182 |
| a) Der Beitragscharakter der Gesellschafterleistungen nach § 4.1 Arge Mustervertrag | 182 |
| b) Die Prüfung der Verrechenbarkeit nach den §§ 94 ff. InsO . . . | 185 |
| aa) Ausschluss nach § 95 Abs. 1 InsO | 185 |
| bb) Aufrechnungsverbot gemäß § 96 Abs. 1 Nr. 3 InsO | 187 |
| cc) Anfechtungsrecht nach § 130 Abs. 1 Nr. 2 InsO | 189 |
| dd) Rechtsnatur der Verrechnungsbefugnis im Gesellschaftsvertrag | 195 |
| c) Kontrollüberlegungen | 196 |
| d) Ergebnis und Auswirkungen für die Praxis | 199 |
| aa) Gesellschafterleistungen vor dem Eröffnungsantrag . . . | 199 |
| bb) Leistungen in der Krise | 200 |
| cc) Leistungen nach Eröffnung des Insolvenzverfahrens . . . | 201 |
| dd) Praktische Auswirkungen und Ausblick | 201 |
| 6. Teil: Schlussbemerkung und Zusammenfassung der Ergebnisse . . | 203 |
| I. Schlussbemerkung | 203 |
| II. Zusammenfassung der Ergebnisse | 204 |
| Literaturverzeichnis | 211 |
| Stichwortverzeichnis | 225 |