

Name:	Punkte/Note:	Korrektor:
Frage 1: G gegen Baugrund KG auf 30.000 € aus § 433 II BGB		5
Vorliegen einer KG: Mit Änderung der Haftung dahingehend, dass mit D eine beschränkt haftende Person Gesellschafter (Kommanditist) wird und die Eintragung ins Handelsregister vorgenommen wurde: Umwandlung der OHG in eine KG		5
Rechtsfähigkeit der KG: §§ 161 II, 124 I HGB		5
Kaufvertrag? WE des G (+). KG könnte wirksam vertreten worden sein nach § 164 BGB durch D Eigene WE des D(+), Im Namen der KG/Offenkundigkeitsprinzip (+), Mit Vertretungsmacht? Organschaftlich nach § 170 (-), weil Kommanditist hiernach nicht zur Vertretung berufen ist.		10
Prokura wirksam erteilt nach § 48 HGB? Setzt voraus: Kaufmannseigenschaft/Inhaberschaft bzgl. Handelsgeschäft des Erteilenden. KG ist Formkaufmann nach § 6 A,B,C sind als Komplementäre nach §§ 125, 164, 170 HGB Vertreter der KG. A, B und C waren also als Vertreter der KG befugt Prokura zu erteilen.		20
Kauf von Bauteilen ist auch von Prokura gedeckt, § 49 I HGB		5
Problem: § 170 HGB besagt, ein Kommanditist ist zur Geschäftsführung nicht befugt ist. Über die Prokura wird hier aber ein Kommanditist geschäftsführend. Nach absolut h.M. verstößt eine solche Prokura an einen Kommanditisten jedoch nicht gegen § 170.		10
Anspruch (+)		

Punktzahl Frage 1: ...

Frage 2: Anspruch G gg. A auf Zahlung von 30.000 € aus § 433 II BGB, 128 S. 1, 161 II HGB		10
Gesellschaftsverbindlichkeit aus § 433 II: Vertretung des D für die KG wirksam, s.o.		5
Haftung des A als Komplementär als Gesamtschuldner nach §§ 128 S. 1, § 161 II HGB persönlich, unbeschränkt, unmittelbar (§ 421 BGB).		10
Anspruch (+)		

Punktzahl Frage 2:

Frage 3: Anspruch G gg. D auf Zahlung von 30.000 € aus § 433 II BGB, §§ 171 I, 172 I HGB		10
Gesellschaftsverbindlichkeit (+), s.o.		5
Kommanditistenstellung des D mit <u>Änderung und Eintragung im Handelsregister</u> (+)		5
Haftung nach §§ 171 I HGB ausgeschlossen, soweit Einlage erbracht wurde. Hier betrug die Einlage 50.000 €. D hat 3 Bagger zu je 20.000 €, gesamt 60.000 €, an die Gesellschaft übereignet. <u>Einlagenerbringung ist auch in Form von Sachleistungen möglich</u> . Demnach Haftung zunächst ausgeschlossen.		10
Wiederaufleben der Haftung nach § 172 IV HGB? Wäre der Fall, sofern Einlage zurück gewährt wurde. Rückgewähr könnte hier darin liegen, dass D einen Betonmischer für 14.000 € bei einem Wert von 8.000 € an KG verkauft hat. D hat demnach einen Gewinn von 6.000 € gemacht. Begriff der Rückzahlung ist weit auszulegen. Grund: Umfassender Gläubigerschutz. Daher: Jede Art der Schmälerung der Haftsumme durch Zuwendungen an Kommanditisten. Hier: Haftsumme (Vermögen der Gesellschaft) wird durch nachteiliges Geschäft geschmälert. Auch Kaufvertrag kann zu sog. verdeckter Einlagenrückgewähr führen. Rückzahlung iSd § 172 IV HGB daher (+)		20
Aber: Nach Rückzahlung hat D geleistet: 3 Bagger im Wert von 60.000 € abzgl Rückgewähr über 6.000 €, Gesamt 54.000 €. Die Pflichteinlage betrug jedoch nur 50.000 €. Demnach ist die Haftung des D noch immer nach § 171 I 2. Halbsatz ausgeschlossen.		10
Anspruch (-)		

Punktzahl Abwandlung 3: ...

Frage 4: Anspruch G gg. Baugrund KG aus § 433 II BGB	5
Vertretungsmacht des D?	30
Erteilung der Prokura: Eintragung in Handelsregister nur deklaratorisch und nicht konstitutiv. A,B,C sind befugt Prokura zu erteilen, s.o. Daher wirksam erteilt.	
Problem: Erlöschen wurde nicht ins Handelsregister eingetragen.	
§ 15 I HGB: Dem Schweigen des Handelsregisters darf man vertrauen. Erlöschen nicht eingetragen, also durfte G von Prokura ausgehen.	
Problem: Prokura wurde auch nicht eingetragen.	
hM: Auch wenn die Erteilung nicht eingetragen wurde muss dennoch das Erlöschen eingetragen werden, da der Handelsverkehr auch auf andere Weise von der Prokura erfahren haben kann als durch die Eintragung. Kenntnis des Geschäftspartners von der Erteilung spielt keine Rolle.	
aA: Wenn Eintragung nicht eingetragen wurde muss auch Erlöschen nicht eingetragen werden.	
Beide Ansichten vertretbar, aber mit Argumentation und Nennung beider Ansichten.	
Anspruch daher (+, nach h.M.)	

Punktzahl Frage 4: _

Anmerkungen:

Punktzahl Frage 1: _

Punktzahl Frage 2: _

Punktzahl Frage 3: _

Punktzahl Frage 4: _

Gesamtpunktzahl: _____