

Die Testamentsvollstreckung im Recht der Personenhandelsgesellschaften und der GmbH

Von

Robin Dörrie



Duncker & Humblot · Berlin

Inhaltsverzeichnis

§ 1.	Einleitung.....	13
------	-----------------	----

1. Teil

Die Zulässigkeit der Testamentsvollstreckung im Gesellschaftsrecht

§ 2.	Die gesetzliche Rechtsmacht des Testamentsvollstreckers und ihre Grenzen im allgemeinen	15
------	--	----

§ 3.	Erbrechtliche und gesellschaftsrechtliche Bedenken gegen die Zulässig- keit der Testamentsvollstreckung im Gesellschaftsrecht.....	18
------	---	----

I.	Vererblichkeit von Gesellschaftsanteilen und deren Nachlaßzugehörig- keit.....	19
----	---	----

1.	Personengesellschaften	20
a)	Vererblichkeit von Personengesellschaftsanteilen	20
aa)	Fortsetzung der Gesellschaft ohne den oder die Erben.....	20
bb)	Fortsetzung der Gesellschaft mit dem oder den Erben.....	21
(1)	Einfache Nachfolgeklausel	23
(2)	Qualifizierte Nachfolgeklausel.....	24
b)	Nachlaßzugehörigkeit des vererbten Personengesellschaftsan- teils.....	25
aa)	Abspaltungsthese - Vererbung des Gesellschaftsanteils am Nachlaß vorbei.....	27
bb)	Nachlaßzugehörigkeit des Gesellschaftsanteils trotz Son- dererbfolge.....	31
2.	GmbH.....	38

II.	Testamentsvollstreckung und Fremdverwaltung im Gesellschaftsrecht ...	39
-----	---	----

1.	Personenbezogenheit der Mitgliedschaft	39
----	--	----

2. Prinzip der Selbstorganschaft	41
3. Abspaltungsverbot	44
III. Kollision der erbrechtlichen und gesellschaftsrechtlichen Haftungsgrundsätze.....	52
1. Offene Handelsgesellschaft	53
a) Das Wahlrecht des Gesellschafter-Erben aus § 139 HGB und das Ausschlagungsrecht als Ansatz zur Lösung des Haftungswiderspruches	54
b) Sittenwidrigkeit der Testamentsvollstreckung in der offenen Handelsgesellschaft	58
c) Unzulässigkeit der Testamentsvollstreckung bei Unüberwindbarkeit der Haftungswidersprüche?	64
2. Kommanditgesellschaft	65
a) Haftung des Gesellschafter-Erben bei noch nicht erbrachter Hafteinlage	65
b) Haftung des Gesellschafter-Erben nach § 172 IV HGB	68
c) Haftung des Gesellschafter-Erben infolge einer Erhöhung der Haftsumme	71
d) Haftung des Gesellschafter-Erben nach § 176 HGB	73
3. GmbH.....	74
a) Haftung des Gesellschafter-Erben infolge einer Kapitalerhöhung	76
b) Haftung des Gesellschafter-Erben infolge eines Verstoßes gegen das Auszahlungsverbot	78
c) Haftung des Gesellschafter-Erben im Falle der Unterkapitalisierung	79
4. Exkurs	80
a) Stille Gesellschaft.....	80
b) Gesellschaft bürgerlichen Rechts.....	81
IV. Zusammenfassung.....	82

2. Teil

Die Voraussetzungen der Testamentsvollstreckung im Gesellschaftsrecht

§ 4. Personengesellschaften.....	84
---	-----------

I. Das Erfordernis der Zustimmung durch die Mitgesellschafter.....	84
II. Auslegungsprobleme.....	85
III. Testamentsvollstreckung durch einen Mitgesellschafter.....	88
§ 5. GmbH.....	89

3. Teil

Die Stellung des Testamentsvollstreckers im Hinblick auf die mitgliedschaftlichen Rechte und Pflichten des Gesellschafter-Erben

§ 6. Überblick.....	92
I. Problemstellung.....	92
II. Meinungsstand und Stellungnahme.....	93
§ 7. Kompetenzen des Testamentsvollstreckers an einzelnen Mitgliedschafts- rechten.....	96
I. Kommanditenteil und GmbH.....	96
1. Wahrnehmung von Geschäftsführungs- und Vertretungsbefugnis- sen.....	96
2. Ausübung des Stimmrechts und des Zustimmungsrechts zu Gesell- schafterbeschlüssen.....	98
a) Schranken der Ausübung des Stimmrechts und des Zustim- mungsrechts gegenüber der Gesellschaft.....	99
aa) Stimmverbote.....	99
bb) Treuepflicht des Testamentsvollstreckers.....	101
b) Schranken der Ausübung des Stimmrechts und des Zustim- mungsrechts gegenüber dem Gesellschafter-Erben.....	107
aa) Das Verbot unentgeltlicher Verfügungen nach § 2205 S. 3 BGB.....	107
(1) Die Mitwirkung an Beschlüssen als Verfügung.....	107
(2) Die Unentgeltlichkeit der Verfügung.....	110
(3) Rechtsfolgen eines Verstoßes gegen das Verbot un- entgeltlicher Verfügungen.....	115

bb)	Das Verbot persönlicher Verpflichtung nach § 2206 BGB.....	117
cc)	Einschränkung der Mitwirkungsbefugnisse des Testamentsvollstreckers durch die Kernbereichslehre?	120
3.	Recht zur Teilnahme an Gesellschafterversammlungen.....	124
4.	Geltendmachung fehlerhafter Gesellschafterbeschlüsse	125
5.	Informationsrechte	126
6.	actio pro socio.....	128
7.	Verwaltung der vermögensrechtlichen Ansprüche aus der Gesellschaftsbeteiligung	130
8.	Lösungsrechte des Gesellschafters.....	131
a)	Verteilung der Kompetenzen zwischen Gesellschafter-Erben und Testamentsvollstrecker.....	132
b)	Verbot unentgeltlicher Verfügungen nach § 2205 S. 3 BGB ...	134
II.	Testamentsvollstreckung an der "Außenseite" des Anteils eines unbeschränkt haftenden Personenhandelsgesellschafters?.....	138
1.	Verwaltung der vermögensrechtlichen Ansprüche aus der Gesellschaftsbeteiligung	138
2.	Lösungsrechte des Gesellschafters.....	142
3.	Eingeschränkte Aufsichts- und Mitwirkungsrechte des Testamentsvollstreckers?.....	144
4.	Die Wirkung des § 2214 BGB.....	146
III.	Zusammenfassung.....	146

4. Teil

Testamentsvollstreckung und Handelsregister

§ 8.	Anmeldungen zum Handelsregister durch den Testamentsvollstrecker.....	149
§ 9.	Eintragung eines Testamentsvollstreckervermerks in das Handelsregister.....	152

*5. Teil***Gründung einer Gesellschaft und Erwerb eines
Gesellschaftsanteils durch den Testamentsvollstrecker**

§ 10. Kollision der erbrechtlichen und gesellschaftsrechtlichen Haftungsgrundsätze	155
I. Kommanditanteil	155
1. Derivativer Anteilserwerb	155
2. Originärer Anteilserwerb	157
II. GmbH.....	158
1. Derivativer Anteilserwerb	158
2. Originärer Anteilserwerb	160
 § 11. Gründung einer Gesellschaft und Erwerb eines Gesellschaftsanteils bei Vorhandensein einer Erbengemeinschaft	 163
 § 12. Gesellschaftsanteile als Nachlaßsurrogat	 165
 § 13. Eingriff in die Privatsphäre des Erben?.....	 168

*6. Teil***Ersatzkonstruktionen**

§ 14. Bevollmächtigung des Testamentsvollstreckers	172
I. Auflage zur Erteilung einer unwiderruflichen und verdrängenden Vollmacht.....	173
II. Erteilung einer widerruflichen Vollmacht und deren Widerruf als auflösende Bedingung der Erbeinsetzung	177
 § 15. Treuhänderische Übertragung der Gesellschaftsbeteiligung	 179
I. Rechtliche Konstruktion der Treuhandlösung	180

II. Haftungsrechtliche Bedenken	182
III. Rechtsstellung des Testamentsvollstreckers als Treuhänder	186
§ 16. Vorübergehende Umwandlung des Gesellschaftsanteils in eine Kommanditbeteiligung	188
§ 17. Schlußbetrachtungen	191
Literatur	193