

Europäische Hochschulschriften

---

Rechtswissenschaft



Alexander Kriebel

# **Das Ausscheiden des einzigen Komplementärs aus einer Kommanditgesellschaft**

# 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 Rechtsformzangs 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



1.1 Bestandsaufnahme.....	226
1.1.1 Rechtsprechung.....	226
1.1.1.1 Unbeschränkbare Haftung .....	226
1.1.1.2 Beschränkbare Haftung.....	227
1.1.2 Literatur.....	229
1.1.2.1 Unbeschränkbare Haftung .....	229
1.1.2.2 Beschränkte Haftung durch Fortbestand der KG .....	230
1.1.2.2.1 Teleologische Reduktion.....	230
1.1.2.2.2 Einpersonen-KG .....	230
1.1.2.2.3 Auflösungs- statt Ausschließungsklage .....	231
1.1.2.2.4 Aufleben der Kommanditistenhaftung .....	231
1.1.2.3 Beschränkbare Haftung.....	232
1.1.2.3.1 §§ 1975 ff. BGB, § 27 Abs. 2 HGB.....	233
1.1.2.3.1.1 Allgemeine Haftungslage.....	233
1.1.2.3.1.2 Haftungslage bei Beerbung des Komplementärs .....	
durch Kommanditisten.....	235
1.1.2.3.1.3 Erfasste Ausscheidensfälle .....	237
1.1.2.3.2 §§ 1990, 1991 ff. BGB, § 27 Abs. 2 HGB.....	238
1.2 Kritische Analyse .....	239
1.2.1 Fortbestand der KG .....	240
1.2.2 Erbrechtliche Lösung .....	241
1.2.2.1 Einflussmöglichkeit des Kommanditisten .....	241
1.2.2.2 Unterscheidung der einzelnen Rechtsverhältnisse .....	242
1.2.2.2.1 Ausscheiden ohne Beerbung durch den Kommanditisten .....	242
1.2.2.2.1.1 Zuordnung der Rechte und Pflichten .....	242
1.2.2.2.1.2 Haftung.....	242
1.2.2.2.2 Ausscheiden mit Beerbung durch den Kommanditisten.....	243
1.2.2.2.2.1 Zuordnung der Rechte und Pflichten .....	243
1.2.2.2.2.2 Haftung.....	243
1.2.2.3 Unzureichender Gläubigerschutz .....	244
1.2.2.3.1 §§ 1990 ff. BGB .....	244
1.2.2.3.2 § 27 Abs. 2 HGB .....	245
1.2.2.3.3 §§ 1975 ff. BGB, § 27 Abs. 2 HGB.....	246

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 <i>lex specialis</i> .....	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