

Martina Vomhof

Die Haftung des Liquidators der GmbH

B46 975

Juristische Gesamtbibliothek
der Technischen Hochschule
Darmstadt



Carl Heymanns Verlag KG · Köln · Berlin · Bonn · München

Inhalt

| | |
|--|-----------|
| Vorwort | VII |
| Einleitung | 1 |
| 1. Teil Einführung in die Problematik | 3 |
| § 1 Das Erfordernis eines Gläubigerschutzes in der Liquidation der GmbH | 4 |
| § 2 Kein ausreichender Gläubigerschutz durch Gesellschafterhaftung | 10 |
| § 3 Die Pflichtenbindung des Liquidators als Mittel des Gläubigerschutzes | 12 |
| 2. Teil Kritische Auseinandersetzung mit Rechtsprechung und Literatur | 17 |
| § 1 Überblick | 18 |
| § 2 Der gemeinsame Ausgangspunkt: die »Anweisungen« des § 73 Abs. 1 und 2 GmbHG an den Liquidator | 20 |
| § 3 Der präventive Gläubigerschutz | 23 |
| A. Überblick | 23 |
| B. Durchsetzbarkeit der einzelnen in § 73 Abs. 1 und 2 GmbHG enthaltenen »Anweisungen« | 24 |
| I. Die Klage auf vorzeitige Tilgung der Schulden | 24 |
| 1. Meinungsstand | 24 |
| 2. Stellungnahme | 25 |
| a) Bedeutung für den Gläubigerschutz | 25 |
| b) Kritik | 25 |
| II. Die Pflicht zur Hinterlegung nach § 73 Abs. 2 S. 1 GmbHG | 26 |
| 1. Meinungsstand | 26 |
| 2. Stellungnahme | 27 |
| a) Bedeutung für den Gläubigerschutz | 27 |
| b) Kritik | 28 |
| III. Die Klage auf Sicherheitsleistung nach § 73 Abs. 2 S. 2 GmbHG | 31 |
| 1. Meinungsstand | 31 |
| 2. Stellungnahme | 33 |
| a) Bedeutung für den Gläubigerschutz | 33 |
| b) Kritik | 33 |
| aa) Einklagbarer Anspruch auf Sicherheitsleistung gemäß § 73 Abs. 2 S. 2 GmbHG | 34 |
| bb) Klage auf Sicherheitsleistung ohne materiellrechtlichen Anspruch | 37 |
| IV. Zwischenergebnis und Folgerungen für die weiteren Untersuchungen ... | 38 |

| | |
|---|----|
| C. Die auf Unterlassung der Vermögensverteilung gerichtete Klage und einstweilige Verfügung | 39 |
| I. Meinungsstand | 39 |
| II. Stellungnahme | 41 |
| 1. Bedeutung für den Gläubigerschutz | 41 |
| 2. Kritik | 41 |
| a) § 73 Abs. 1, 2 GmbHG als spezialgesetzliche Grundlage eines Unterlassungsanspruchs | 42 |
| aa) Das Bedürfnis für einen Unterlassungsanspruch | 43 |
| bb) Ausreichender Schutz durch Arrest und einstweilige Verfügung? | 45 |
| (1) Verteilung des Gesellschaftsvermögens als hinreichender Grund für einstweiligen Rechtsschutz nach §§ 916 ff. ZPO? | 45 |
| (2) Ausnahme gewisser Ansprüche vom einstweiligen Rechtsschutz? | 46 |
| (3) Größere Sicherheit durch einen Unterlassungsanspruch? .. | 49 |
| (4) Unzweckmäßigkeit des Gläubigerschutzes durch einen Unterlassungsanspruch | 50 |
| b) Die vorbeugende Unterlassungsklage | 51 |
| D. Ergebnis der Untersuchungen zum präventiven Gläubigerschutz | 56 |
| § 4 Gläubigerschutz nach der unrechtmäßigen Vermögensverteilung | 57 |
| A. Übersicht | 57 |
| B. Mittelbarer Gläubigerschutz gemäß § 73 Abs. 3 GmbHG | 58 |
| I. Meinungsstand | 58 |
| II. Stellungnahme | 60 |
| 1. Bedeutung für den Gläubigerschutz | 60 |
| 2. Kritik | 61 |
| a) Die Schwächen des mittelbaren Gläubigerschutzes | 61 |
| aa) Der Umweg über das Gesellschaftsvermögen | 61 |
| bb) Die Unsicherheiten einer Klage gegen die GmbH | 63 |
| b) Bedenken gegen die rechtsdogmatische Konstruktion | 66 |
| aa) Der Anspruch der Liquidations-GmbH auf Ersatz des Gläubigerschadens | 66 |
| bb) Der Anspruch auf Ersatz eines Schadens der Gesellschaft | 68 |
| cc) Der Anspruch auf Summenersatz | 68 |
| C. Unmittelbare Haftung des Liquidators gemäß § 73 Abs. 3 GmbHG | 71 |
| I. Meinungsstand | 71 |
| II. Stellungnahme | 72 |
| 1. Bedeutung für den Gläubigerschutz | 72 |
| 2. Kritik | 72 |
| D. Deliktische Haftung und koordinierte Liquidation des Gläubigerschadens ... | 75 |
| I. Meinungsstand | 75 |

| | |
|--|-----|
| II. Stellungnahme | 77 |
| 1. Bedeutung für den Gläubigerschutz | 77 |
| 2. Kritik | 78 |
| a) Praktische und konstruktive Vorteile des Lösungsansatzes | 78 |
| b) Bedeutung des § 73 Abs. 3 GmbHG für die Auslegung des § 73 Abs. 1, 2 GmbHG als Schutzgesetz | 79 |
| c) § 73 Abs. 3 GmbHG als Grundlage eines Rechts der GmbH zur koordinierten Liquidation des Gläubigerschadens? | 81 |
| aa) Ermächtigung der GmbH zur koordinierten Einziehung der Schadensersatzansprüche aus § 73 Abs. 1, 2 GmbHG i. V. m. § 823 Abs. 2 BGB? | 81 |
| (1) Konstruktion | 81 |
| (2) Kritische Betrachtung | 83 |
| bb) Befugnis der GmbH zur Geltendmachung eines Schadensersatzanspruchs der »Gläubigersamtheit«? | 84 |
| (1) Konstruktion | 84 |
| (2) Kritische Betrachtung | 85 |
| cc) Liquidation des Gläubigerschadens in Form eines eigenen Anspruchs der GmbH? | 86 |
| (1) Konstruktion | 86 |
| (2) Kritische Betrachtung | 87 |
| (a) Wortlaut, Gesetzssystematik und Entstehungsgeschichte | 88 |
| (b) Teleologische Interpretation | 89 |
| d) Folgerungen für die Interpretation des § 73 Abs. 1, 2 GmbHG als Schutzgesetz und Ergebnis | 99 |
| III. Besondere Ausgestaltungen der Theorie der deliktischen Haftung und der koordinierten Schadensliquidation | 99 |
| 1. Unmittelbare Haftung des Liquidators analog § 53 BGB | 99 |
| a) Meinungsstand | 99 |
| b) Stellungnahme | 100 |
| aa) Bedeutung für den Gläubigerschutz | 100 |
| bb) Kritik | 100 |
| 2. Direktklagerecht der Gläubiger analog §§ 268 Abs. 2, 93 Abs. 5 AktG | 101 |
| a) Meinungsstand | 101 |
| b) Stellungnahme | 102 |
| aa) Bedeutung für den Gläubigerschutz | 102 |
| bb) Kritik | 102 |
| E. Unmittelbare Haftung des Liquidators gemäß § 826 BGB | 104 |
| F. Ergebnis der Untersuchungen zum Gläubigerschutz nach der unrechtmäßigen Vermögensverteilung und Gesamtergebnis des 2. Teils | 105 |
| | |
| 3. Teil Eigene Lösung | |
| Organhaftung und Gläubigerschutz durch Kapitalerhaltung | 107 |
| § 1 Ziele der Untersuchung | 108 |
| § 2 Die Pflichtenbindung des Liquidators nach § 73 GmbHG | 110 |

| | |
|--|-----|
| A. Lösungsansatz aus der Systematik des GmbHG | 110 |
| I. Der Auslegungsgrundsatz des § 69 Abs. 1 GmbHG | 110 |
| II. These: »Verbandsinterne« Kapitalerhaltungspflichten des Liquidators aus § 73 GmbHG | 111 |
| B. Überprüfung der These: Verbandsinterne Pflichten des Liquidators gemäß § 73 GmbHG | 115 |
| I. § 73 Abs. 1, 2 GmbHG als liquidationsspezifisches Kapitalerhaltungsge- bot | 115 |
| 1. Wesentliche Übereinstimmung des § 73 Abs. 1 mit § 30 Abs. 1 GmbHG | 116 |
| a) Grammatikalische, systematische und historische Interpretation .. | 116 |
| b) Teleologische Interpretation | 117 |
| aa) Kapitalbindung als Gläubigerschutzmittel in der Liquidation .. | 117 |
| bb) Verbandsinterne Kapitalerhaltungspflicht in der Liquidation .. | 119 |
| 2. Die »liquidationsspezifischen Besonderheiten« des § 73 Abs. 1, 2 GmbHG | 120 |
| a) These: Befugnis der Liquidations-GmbH zur Abwendung der Kapitalbindung | 121 |
| b) Auslegung des § 73 Abs. 1, 2 GmbHG | 124 |
| aa) Grundsätzliche Sicherung jeder ungetilgten Schuld durch die Kapitalbindung gemäß § 73 Abs. 1, 1. Halbs., 1. Fall GmbHG .. | 124 |
| bb) Die Abwendungsbefugnis gemäß § 73 Abs. 1, 1. Halbs., 2. Fall i. V. m. Abs. 2 GmbHG | 126 |
| (1) Abwendung der Kapitalbindung durch Sicherheitsleistung (§ 73 Abs. 2 S. 2 GmbHG) | 127 |
| (2) Abwendung der Kapitalbindung durch Hinterlegung (§ 73 Abs. 2 S. 1 GmbHG) | 130 |
| cc) Das Aufgebotsverfahren gemäß § 73 Abs. 1, 2. Halbs. i. V. m. § 65 Abs. 2 S. 2 GmbHG | 133 |
| dd) Zusammenfassung und Folgerungen für die Verantwortlich- keit des Liquidators | 138 |
| II. Wiederaufbringung des Gesellschaftsvermögens gemäß § 73 Abs. 3 GmbHG | 139 |
| III. Zusammenfassung der Ergebnisse | 145 |
| § 3 Erweiterte Haftung des Liquidators | 146 |
| A. Das Bedürfnis für eine erweiterte Haftung des Liquidators | 146 |
| I. Die Lücken im verbandsinternen Gläubigerschutz | 146 |
| II. Andere Wege zur Verbesserung des Gläubigerschutzes | 147 |
| III. Die Bedeutung der Wertungen des GmbH-Rechts für die Erweiterung der Liquidatorenhaftung | 148 |
| B. Unmittelbare Haftung des Liquidators gegenüber den Gläubigern? | 149 |
| I. Berufs- oder Sachwalterhaftung des Liquidators? | 149 |
| II. Unmittelbare Haftung des Liquidators in Analogie zu Sondervorschriften? | 152 |

| | |
|--|-----|
| 1. Analoge Anwendung der §§ 34 Abs. 1, 69 AO? | 152 |
| 2. Analogie zu §§ 82 KO, 42 VglO, 154 S. 1 ZVG und 1985 Abs. 2 BGB? | 152 |
| a) Haftung aus einem Sonderrechtsverhältnis | 153 |
| b) Voraussetzungen der Analogie | 154 |
| III. Unmittelbare Haftung des Liquidators auf vertraglicher oder quasivertraglicher Grundlage? | 157 |
| 1. Haftung des Liquidators aus einer vertraglichen Vereinbarung mit den Gläubigern? | 158 |
| 2. Ansprüche der Gläubiger aus einer Drittwirkung von Organschafts- oder Anstellungsverhältnis? | 158 |
| a) Vertrag zugunsten Dritter? | 159 |
| b) Vertrag mit Schutzwirkung für Dritte? | 160 |
| 3. Vertrauenshaftung aus culpa in contrahendo? | 161 |
| IV. Unmittelbare deliktische Haftung des Liquidators gegenüber den Gesellschaftsgläubigern? | 162 |
| 1. Unmittelbare deliktische Haftung des Liquidators gemäß § 823 Abs. 2 BGB i. V. m. § 73 GmbHG als Schutzgesetz? | 163 |
| a) Die Tendenz zur deliktischen Haftung der Gesellschaftsorgane nach § 823 Abs. 2 BGB | 163 |
| b) § 73 GmbHG als Schutzgesetz i. S. d. § 823 Abs. 2 BGB? | 164 |
| aa) Grundvoraussetzungen eines Schutzgesetzes | 164 |
| bb) Die besonderen Kriterien für die Einordnung als Schutzgesetz | 165 |
| 2. Unmittelbare Haftung des Liquidators in subsidiärer oder analoger Anwendung des § 53 BGB? | 171 |
| C. Direktklagerecht analog §§ 268 Abs. 2, 93 Abs. 5 S. 1 AktG | 171 |
| I. Das Direktklagerecht als systemkonforme Ergänzung des Gläubigerschutzes | 172 |
| II. Vereinbarkeit der Direktklage mit dem geltenden Recht | 174 |
| 1. Regelungslücke im GmbH-Recht | 174 |
| 2. Ähnlichkeit der Sachverhalte | 177 |
| a) Gleichheit der einzuklagenden Ansprüche | 178 |
| b) Schutz vor der liquidationstypischen Vereitelung der Rechtsverfolgung | 178 |
| c) Wesentlich gleiche Stellung der Abwickler der AG und GmbH | 179 |
| d) Keine Risikoabwälzung auf den Liquidator | 181 |
| 3. Ergebnis | 182 |
| Ausblick | 184 |
| Zusammenfassung | 191 |
| Abkürzungen | 195 |
| Literatur | 199 |
| Sachregister | 213 |