

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. Geregelte Gemeinschaftsverhältnisse	5
C. Nicht erfasste Rechtsverhältnisse	6
I. Körperschaften	6
II. Kapitalanlagegesellschaften	6
III. Wohnungseigentümergemeinschaft	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. Eheliche 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 Überschussverteilung	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 Erbgemeinschaft	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 Gesellschaft	38
c) Simultaninsolvenz	42
aa) Einleitung	42
bb) Unzulässigkeit des Gesellschaftsinsolvenzverfahrens durch liquidationslose Vollbeendigung der Gesellschaft	44
cc) Abwägung zwischen teleologischer Reduktion des § 131 Abs. 3 Nr. 2 HGB und Eröffnung eines Partikularinsolvenzverfahrens 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 schwiegender 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 Gesellschafterinsolvenzverfahrens	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 Auseinandersetzungsvorfahren	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
d) Praktische Notwendigkeit wegen der Gefahr einer Massenschämälerung	132
a) Einleitung	132
b) Insolvenzmassegefährdung	133
c) Fazit	136
C. Zulässigkeit der Freigabe des Anteils an der Gesellschaft oder Gemeinschaft	137
I. Einführung	137
1. Grundsätzliche Zulässigkeit einer Freigabe nach der Insolvenzordnung	137
2. Zulässigkeit der Freigabe des Anteils an einer Gesellschaft oder Gemeinschaft	139

Inhaltsverzeichnis

II. Echte Freigabe	140
1. Grundsatz	140
2. Fortführung der Gesellschaft oder Gemeinschaft mit dem Insolvenzschuldner	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. Erkauftre 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) Wohnungseigentümergemeinschaft	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 Liquidationsbefangenheit	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