

**Sirko Sebastian**

# **Die Gesellschaft bürgerlichen Rechts**

**Ausnahmen von der unbegrenzten  
akzessorischen Haftung der  
Gesellschafter einer GbR**

**Sebastian, Sirko: Die Gesellschaft bürgerlichen Rechts: Ausnahmen von der unbegrenzten akzessorischen Haftung der Gesellschafter einer GbR. Hamburg, Diplomica Verlag GmbH 2016**

Buch-ISBN: 978-3-95850-618-3

PDF-eBook-ISBN: 978-3-95850-118-8

Druck/Herstellung: Diplomica® Verlag GmbH, Hamburg, 2016

**Bibliografische Information der Deutschen Nationalbibliothek:**

Die Deutsche Nationalbibliothek verzeichnet diese Publikation in der Deutschen Nationalbibliografie; detaillierte bibliografische Daten sind im Internet über <http://dnb.d-nb.de> abrufbar.

---

Das Werk einschließlich aller seiner Teile ist urheberrechtlich geschützt. Jede Verwertung außerhalb der Grenzen des Urheberrechtsgesetzes ist ohne Zustimmung des Verlages unzulässig und strafbar. Dies gilt insbesondere für Vervielfältigungen, Übersetzungen, Mikroverfilmungen und die Einspeicherung und Bearbeitung in elektronischen Systemen.

Die Wiedergabe von Gebrauchsnamen, Handelsnamen, Warenbezeichnungen usw. in diesem Werk berechtigt auch ohne besondere Kennzeichnung nicht zu der Annahme, dass solche Namen im Sinne der Warenzeichen- und Markenschutz-Gesetzgebung als frei zu betrachten wären und daher von jedermann benutzt werden dürften.

Die Informationen in diesem Werk wurden mit Sorgfalt erarbeitet. Dennoch können Fehler nicht vollständig ausgeschlossen werden und die Diplomica Verlag GmbH, die Autoren oder Übersetzer übernehmen keine juristische Verantwortung oder irgendeine Haftung für evtl. verbliebene fehlerhafte Angaben und deren Folgen.

Alle Rechte vorbehalten

© Diplomica Verlag GmbH

Hermannstal 119k, 22119 Hamburg

<http://www.diplomica-verlag.de>, Hamburg 2016

Printed in Germany

## Gliederung

Literaturverzeichnis.....	V
A. Einleitung .....	1
B. Das Haftungssystem der Gesellschaft bürgerlichen Rechts .....	2
I. Traditionelle (individualistische) Auffassung.....	2
II. Gruppenlehre .....	3
1. Doppelverpflichtungslehre .....	4
2. Akzessoritätstheorie .....	4
III. Stand der Rechtsprechung.....	5
C. Anwendbarkeit der akzessorischen Gesellschafterhaftung .....	7
I. Unterscheidung zwischen Außen- und Innengesellschaften.....	7
II. Beschränkung der akzessorischen Haftung auf unternehmenstragende GbR .....	8
D. Möglichkeiten einer Haftungsbeschränkung.....	10
I. Individualvertragliche Vereinbarung .....	10
1. Ausdrückliche Vereinbarung.....	10
2. Konkludente Vereinbarung .....	11
II. Haftungsbeschränkung durch Allgemeine Geschäftsbedingungen .....	11
1. Formelle Inhaltskontrolle .....	12
2. Materielle Inhaltskontrolle .....	12
3. Ergebnis.....	13
III. Haftungsbeschränkung durch Beschränkung der Vertretungsmacht .....	14
1. Traditionelle Auffassung.....	14
2. Doppelverpflichtungslehre .....	15
3. Beschränkung der Vertretungsmacht bei akzessorischer Gesellschafterhaftung .....	15

E. Ausnahmen von der akzessorischen Gesellschafterhaftung .....	18
I. Bauherrengemeinschaften in der Rechtsform der Außen-GbR .....	18
1. Die Bauherrengemeinschaft als privilegierungsbedürftige Gesellschaft .....	19
a) Interessenlage .....	19
aa) Interesse der Bauherren .....	19
bb) Interesse der Gläubiger .....	19
cc) Öffentliches Interesse .....	20
b) Alternative Gesellschaftsformen für die Bauherrengemeinschaft .....	20
c) Zwischenergebnis .....	20
2. Rechtsprechung zur Privilegierung der Bauherrengemeinschaft .....	21
3. Meinungsstand in der Literatur .....	22
4. Ausgestaltung einer Haftungsbeschränkung .....	22
5. Ergebnis .....	23
II. Geschlossene Immobilienfonds als GbR (Publikums-GbR) .....	24
1. Die Immobilienfonds-GbR als privilegierungsbedürftige Gesellschaft .....	24
a) Atypische GbR .....	24
b) Interessenabwägung .....	25
aa) Interesse der Anlagegesellschafter .....	25
bb) Interesse der Gläubiger .....	26
c) Alternative Gesellschaftsformen .....	26
d) Zwischenergebnis .....	27
2. Rechtsprechung zur Gesellschafterhaftung bei Immobilienfonds-GbR .....	27
3. Meinung in der Literatur .....	28
a) Formularvertragliche Haftungsbeschränkung .....	29
b) Institutionelle Haftungsbeschränkung .....	30
c) Zwischenergebnis .....	30
4. Anwendbarkeit auf alle Publikumsgesellschaften .....	31
5. Ergebnis .....	31

III. Freiberufler-GbR (Berufssozietät) .....	32
1. Berufssozietäten als privilegierungsfähige Gesellschaften .....	33
a) Berufssozietäten als atypische Außen-GbR .....	33
b) Interessenabwägung .....	33
aa) Interesse der Gesellschafter .....	33
bb) Interesse der Gläubiger .....	34
c) Alternative Gesellschaftsform.....	34
d) Zwischenergebnis .....	34
2. Möglichkeiten einer Haftungsbeschränkung.....	34
a) Formularvertragliche Haftungsbeschränkung .....	34
b) Institutionelle Haftungsbeschränkung .....	35
3. Meinungen in der Literatur .....	36
4. Rechtsprechung zur Gesellschafterhaftung in der Berufssozietät.....	37
5. Stellungnahme.....	38
IV. Gesellschaften mit ideeller oder gemeinnütziger Zwecksetzung.....	39
1. Idealgesellschaften als privilegierungsfähige Gesellschaften .....	39
a) Idealgesellschaften als atypische Außen-GbR .....	39
b) Interessenabwägung .....	39
aa) Interesse der Gesellschafter .....	39
bb) Interesse der Gläubiger .....	40
c) Alternative Gesellschaftsform.....	40
2. Meinung in der Literatur .....	40
3. Rechtsprechung zur Gesellschafterhaftung für die ideelle GbR .....	41
4. Möglichkeiten einer Haftungsbeschränkung.....	42
a) Formularvertragliche Haftungsbeschränkung .....	42
b) Institutionelle Haftungsbeschränkung .....	43
5. Stellungnahme.....	43
a) Analoge Anwendung des § 54 Satz 2 BGB .....	43
b) Formularvertragliche Haftungsbeschränkung.....	45
c) Teleologische Reduktion des § 128 HGB.....	45

V. Gelegenheitsgesellschaften .....	46
1. Arbeitsgemeinschaften (ARGE) .....	46
a) Interessenlage .....	47
b) Meinungen in Literatur und Rechtsprechung .....	47
c) Ergebnis.....	47
2. Konsortien .....	48
a) Emissionskonsortien als atypische-GbR .....	48
b) Interessenlage.....	49
c) Meinungen in Rechtsprechung und Literatur.....	50
d) Stellungnahme.....	50
F. Rechtspolitische Wertung der akzessorischen Haftung.....	52
I. Rechtsgeschäftliche Verbindlichkeiten.....	54
II. Haftung für gesetzliche Verbindlichkeiten .....	54
1. Haftung für Ansprüche aus ungerechtfertigter Bereicherung .....	55
2. Haftung für deliktische Ansprüche .....	55
III. Haftung des eintretenden Gesellschafters .....	57
G. Fazit.....	59

## Literaturverzeichnis

*Aderhold, Lutz:*

Das Schuldmodell der BGB-Gesellschaft, Bonn 1981

*Altmeyden, Holger:*

Deliktshaftung in der Personengesellschaft, in: NJW 22/2003, S. 1553-1558

*Armbrüster, Christian:*

Die Schranken der „unbeschränkten“ persönlichen Gesellschafterhaftung in der BGB-Gesellschaft, in: ZGR 1/2005, S. 34-62

*Bälz, Ulrich:*

Organisationsvertrag und Gesamthand – Zur Abgrenzung von Außen- und Innengesellschaften, in: Festschrift für Wolfgang Zöllner zum 70. Geburtstag, hrsg. von Manfred Lieb, Ulrich Noack, Harm Peter Westermann, Band 1, Berlin/Bonn/München 1998, S. 275-294 (zit. *Bälz*, FS Zöllner)

*Bamberger, Heinz Georg / Roth, Herbert (Hrsg.):*

Beck'scher Online-Kommentar BGB, Edition 30, Stand 01.02.2014, München  
(zit. *Bearbeiter*, Beck.OK-BGB)

*Baumann, Horst:*

Rechtsnatur und Haftungsverfassung der Gesellschaft bürgerlichen Rechts im Spannungsfeld zwischen Grundrechtsgewährleistung und Zivilrechtsdogmatik,  
in: JZ 18/2001, S. 895-905

*Beuthien, Volker:*

Zur Systemvergessenheit im deutschen Gesellschaftsrecht,  
in: JZ 20/2003, S. 696-978

*ders.:* Ist die Innengesellschaft nicht rechtsfähig?, in: NZG 2011, S. 161-165

*ders.:* Was hat die „rechtsfähige Personengesellschaft“ Neues gebracht?,  
in: NZG 13/2011, S. 481-488

*ders.:* Warum eigentlich keine GbR mbH? – Zum Haftungssystem der nichteingetragenen Vereinigungen; in: WM 1/2012, S. 1-10

*Blaurock, Uwe:*

Einfluß im Unternehmen und die gesellschaftsrechtliche Haftungsstruktur, in: Festschrift für Walter Stimpel zum 68. Geburtstag, hrsg. von Marcus Lutter, Hans-Joachim Mertens, Peter Ulmer, Berlin/New York 1985, S. 553-569  
(zit. *Blaurock*, FS Stimpel)

*Blenske, Holger:*

Die Haftung der Gesellschafter einer GbR mbH, in: NJW 43/2000, S. 3170-3174

*Buchner, Herbert:*

Zur rechtlichen Struktur der Personengesellschaften, in: AcP 169 (1969), S. 483-512

*Canaris, Claus-Wilhelm:*

Die Übertragung des Regelungsmodells der §§ 125-130 HGB auf die Gesellschaft bürgerlichen Rechts als unzulässige Rechtsfortbildung contra legem,  
in: ZGR 1/2004, S. 69-125

*Casper, Matthias:*

Anmerkung zum BGH Urteil vom 21.01.2002 – II ZR 2/00, in: JZ 22/2002,  
S. 1112-1114

*Cordes, Albrecht:*

Die Gesellschaft bürgerlichen Rechts auf dem Weg zur Juristischen Person?,  
in: JZ 11/1998, S. 545-552

*Damm, Reinhard:*

Neues Gesellschaftsrecht der Freien Berufe – Richterrechtliche Wende zur BGB-Gesellschaft und Sozietätsrecht –, in: Festschrift für Thomas Raiser, hrsg. von Reinhard Damm, Peter W. Heermann, Rüdiger Veil, Berlin 2005, S. 23-48  
(zit. *Damm*, FS Raiser)

*Dauner-Lieb, Barbara:*

Unternehmen in Sondervermögen - Haftung und Haftungsbeschränkung,  
Tübingen 1998 (zit. *Dauner-Lieb*, Sondervermögen)

*dies.:* Das Ende der BGB-Gesellschaft mit beschränkter Haftung – was nun?,  
in: DStR 48/1999, S. 1992-1998

*dies.:* Ein neues Fundament für die BGB-Gesellschaft, in: DStR 2001, S. 356-361