

Inhaltsübersicht

| | |
|---|------------|
| Kapitel 1: Einleitung..... | 1 |
| A. Problemaufriss..... | 1 |
| B. Gang der Untersuchung | 3 |
| Kapitel 2: Grundlagen..... | 5 |
| A. Grundlagen der treuhänderischen Beteiligung..... | 5 |
| B. Publikumspersonengesellschaften..... | 10 |
| C. Treuhandgestaltungen bei Publikumspersonengesellschaften..... | 17 |
| Kapitel 3: Die Rechtsfigur des Quasi-Gesellschafters | 38 |
| A. Begründung, Beendigung und Übertragung der Quasi-Gesellschaftserstellung..... | 38 |
| B. Rechtsstellung des Quasi-Gesellschafters..... | 52 |
| Kapitel 4: Zulässigkeit der Rechtsfigur..... | 81 |
| A. Dogmatische Einordnung des Quasi-Gesellschafters..... | 81 |
| B. Zulässigkeit der Rechtsfigur..... | 97 |
| Kapitel 5: Haftung des Quasi-Gesellschafters..... | 116 |
| A. Allgemeines | 116 |
| B. Unmittelbare Außenhaftung des Quasi-Gesellschafters | 121 |
| C. Mittelbare Außenhaftung des Quasi-Gesellschafters | 136 |
| D. Weitere Haftungsszenarien für eine mittelbare Außenhaftung | 157 |
| Kapitel 6: Auskunftsanspruch des Quasi-Gesellschafters über die Identität der Mitanleger | 160 |
| A. Problemaufriss..... | 160 |
| B. Entwicklung der höchstrichterlichen Rechtsprechung..... | 161 |
| C. Ergebnis zum Auskunftsanspruch des Quasi-Gesellschafters..... | 186 |
| Kapitel 7: Der Quasi-Gesellschafter im KAGB | 187 |
| A. Einleitung | 187 |
| B. Gesellschaftsrechtliche Neuregelungen durch das KAGB..... | 191 |
| C. Mittelbare Beteiligung an einer geschlossenen PublikumsinvestKG | 197 |
| D. Veränderte Haftungssituation für den Quasi-Gesellschafter..... | 203 |

| | |
|---|------------|
| Kapitel 8: Von der richterlichen Rechtsfortbildung zur neuen Gesellschafterklasse..... | 216 |
| A. Richterrechtliche Rechtsfortbildung | 217 |
| B. Aufgreifen des Richterrechts durch den Gesetzgeber | 218 |
| C. Rechtsentwicklung zu einer eigenen Gesellschafterklasse..... | 222 |
| Kapitel 9: Zusammenfassung..... | 226 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|----------|
| Inhaltsübersicht..... | IX |
| Inhaltsverzeichnis | XI |
| Abkürzungsverzeichnis..... | XVIII |
| Kapitel 1: Einleitung..... | 1 |
| A. Problemaufriss..... | 1 |
| B. Gang der Untersuchung | 3 |
| Kapitel 2: Grundlagen..... | 5 |
| A. Grundlagen der treuhänderischen Beteiligung..... | 5 |
| I. Der Treuhandbegriff | 5 |
| II. Funktionen der Treuhand | 6 |
| 1. Eigennützige Treuhand..... | 6 |
| 2. Fremdnützige Treuhand | 7 |
| III. Unterscheidung nach Übertragungs-, Erwerbs- oder Vereinbarungstreuhand | 7 |
| IV. Gestaltungsvarianten | 8 |
| 1. Verdeckte Treuhand..... | 8 |
| 2. Offene bzw. qualifizierte Treuhand..... | 9 |
| B. Publikumspersonengesellschaften..... | 10 |
| I. Allgemeines | 10 |
| II. Entwicklung der Publikumsgesellschaften..... | 11 |
| III. Bisheriges Sonderrecht der Publikumsgesellschaften | 13 |
| 1. Objektive Auslegung des Gesellschafts- und Treuhandvertrages..... | 14 |
| 2. Inhaltskontrolle von Gesellschafts- und Treuhandvertrag..... | 15 |
| IV. Grundmodell der Publikumspersonengesellschaft | 16 |
| C. Treuhandgestaltungen bei Publikumspersonengesellschaften..... | 17 |
| I. Echte Treuhandbeteiligung (oder echte mittelbare Beteiligung)..... | 19 |
| 1. Rechtsverhältnis zwischen Treugeber und Treuhänder | 20 |
| 2. Rechtsverhältnis zwischen Treugeber und Gesellschaft | 22 |
| 3. Rechtsverhältnis der Treugeber untereinander | 23 |
| a. Sachverhalt des BGH-Urteils vom 11.1.2011 | 23 |
| b. Entscheidungsgründe..... | 25 |
| aa. Kritik aus dem Schrifttum | 26 |
| [1] Voraussetzungen für eine Innen-GbR..... | 27 |
| [2] Gemeinsamer Zweck..... | 27 |
| [3] Förderpflicht..... | 27 |
| bb. Zustimmung in der Literatur | 28 |
| [1] Gemeinsamer Zweck..... | 29 |
| [2] Förderpflicht..... | 29 |
| cc. Stellungnahme | 30 |
| [1] Richtige Einzelfallentscheidung | 30 |
| [2] Normalfall: Keine Innen-GbR..... | 31 |
| 4. Zwischenergebnis | 32 |
| II. Qualifizierte Treuhand | 33 |

| | |
|--|-----------|
| 1. Allgemeines | 33 |
| 2. Rechtsfigur des Quasi-Gesellschafters | 34 |
| 3. Steuerrechtliche Gründe für die Gestaltung | 36 |
| 4. Zwischenergebnis | 37 |
| Kapitel 3: Die Rechtsfigur des Quasi-Gesellschafters | 38 |
| A. Begründung, Beendigung und Übertragung der Quasi-Gesellschafterstellung | 38 |
| I. Begründung | 38 |
| 1. Allgemeines | 38 |
| 2. Aufnahme des Quasi-Gesellschafters | 39 |
| 3. Rechtsfolge des Beitritts | 41 |
| II. Nichtigkeit des Treuhandvertrages | 41 |
| 1. Verstoß gegen das Gesetz über außergerichtliche Rechtsdienstleistungen | 41 |
| 2. Widerruf des Treuhandvertrages | 42 |
| a. Rechtslage bei einer unmittelbaren Beteiligung | 42 |
| b. Rechtslage für Treuhandgestaltungen | 43 |
| 3. Rechtsfolge eines fehlerhaften Beitritts | 44 |
| a. Allgemeines | 44 |
| b. Rechtslage für den Quasi-Gesellschafter | 45 |
| 4. Prospekthaftungsansprüche | 46 |
| a. Allgemeines | 47 |
| b. Prospekthaftungsansprüche des Quasi-Gesellschafters | 48 |
| aa. Haftung der Gründungsgesellschafter | 48 |
| bb. Haftung des Treuhandgesellschafters | 48 |
| III. Übertragung der Quasi-Gesellschafterstellung | 49 |
| IV. Beendigung | 50 |
| 1. Beendigung des Treuhandvertrages | 51 |
| 2. Beendigung der Quasi-Gesellschafterstellung gegenüber der Gesellschaft | 51 |
| B. Rechtsstellung des Quasi-Gesellschafters | 52 |
| I. Verhältnis zum Treuhandgesellschafter | 52 |
| II. Innenverhältnis des Quasi-Gesellschafters zur Gesellschaft | 52 |
| 1. Mitgliedschaftsrechte der Quasi-Gesellschafter (Sozialverbindlichkeiten der Gesellschaft) | 53 |
| a. Verwaltungsrechte | 53 |
| aa. Stimmrecht | 53 |
| bb. Informationsrechte | 54 |
| cc. Außerordentliches Kündigungsrecht | 54 |
| dd. Organschaftliche Vertretung | 55 |
| b. Vermögensrechte | 55 |
| aa. Gewinnbeteiligung | 55 |
| bb. Aufwendungsersatzanspruch gegen die Gesellschaft | 56 |
| [1] Allgemeines | 56 |
| [2] Quasi-Gesellschafter als Anspruchsberechtigter aus § 110 HGB | 56 |
| cc. Abfindungsanspruch (§ 738 BGB) | 57 |
| 2. Sozialansprüche der Gesellschaft | 58 |
| a. Einlagepflicht | 58 |
| b. Nachschusspflicht | 59 |
| aa. Nachschusspflicht (§ 735 BGB) | 59 |
| bb. Sachverhalt BGH Urt. v. 11.10.2011 | 60 |

| | |
|--|-----------|
| cc. Entscheidungsgründe | 60 |
| dd. Beurteilung der Entscheidung..... | 61 |
| ee. Stellungnahme..... | 62 |
| c. Generelle Haftung des Quasi-Gesellschafters für Sozialansprüche im Innenverhältnis..... | 64 |
| d. Verlusttragungspflicht aus § 739 BGB..... | 64 |
| e. Treuepflicht | 65 |
| f. Sanieren oder Ausscheiden..... | 66 |
| aa. Grundsätze von Sanieren oder Ausscheiden..... | 67 |
| bb. Übertragung auf den Quasi-Gesellschafter | 69 |
| cc. Praktische Schwierigkeiten bei der Umsetzung..... | 69 |
| 3. Zwischenergebnis | 70 |
| III. Verhältnis der Quasi-Gesellschaften untereinander | 71 |
| 1. Innenverhältnis der Quasi-Gesellschaften | 71 |
| 2. Horizontale Ausgleichsansprüche unter den Quasi-Gesellschaften (§ 426 BGB)..... | 72 |
| a. Ausgleichsansprüche von unmittelbaren Gesellschaften | 72 |
| b. Übertragung dieser Grundsätze auf die Quasi-Gesellschaften..... | 73 |
| c. Sachverhalt BGH Urt. v. 29.9.2015 | 73 |
| d. Entscheidungsgründe..... | 74 |
| aa. Entsprechende Anwendung von § 426 Abs. 1 BGB | 74 |
| bb. Kein Verstoß gegen § 707 BGB | 76 |
| cc. Ergebnis..... | 76 |
| e. Schlussfolgerungen..... | 77 |
| aa. Quasi-Gesellschafter einer OHG oder GbR | 77 |
| bb. Quasi-Gesellschafter einer KG..... | 78 |
| 3. Zwischenergebnis | 80 |
| Kapitel 4: Zulässigkeit der Rechtsfigur..... | 81 |
| A. Dogmatische Einordnung des Quasi-Gesellschafters..... | 81 |
| I. Vorüberlegungen zur Rechtsstellung | 81 |
| 1. Unterscheidung von derivativer und originärer Berechtigung | 82 |
| a. Derivative Berechtigung | 83 |
| b. Originäre Berechtigung | 85 |
| 2. Ansicht der Rechtsprechung | 85 |
| 3. Stellungnahme | 86 |
| II. Reichweite der originären Berechtigung..... | 88 |
| 1. Rechtslage bei Kapitalgesellschaften | 88 |
| 2. Rechtslage bei Personengesellschaften | 89 |
| 3. Stellung des Quasi-Gesellschafters | 91 |
| III. Einordnung der originär mitgliedschaftlichen Berechtigung des Treugebers | 94 |
| IV. Zwischenergebnis..... | 96 |
| B. Zulässigkeit der Rechtsfigur..... | 97 |
| I. Einleitende Gedanken | 97 |
| II. Begründungsansatz des BGH zur Zulässigkeit des Quasi-Gesellschafters | 98 |
| 1. BGH Urt. v. 13. 5. 1953 | 99 |
| 2. Bestätigung und Fortführung der Rechtsprechung | 100 |
| 3. Abspaltungsverbot | 101 |
| aa. Allgemeines | 101 |
| bb. Kein Verstoß gegen das Abspaltungsverbot | 102 |
| cc. Einheitlichkeit der Mitgliedschaft | 102 |
| dd. Stellungnahme..... | 104 |
| 4. Zwischenergebnis | 105 |

| | |
|---|------------|
| III. Vereinbarkeit mit anderen Grundsätzen des Personengesellschaftsrechts | 106 |
| 1. Schutz vor unzulässiger Dritteinflussnahme | 106 |
| 2. Verbandsautonomie | 107 |
| 3. Grundsatz der Selbstorganschaft | 107 |
| a. Organbegriff | 108 |
| aa. Begriff der Geschäftsführung | 109 |
| bb. Reichweite des Grundsatzes der Selbstorganschaft | 110 |
| cc. Schlussfolgerung für einen Quasi-Gesellschafter | 111 |
| 4. Verstoß gegen den Rechtsform- und Typenzwang | 111 |
| a. Quasi-Gesellschafter als atypische Gestaltung | 112 |
| b. Stellungnahme | 113 |
| IV. Abschließende Gedanken zur Zulässigkeit des Quasi-Gesellschafters..... | 114 |
| V. Ergebnis | 115 |
| Kapitel 5: Haftung des Quasi-Gesellschafters..... | 116 |
| A. Allgemeines | 116 |
| I. Haftungssituation eines unmittelbaren (Treuhand)-Gesellschafters..... | 116 |
| 1. Außenhaftung bei der GbR und OHG..... | 116 |
| 2. Außenhaftung bei der Kommanditgesellschaft | 116 |
| 3. Innenhaftung des Kommanditisten (Einlageleistung) | 118 |
| II. Haftungsszenarien für einen Quasi-Gesellschafter | 119 |
| a. Außenhaftung | 119 |
| b. Innenhaftung des Quasi-Kommanditisten..... | 120 |
| B. Unmittelbare Außenhaftung des Quasi-Gesellschafters | 121 |
| I. BGH Urteil vom 11.11.2008..... | 121 |
| 1. Sachverhalt | 121 |
| 2. Entscheidung | 122 |
| II. Reaktionen im gesellschaftsrechtlichen Schrifttum | 123 |
| 1. Quasi-Gesellschafter als unmittelbarer Gesellschafter..... | 123 |
| 2. Gleichlauf von Einwirkungsmöglichkeit und Haftung | 125 |
| 3. Außenhaftung des Treugebers als „Hintermann“ | 127 |
| aa. Haftung des Treugebers im Recht der Kapitalgesellschaften | 128 |
| bb. Übertragung der Grundsätze auf das Recht der Personengesellschaften | 129 |
| 4. Quasi-Gesellschafter als Scheingesellschafter | 131 |
| 5. Unmittelbare Haftung wegen sittenwidriger vorsätzlicher Schädigung (§ 826 BGB) | 132 |
| III. Stellungnahme zur unmittelbaren Außenhaftung | 132 |
| 1. Keine unmittelbare Gesellschafterstellung des Quasi-Kommanditisten | 132 |
| 2. Quasi-Gesellschafter nur im Innenverhältnis | 134 |
| 3. Keine Übertragung der Grundsätze zur Hintermann-Haftung bei der GmbH | 134 |
| IV. Zwischenergebnis | 135 |
| C. Mittelbare Außenhaftung des Quasi-Gesellschafters | 136 |
| I. Mittelbare Haftung durch Abtretung oder Pfändung und Überweisung | 136 |
| 1. Der Freistellungsanspruch des Treuhänders | 136 |
| 2. Abtretung des Freistellungsanspruchs durch den Treuhandgesellschafter | 136 |
| a. Allgemeines | 136 |
| b. In der Insolvenz | 137 |
| 3. Pfändung und Überweisung des Freistellungsanspruchs | 138 |

| | |
|---|------------|
| 4. Abtretungsverbot..... | 138 |
| II. Zwischenergebnis..... | 139 |
| III. Einwendungen des Quasi-Gesellschafter gegen den Freistellungsanspruch..... | 139 |
| 1. Rechtsprechung des BGH zum Einwendungsausschluss | 141 |
| a. BGH Urteil vom 22.03.2011 | 141 |
| aa. Sachverhalt..... | 141 |
| bb. Entscheidungsgründe | 142 |
| b. BGH Urteil vom 24.07.2012 | 143 |
| aa. Sachverhalt..... | 143 |
| bb. Entscheidungsgründe | 143 |
| c. BGH Urteile vom 18.10.2012 – Bestätigung und inhaltliche Untermauerung | 145 |
| 2. Einordnung und Konsequenz der Urteile..... | 146 |
| 3. Kritik aus dem Schrifttum | 147 |
| a. Gegen die dogmatische Herleitung | 148 |
| b. Gegen das Gleichstellungsargument | 148 |
| c. Gedanken zum Gläubigerschutz | 149 |
| 4. Zustimmung in der Literatur zur Rechtsprechung des BGH | 150 |
| a. Argumente gegen Klöhn..... | 150 |
| b. Haftungszuordnung aus dem Treuhandvertrag..... | 151 |
| 5. Stellungnahme | 153 |
| a. Einwendungsausschluss gegenüber dem Treuhänder..... | 153 |
| b. Einwendungsausschluss nach Abtretung an Gläubiger oder Insolvenzverwalter | 154 |
| 6. Verhinderung einer „wirtschaftlichen Außenhaftung“ | 156 |
| 7. Zwischenergebnis | 156 |
| D. Weitere Haftungsszenarien für eine mittelbare Außenhaftung | 157 |
| I. Von der Innenhaftung zur mittelbaren Außenhaftung..... | 157 |
| II. Von der wirtschaftlichen Außenhaftung zur unmittelbaren Außenhaftung | 157 |
| III. Stellungnahme..... | 159 |
| Kapitel 6: Auskunftsanspruch des Quasi-Gesellschafters über die Identität der Mitanleger | 160 |
| A. Problemaufriss..... | 160 |
| B. Entwicklung der höchstrichterlichen Rechtsprechung | 161 |
| I. Auskunftsanspruchs eines unmittelbaren Gesellschafters einer Publikums-GbR..... | 161 |
| 1. Sachverhalt | 161 |
| 2. Entscheidung des BGH..... | 162 |
| 3. Reaktionen im Schrifttum | 163 |
| a. Richtige Anspruchsgrundlage | 163 |
| aa. Gesellschaftsvertrag..... | 163 |
| bb. § 716 Abs. 1 BGB | 164 |
| b. Allgemeines und unabdingbares Recht..... | 164 |
| aa. Zwingendes Recht seinen Vertragspartner zu kennen | 165 |
| bb. Unabdingbarer Auskunftsanspruch | 165 |
| cc. Abdingbarkeit bei Publikumspersonengesellschaften..... | 166 |
| c. Stellungnahme..... | 167 |
| II. Zwischenergebnis..... | 168 |
| III. Auskunftsanspruch von treuhänderisch beteiligten Anlegern | 169 |
| 1. Aktienrechtliche Wertung | 170 |
| 2. Datenschutzrechtliche Aspekte | 171 |

| | |
|---|------------|
| a. Anwendungsbereich des BDSG..... | 171 |
| b. Keine Zulässigkeit der Weitergabe der Daten nach § 28 Abs. 1 BDSG | 172 |
| c. Keine Zulässigkeit nach § 28 Abs. 2 BDSG..... | 172 |
| IV. BGH-Urteil zum Auskunftsanspruch eines Treugebers (echte mittelbare Beteiligung)..... | 173 |
| 1. Entscheidungsgründe..... | 174 |
| a. Keine aktienrechtliche Wertung wegen Bestehens einer Innen-GbR | 174 |
| b. Geheimhaltungsinteressen (BDSG)..... | 175 |
| c. Kein Wertungswiderspruch zur Rechtsstellung eines unmittelbaren Kommanditisten | 176 |
| d. Kein besonderer Anlass für Auskunftsanspruch | 176 |
| e. Auskunftsanspruch aus §§ 666, 675 BGB i.V.m. dem Treuhandvertrag | 176 |
| 2. Erfolglose Verfassungsbeschwerde gegen das Urteil..... | 177 |
| 3. Stellungnahme | 177 |
| a. Bestehen einer Innen-GbR zwischen den Treugebern..... | 177 |
| b. Keine Innen-GbR als Binnenorganisation | 178 |
| V. Zwischenergebnis..... | 179 |
| VI. Auskunftsanspruch eines Quasi-Gesellschafters..... | 179 |
| 1. BGH Urteil vom 5.2.2013 | 179 |
| a. Sachverhalt | 180 |
| b. Entscheidungsgründe..... | 180 |
| aa. Kein Anonymitätsinteresse in einer Publikums-KG | 181 |
| bb. Vergleich zur GmbH | 181 |
| cc. Notwendigkeit seine Mitgesellschafter zu kennen | 182 |
| dd. Anonymitätsklauseln verstoßen gegen § 242 BGB | 182 |
| ee. Zur Auskunft Verpflichtete | 183 |
| 2. Auskunftsanspruch des Quasi-Gesellschafters auch gegen Mitgesellschafter..... | 184 |
| a. Sachverhalt | 184 |
| b. Entscheidungsgründe..... | 184 |
| 3. Stellungnahme | 185 |
| C. Ergebnis zum Auskunftsanspruch des Quasi-Gesellschafters..... | 186 |
| Kapitel 7: Der Quasi-Gesellschafter im KAGB..... | 187 |
| A. Einleitung | 187 |
| I. Rechtspolitischer Hintergrund..... | 187 |
| II. Anwendungsbereich des KAGB und Fortgeltung des bisherigen Sonderrechts | 189 |
| 1. Anwendungsbereich des KAGB | 189 |
| 2. Verhältnis der Regelungen des KAGB zum allgemeinen Gesellschaftsrecht und zum Sonderrecht der Publikumspersonengesellschaft..... | 190 |
| a. Allgemeines Gesellschaftsrecht | 190 |
| b. Bisherige Sonderrecht zu Publikumspersonengesellschaften | 191 |
| c. Ausstrahlungswirkung des KAGB auf das Sonderrecht | 191 |
| B. Gesellschaftsrechtliche Neuregelungen durch das KAGB..... | 191 |
| I. Geschlossene Investmentkommanditgesellschaft..... | 193 |
| II. Sondervorschriften..... | 193 |
| 1. Veränderte Außenhaftung | 194 |
| 2. Veränderte Innenhaftung | 194 |
| 3. Keine Verlustausgleichs- und Nachschusspflicht | 195 |
| 4. Keine Nachhaftung | 197 |
| 5. Zusammenfassung | 197 |
| C. Mittelbare Beteiligung an einer geschlossenen PublikumsinvestKG | 197 |

| | |
|---|------------|
| I. Zwingende Gleichstellung des mittelbar beteiligten Anlegers | 198 |
| II. Gesetzliche Gleichstellung oder Pflicht zur vertraglichen Gleichstellung | 200 |
| III. Schuldrechtliche oder organisationsrechtliche Gleichstellung der Anleger | 202 |
| D. Veränderte Haftungssituation für den Quasi-Gesellschafter..... | 203 |
| I. Haftungsschädliche Einlagenrückgewähr (Gefahr einer mittelbaren Außenhaftung)..... | 203 |
| II. Veränderungen hinsichtlich der Innenhaftung (Pflichteinlage) | 205 |
| 1. Haftungssituation für einen unmittelbaren Kommanditisten | 205 |
| 2. Zulässigkeit einer gesellschaftsvertraglichen Rückforderungsklausel | 206 |
| 3. Haftung des Quasi-Gesellschafters..... | 208 |
| a. Einlageleistung durch den Quasi-Gesellschafter..... | 208 |
| b. Einlageleistung durch den Treuhandkommanditisten | 208 |
| 4. Verstoß gegen die Hinweispflicht oder fehlende Zustimmung..... | 209 |
| a. Rechtsfolgen für einen unmittelbaren Kommanditisten | 209 |
| b. Rechtsfolgen für einen Quasi-Gesellschafter..... | 210 |
| III. Weitere Haftungserleichterungen..... | 210 |
| 1. Keine Verlusttausgleichspflicht | 210 |
| 2. Ausschluss der Nachhaftung auch für den Quasi-Gesellschafter..... | 211 |
| 3. Einschränkung der Abtretbarkeit des Freistellungsanspruchs | 211 |
| 4. Aufwendungersatz (§ 110 Abs. 1 HGB) und Ausgleichspflicht (§ 426 Abs. 1 BGB)..... | 212 |
| IV. Fortgeltung des Richterrechts zum Auskunftsanspruch | 213 |
| V. Zwischenergebnis..... | 214 |
| Kapitel 8: Von der richterlichen Rechtsfortbildung zur neuen Gesellschafterklasse..... | 216 |
| A. Richterrechtliche Rechtsfortbildung | 217 |
| B. Aufgreifen des Richterrechts durch den Gesetzgeber | 218 |
| I. Schweigen des Gesetzgebers | 219 |
| II. Bewusste Entscheidung für das Schweigen | 221 |
| C. Rechtsentwicklung zu einer eigenen Gesellschafterklasse..... | 222 |
| I. Vorteile und Ausgestaltung einer gesetzlichen Regelung | 222 |
| II. Vergleich zur GbR..... | 224 |
| III. Zusammenfassung | 225 |
| Kapitel 9: Zusammenfassung..... | 226 |
| Literaturverzeichnis..... | 230 |