

## Inhaltsverzeichnis

|  |           |
|--|-----------|
| <b>Vorwort</b>   | <b>7</b>  |
| <b>Inhaltsverzeichnis</b>  | <b>9</b>  |
| <b>Erstes Kapitel: Einführung in die Thematik</b>                                  | <b>21</b> |
| A. Konkretisierung der Aufgabenstellung  | 21        |
| I. Das System der Familienstämme   | 21        |
| II. Der Untersuchungsgegenstand und methodische Überlegungen zur<br>Untersuchung   | 23        |
| 1. Der Mustergesellschaftsvertrag  | 23        |
| 2. Das Prüfungsschema  | 24        |
| 3. Die untersuchten Gesellschaftsformen und Abgrenzung zur<br>Familiengesellschaft | 25        |
| B. Die Familiengesellschaft  | 26        |
| I. Begriffsbestimmung  | 27        |
| II. Die Familiengesellschaft als besondere Unternehmensform                        | 29        |
| 1. Grundsätzliches   | 29        |
| a) Die Unterscheidung der Familiengesellschaft von anderen<br>Gesellschaftsformen  | 29        |
| b) Die Familiengesellschaft als Zusammenspiel von Gegensätzen                      | 30        |
| 2. Die Stärken der Familiengesellschaft  | 32        |
| a) Die Unternehmensführung   | 32        |
| b) Die Personalpolitik   | 34        |

|  |           |
|--|-----------|
| 3. Die Schwächen der Familiengesellschaft  | 35        |
| a) Kapital und Liquidität  | 35        |
| b) Die Familie als Unternehmenskultur  | 37        |
| III. Zusammenfassung   | 39        |
| <b>Zweites Kapitel: Die nach Familienstämmen organisierte Personengesellschaft</b>                             | <b>41</b> |
| A. Erscheinungsformen innerhalb des Untersuchungsgegenstandes  | 41        |
| B. Darstellung der den Untersuchungsgegenstand bildenden Vertragsmuster  | 42        |
| I. Vertragsmuster, in welchen die Bildung von Familienstämmen vorausgesetzt wird                               | 42        |
| II. Das Entstehen von Familienstämmen durch die Aufnahme von Angehörigen in die Gesellschaft                   | 43        |
| 1. Die Motivation der vertragsschließenden Gesellschafter bei der Aufnahme von Angehörigen in die Gesellschaft | 45        |
| a) Die Vertragsmuster im <i>Münchener Vertragshandbuch</i>   | 45        |
| b) Das Vertragsmuster im <i>Formular-Kommentar</i>   | 50        |
| 2. Die rechtliche Ausgestaltung der Aufnahme von Familienangehörigen   | 52        |
| a) Die geschenkte Beteiligung  | 52        |
| b) Die Aufnahme von minderjährigen Abkömmlingen  | 55        |
| III. Das Entstehen von Familienstämmen durch Erbenfortführung  | 57        |
| 1. Die Erbenfortführung im Mustergesellschaftsvertrag  | 57        |
| 2. Die Erbengemeinschaft nach einem Einzelkaufmann   | 59        |
| <b>Drittes Kapitel: Die Unternehmensführung</b>  | <b>63</b> |
| A. Das Prüfungsschema  | 63        |

---

|      |  |    |
|------|--|----|
| B.   | Die Geschäftsführung und Vertretung bei der OHG und der KG                               | 64 |
| I.   | Geschäftsführung und Vertretung  | 64 |
| II.  | Die Rechtsnatur der Geschäftsführung   | 65 |
| III. | Die Rechtsnatur der Vertretung   | 66 |
| IV.  | Die gesetzlichen Regelungen der Geschäftsführung und der Vertretung                      | 67 |
| C.   | Die Geschäftsführung und Vertretung in den Vertragsmustern                               | 68 |
| I.   | Die Geschäftsführung und Vertretung in der „Grundgestaltung“                             | 68 |
| 1.   | Die Einzelgeschäftsführungsbefugnis  | 69 |
| a)   | Allzuständigkeit der geschäftsführenden Gesellschafter und Widerspruchsrecht             | 69 |
| b)   | Bedenken gegen die Verwendung der Einzelgeschäftsführungsbefugnis in den Vertragsmustern | 71 |
| c)   | Die Ausnahmen  | 74 |
| 2.   | Die Einzelvertretungsbefugnis  | 78 |
| II.  | Alternativen zur Regelung der Geschäftsführung und Vertretung in der „Grundgestaltung“   | 79 |
| 1.   | Die dispositive Ausgestaltung der gesetzlichen Regelungen zur Geschäftsführung           | 79 |
| 2.   | Die Gesamtgeschäftsführungsbefugnis  | 80 |
| a)   | Das Zustimmungserfordernis bei Geschäftsführungsmaßnahmen                                | 80 |
| b)   | Die Gesamtgeschäftsführungsbefugnis bei der Personengesellschaft mit Familienstämmen     | 82 |
| ba)  | Funktionale Gleichheit zwischen Einzel- und Gesamtgeschäftsführungsbefugnis              | 82 |

---

|      |  |     |
|------|--|-----|
| bb)  | Unterschiede zwischen Einzel- und Gesamtgeschäftsführungsbefugnis bei der Personengesellschaft mit Familienstämmen             | 84  |
| bba) | Die „Doppelstellung“ der geschäftsführenden Gesellschafter   | 84  |
| bbb) | Folgerungen aus der „Doppelstellung“ der geschäftsführenden Gesellschafter für die Ausgestaltung der Geschäftsführungsbefugnis | 86  |
| c)   | Gestaltungsmöglichkeiten bei der Gesamtgeschäftsführungsbefugnis   | 87  |
| ca)  | Die kombinierte Geschäftsführungsbefugnis  | 88  |
| cb)  | Der Mehrheitsentscheid der geschäftsführenden Gesellschafter   | 89  |
| cc)  | Die Aufteilung der Geschäftsführungsbefugnis   | 94  |
| cca) | Durchbrechung des Grundsatzes gemeinsamen Handelns   | 94  |
| ccb) | Die Aufteilung der Geschäftsführungsbefugnis im System der Familienstämme  | 96  |
| 3.   | Die Gesamtvertretungsbefugnis  | 98  |
| a)   | Die Gesamtvertretung durch mehrere Gesellschafter  | 99  |
| b)   | Die Ermächtigung einzelner Gesamtvertreter   | 102 |
| ba)  | Die Einzelermächtigung im System der Familienstämme  | 102 |
| bb)  | Die Gestaltung der Einzelermächtigung im Gesellschaftsvertrag  | 103 |
| D.   | Die Einbindung Dritter in die Unternehmensführung  | 106 |
| I.   | Vorbehalte und Nutzen einer „familienfremden Ausgestaltung“ der Unternehmensführung  | 106 |

---

|   |            |
|---|------------|
| II. Der Fremdgeschäftsführer  | 107        |
| 1. Der Dritte als Nichtgesellschafter   | 108        |
| a) Ausschluss der Gesellschafter von der Geschäftsführung   | 108        |
| b) Die Kontrollbefugnisse der Gesellschafter  | 108        |
| ba) Die „Holiday-Inn“ – Entscheidung des <i>Bundesgerichtshofs</i>  | 108        |
| bb) Folgerungen für die Personengesellschaft mit Familienstämmen  | 111        |
| 2. Der Dritte als Gesellschafter  | 112        |
| a) Ausschluss des Dritten von der Geschäftsführung  | 112        |
| b) Die Einflussnahme der Stammesgesellschafter auf den Dritten als persönlich haftenden Gesellschafter        | 114        |
| c) Die Stellung des Dritten als persönlich haftender Gesellschafter   | 116        |
| III. Die Bestellung der Geschäftsführer durch die Familienstämme  | 118        |
| <b>Viertes Kapitel: Die Willensbildung in der Gesellschaft</b>  | <b>121</b> |
| A. Das Prüfungsschema   | 121        |
| B. Mehrheitsbeschlüsse und Minderheitenschutz   | 123        |
| I. Das Einstimmigkeitsprinzip als gesetzlicher Grundsatz  | 123        |
| 1. Das Einstimmigkeitsprinzip bei der Personengesellschaft als Arbeits- und Haftungsgemeinschaft              | 123        |
| 2. Einstimmigkeitsprinzip und Zustimmungspflicht  | 124        |
| II. Das Mehrheitsprinzip  | 125        |
| 1. Notwendigkeit einer Abweichung vom Einstimmigkeitsprinzip bei der Personengesellschaft mit Familienstämmen | 125        |
| 2. Der Minderheitenschutz als Grenze des Mehrheitsprinzips  | 127        |

|      |   |     |
|------|---|-----|
| a)   | Der Minderheitenschutz durch die Generalklauseln des Vertragsrechts                                 | 127 |
| b)   | Der Minderheitenschutz durch den Bestimmtheitsgrundsatz   | 128 |
| ba)  | Inhalt und Bedeutung  | 128 |
| bb)  | Die Unterscheidung in gewöhnliche und ungewöhnliche Vertragsänderungen                              | 130 |
| bc)  | Die kautelarjuristische Praxis  | 131 |
| bd)  | Ergebnis  | 134 |
| bda) | Kritik an der Mehrheitsklausel im Vertragsmuster bei <i>Langenfeld</i>                              | 134 |
| bdb) | Notwendigkeit einer Generalklausel für den Mehrheitsentscheid bei ungewöhnlichen Vertragsänderungen | 136 |
| c)   | Die Kritik am Bestimmtheitsgrundsatz – Darstellung und Stellungnahme                                | 137 |
| ca)  | Der Bestimmtheitsgrundsatz beschränkt die mehrheitliche Beschlussfassung                            | 138 |
| cb)  | Der Bestimmtheitsgrundsatz schützt die Minderheit nur unzureichend                                  | 139 |
| d)   | Der Minderheitenschutz durch die Kernbereichslehre  | 139 |
| da)  | Inhalt und Bedeutung  | 139 |
| db)  | Die Schwachpunkte der Kernbereichslehre   | 142 |
| dba) | Der ungeklärte Begriff des Kernbereichs von Mitgliedschaftsrechten                                  | 142 |
| dbb) | Zu hohe Anforderungen an die Ausgestaltung der Mehrheitsklauseln                                    | 143 |
| 3.   | Stellungnahme und Ergebnis  | 144 |

---

|  |     |
|--|-----|
| C. Das Stimmrecht  | 145 |
| I. Das Stimmrecht als mitgliedschaftliches Grundrecht          | 145 |
| II. Die Berechnung der Stimmenmehrheit                         | 146 |
| 1. Die Abstimmung nach der Anzahl der Gesellschafter           | 146 |
| 2. Die Abstimmung nach Kapitalanteilen                         | 148 |
| a) Die Gestaltung der Abstimmung in den Vertragsmustern        | 148 |
| b) Die Festschreibung der Kapitalkonten                        | 149 |
| D. Die Gruppenvertretung                                       | 152 |
| I. Die Grundlagen  | 152 |
| 1. Die Praktische Bedeutung                                    | 152 |
| 2. Der zersplitterte Anteilsbesitz                             | 153 |
| a) Die Nachfolge in den Gesellschaftsanteil                    | 153 |
| b) Die einfache erbrechtliche Nachfolgeklausel                 | 154 |
| c) Die qualifizierte erbrechtliche Nachfolgeklausel            | 156 |
| II. Die Vertreterklausel                                       | 160 |
| 1. Die einheitliche Rechtsausübung                             | 162 |
| a) Die Zulässigkeit der einheitlichen Rechtsausübung           | 162 |
| aa) Die Auffassung des <i>Bundesgerichtshofs</i>               | 162 |
| aaa) Die einheitliche Rechtsausübung als praktisches Bedürfnis | 162 |
| aab) Stellungnahme   | 163 |
| ab) Die Auffassung von <i>Weipert</i>                          | 164 |

|      |   |     |
|------|---|-----|
| aba) | Die Regelungskompetenz der Gesellschafter-<br>gesamtheit  | 164 |
| abb) | Stellungnahme   | 165 |
| ac)  | Die Begründung der Zulässigkeit der einheitlichen Rechts-<br>ausübung aufgrund der Verpflichtung der Gruppen-<br>gesellschafter zur Bestellung eines gemeinsamen Vertreters | 166 |
| aca) | Die Bestellung des gemeinsamen Vertreters nach<br>dem Einstimmigkeitsprinzip  | 166 |
| acb) | Die Bestellung des gemeinsamen Vertreters auf-<br>grund eines gesetzlichen Mehrheitsprinzips  | 168 |
| b)   | Folgerungen und Ergebnis  | 169 |
| 2.   | Die Grenzen der Vertreterklausel  | 171 |
| a)   | Der Minderheitenschutz bei der Vertreterklausel   | 172 |
| aa)  | Grundsätzliches   | 172 |
| ab)  | Die Vorgehensweise bei der Ermittlung des Minder-<br>heitenschutzes   | 173 |
| b)   | Der Minderheitenschutz bei der <i>Ausübung von Gesell-<br/>schafterrechten</i>  | 174 |
| ba)  | Die unterschiedlichen Beschränkungen durch die<br>Vertreterklausel bei der Ausübung von Gesell-<br>schafterrechten  | 174 |
| bb)  | Die Beschränkungen bei der Ausübung von<br>Gesellschafterrechten des zwingenden Kernbereichs  | 176 |
| bba) | Grundsätzliches   | 176 |
| bbb) | Notwendigkeit einer Definition des zwingenden<br>Kernbereichs   | 177 |
| (1)  | Definition des zwingenden Kernbereichs im<br><i>Schrifttum</i>  | 177 |



---

|   |     |
|---|-----|
| (2) Eigener Definitionsvorschlag  | 178 |
| bbc) Folgerungen  | 179 |
| (1) Zulässigkeit von Beschränkungen durch die<br>Vertreterklausel bei der Ausübung von Gesell-<br>schafterrechten des zwingenden Kernbereichs | 179 |
| (2) Sonderfall: Das Recht zur Teilnahme an der<br>Gesellschafterversammlung   | 180 |
| (3) Sonderfall: Das Rede- und Antragsrecht in der<br>Gesellschafterversammlung  | 181 |
| bbd) Ergebnis   | 183 |
| (1) Formulierungsvorschlag  | 183 |
| (2) Praktische Notwendigkeit für die Beschränk-<br>ungen bei der Ausübung von Gesellschafter-<br>rechten des zwingenden Kernbereichs          | 184 |
| bc) Die Beschränkungen bei der Ausübung von Gesellschafter-<br>rechten außerhalb des zwingenden Kernbereichs                                  | 187 |
| bca) Zulässigkeit von Beschränkungen bei der Ausübung<br>von Gesellschafterrechten außerhalb des zwingenden<br>Kernbereichs                   | 188 |
| bcb) Formulierungsvorschlag und Ergebnis  | 190 |
| c) Der Minderheitenschutz bei der <i>Beschlussfassung in Angelegen-<br/>heiten der Gesellschaft</i>   | 192 |
| ca) Grundsätzliches   | 192 |
| cb) Kritik an der Begründung des Minderheitenschutzes<br>durch die sog. Kernbereichslehre   | 193 |
| cc) Zulässigkeit der einheitlichen Rechtsausübung auch bei der<br>Beschlussfassung in Angelegenheiten der Gesellschaft                        | 194 |
| cca) Die Weisungsgebundenheit des Gruppenvertreters   | 194 |

|                         |  |            |
|-------------------------|--|------------|
| ccb)                    | Zusätzliche Anforderungen an den Minderheitenschutz  | 195        |
| cd)                     | Formulierungsvorschlag   | 196        |
| III.                    | Die Gruppenvertretung – Zusammenfassung  | 197        |
| 1.                      | Die Ergebnisse   | 197        |
| 2.                      | Sonderfall: Die einheitliche Abstimmung im Familienstamm   | 199        |
| <b>Fünftes Kapitel:</b> | <b>Die Erhaltung der Stammesparität</b>  | <b>201</b> |
| A.                      | Das Prüfungsschema   | 201        |
| B.                      | Aufteilung der Gesellschafter auf Familienstämme im Gesellschaftsvertrag                             | 202        |
| I.                      | Grundsätzliches  | 202        |
| II.                     | Der Wechsel der Inhaberschaft am Gesellschaftsanteil als Gefahr für die Erhaltung der Stammesparität | 204        |
| 1.                      | Die rechtsgeschäftliche Verfügung über den Gesellschaftsanteil                                       | 205        |
| 2.                      | Das Ausscheiden aus der Gesellschaft   | 209        |
| a)                      | Das Ausscheiden aus der Gesellschaft ohne Rechtsnachfolger   | 209        |
| b)                      | Die Sicherung der Stammesnachfolge bei Ableben eines Gesellschafters                                 | 210        |
| ba)                     | Die qualifizierte erbrechtliche Nachfolgeklausel   | 211        |
| bb)                     | Die rechtsgeschäftliche Nachfolgeklausel   | 213        |
| bc)                     | Die rechtsgeschäftliche Eintrittsklausel   | 214        |
| bca)                    | Rechtlicher Hintergrund  | 214        |
| bcb)                    | Das Bestimmungsrecht des Gesellschafters   | 215        |
| bcc)                    | Das Bestimmungsrecht des Familienstamms und Schutzgemeinschaftsvertrag                               | 216        |

---

|  |            |
|--|------------|
| bd) Modifizierung des Anwachsungsprinzips im<br>Gesellschaftsvertrag | 219        |
| <b>Sechstes Kapitel: Schlussbetrachtung</b>                          | <b>222</b> |
| <b>Abkürzungsverzeichnis</b>   | <b>225</b> |
| <b>Literaturverzeichnis</b>  | <b>227</b> |