

Inhaltsübersicht

Einleitung	1
A. Einführung in den Untersuchungsgegenstand	1
B. Diskussionsstand	5
C. Ziel der Arbeit, Ablauf und Grenzen der Untersuchung	8
 Kapitel 1: Das Familienunternehmen	 11
A. Begriff und Realtyp	11
B. Unternehmens- und Vertragstyp	29
C. Der Regelungsrahmen	61
D. Ergebnisse	75
 Kapitel 2: Die Familienverfassung	 77
A. Bezugsrahmen: Beratungskonzept Family Business Governance	78
B. Rechtstatsachen: Erscheinungsvielfalt und -formen	112
C. Funktion: komplementäre Ebene relationaler Governance	155
D. Ergebnisse	193
 Kapitel 3: Rechtliche Untersuchung	 195
A. Rechtsnatur	195
B. Gesellschaftsrechtliche Wirkungen	286
C. Modifizierende Gestaltungen	418
 Zusammenfassung wesentlicher Ergebnisse	 435
Literatur	447
Sachregister	479

Inhaltsverzeichnis

Einleitung	1
A. Einführung in den Untersuchungsgegenstand	1
B. Diskussionsstand	5
C. Ziel der Arbeit, Ablauf und Grenzen der Untersuchung	8
Kapitel 1: Das Familienunternehmen	11
A. Begriff und Realtyp	11
I. Bedeutende Definitionsansätze	12
1. Frühe Vorläufer	12
2. Bestimmender Einfluss der Unternehmerfamilie	13
3. Generationsübergreifender Ansatz	14
4. Selbstverständnis und Unternehmenskultur	14
5. Quantifikation	15
6. Gesetzliche Begriffsbestimmung	16
II. Kennzeichnende Merkmale	18
1. Dominante familiäre Inhaberschaft	19
a) Familiäre Verbindung	19
b) Bestimmender Einfluss	21
c) Aktive Beteiligung	22
2. Generationsübergreifende Fortführungsabsicht	23
a) Gemeinsame Zukunftsperspektive	23
b) Generationenbedingte Entwicklungsdynamik	24
c) Treuänderische Gesellschafterstellung	25
III. Rechtsformneutralität	26
1. Praxisdominanz von Personengesellschaft und GmbH	26
2. Entwicklungstendenzen	28
B. Unternehmens- und Vertragstyp	29
I. Typusprägende Kautelarpraxis	30
1. Anteilsbindung	33
a) Verfügungen zu Lebzeiten	34

aa) (Ent-)Vinkulierungsklauseln	35
bb) Andienungspflichten und Vorkaufsrechte	37
b) Verfügungen von Todes wegen	38
2. Vermögensbindung	40
a) Thesaurierungsbestimmungen	41
b) Abfindungsklauseln	42
c) Kündigungsbeschränkungen und Fortsetzungsklauseln	45
d) Güterstandsklauseln	46
3. Einflussicherung	48
4. Konsenssicherung	50
5. Stammesbindung	52
II. Steuerrechtliche Kodifikation	55
1. Vertragstyp als Leitbild der Kodifikation	55
2. Standardisierung durch Kodifikation	56
III. Richterliches Sonderrecht	59
C. Der Regelungsrahmen	61
I. Gesetz	61
II. Gesellschaftsvertrag	62
1. Personengesellschaften	63
2. GmbH	64
III. Gesellschafterbeschlüsse	67
1. Verhältnis zum Gesellschaftsvertrag	68
2. Form und Verfahren	69
IV. Nebenabreden	70
V. Gelebte Vertragspraxis	72
VI. Governance Kodex für Familienunternehmen	74
D. Ergebnisse	75
Kapitel 2: Die Familienverfassung	77
A. Bezugsrahmen: Beratungskonzept Family Business Governance	78
I. Historische Vorläufer	78
1. Hausgesetze des Hochadels	79
2. Familienfideikommiss	82
3. Regelwerke und Leitsätze des kaufmännischen Geldadels	84
4. Moderne verselbstständigte Privatvermögen	85
II. Theoretische Entwicklungsimpulse	86
1. Managementforschung und -beratung zu Familienunternehmen in den USA	86

a) Systemtheorie	86
b) Strategische Planung	88
c) Family Constitution	89
2. Corporate Governance Diskussion	91
a) Strukturelle Sichtweise – familiäre Institutionen	92
b) Kodizes als Katalysatoren der Familienverfassung	94
III. Modernes Beratungskonzept	95
1. Diskussions- und Einigungsprozess	96
a) Ziele	97
b) Ablauf	98
aa) Bestandsaufnahme	98
bb) Grundsatzbekenntnis	99
cc) Einzelthemen	100
c) Generationale Konfliktmuster	101
2. Abschlusserklärung Familienverfassung	105
a) Dokumentation und Institutionalisierung	105
b) Einigungsinstrument statt Regelungsdokument	107
3. Erneuernder Überarbeitungsprozess	109
IV. Zwischenbefund	111
B. Rechtstatsachen: Erscheinungsvielfalt und -formen	112
I. Variationsbreite	113
1. Verbreitung	113
2. Anlässe und Motive	115
a) Familieninduzierte Anlässe	115
b) Relationale Motive	117
3. Beteiligte	118
4. Form und Sprache	121
5. Inhalte	123
a) Emergente Strategien	124
b) (Un-)Verbindlichkeit	125
c) Änderungsbestimmungen	129
d) Sanktionen	130
6. Bezüge zu anderen Vereinbarungen	132
a) Erstellungszeitpunkte	133
b) Querschnittsthemen	134
c) Verweisungen	136
II. Erscheinungsformen	138
1. Einigungssammlung	139
a) Konfliktinduzierte Einigungen	140
b) Zusammenfassende Tatsachenberichte	140
2. Familienvereinbarung	141

- a) Inklusives, familienfokussiertes Einigungsverfahren 142
 - b) Minimierte vertragliche Berührungspunkte 142
 - c) Gestärkte Selbstverpflichtung 145
 - 3. Governanceprotokoll 145
 - a) Selektives, inhaberfokussiertes Einigungsverfahren 146
 - b) Vertragliche Verknüpfung 147
 - c) Vereinbarte Umsetzungsgrundlage 150
 - 4. Grundlagenvertrag 151
 - a) Rechtlich geprägtes Einigungsverfahren 151
 - b) Vertragliche Integration 152
 - c) Rechtliche Bindung 155
- C. Funktion: komplementäre Ebene relationaler Governance 155
 - I. Diskussionsstand 156
 - 1. Zeitliche Betrachtung 156
 - 2. Inhaltliche Betrachtung 156
 - 3. Funktionale Betrachtung 157
 - 4. Würdigung 159
 - II. Funktion: die Familienverfassung als Mittel
relationaler Governance 160
 - 1. Rechtsökonomische und soziologische Grundlagen 160
 - a) Nach vorne offene Verträge 160
 - aa) Relationale Verträge 161
 - bb) Unvollständige Langzeitverträge 162
 - cc) Begrenzte Rationalität 163
 - b) Verhaltenssteuerung im Vorfeld des Rechts 165
 - aa) Soziales Kapital 165
 - bb) Komplementäres Verhältnis sozialer und
rechtlicher Normen 168
 - 2. Interaktionsbezogene Wirkungen einer
Familienverfassung 170
 - a) Soziales Kapital fördern 170
 - b) Kongruente Wahrnehmungen schaffen 172
 - c) Gemeinschaft organisieren 172
 - 3. Vertragsbezogene Wirkungen einer Familienverfassung 173
 - a) Willen bilden und Verständnis fördern 173
 - b) Akzeptanz stärken und Einhaltung sichern 177
 - c) Vertragsbestimmungen kontextualisieren und
-lücken ergänzen 178
 - 4. Akzentverschiebung nach Erscheinungsform
und Entwicklungsstadium 184
 - a) Erscheinungsformen 184

b) Funktionsverschiebung und -gewährleistung im Generationenverlauf	185
III. Regelungsort: die Familienverfassung als komplementäre Ebene	186
1. Alternativkonzepte	186
2. Vorteile schriftlicher Dokumentation	188
3. Vorteile einer außerstatutarischen Erklärung	189
4. Vorteile einer kontextualisierenden Ebene	192
D. Ergebnisse	193
Kapitel 3: Rechtliche Untersuchung	195
A. Rechtsnatur	195
I. Diskussionsstand	196
1. Beschreibende Stellungnahmen	196
2. Zuordnende Stellungnahmen	198
3. Beobachtungen: Rechtsnatur, mittelbare und unmittelbare Wirkungen	201
II. Entscheidungsmaßstäbe	202
1. Rechtsbindungswille als Abgrenzungsmerkmal	202
a) Parteiwille und Auslegung nach §§ 133, 157 BGB	203
b) Kriterien zur Konkretisierung	204
c) Anpassung an abweichende Ausgangslage	206
aa) Mehrpersonenverhältnis	206
bb) Bestehende Sonderverbindung	207
cc) Abstufung statt Entscheidung	210
2. Typisierende Betrachtung	212
3. Einheitliche Betrachtung	214
a) Keine inhaltliche Unterteilung	214
aa) Keine trennscharfe Kategorisierung	215
bb) Einheitlicher Wille der Beteiligten	217
b) Keine personale Unterteilung	219
III. Willensermittlung nach Auslegungsregeln	220
1. Erklärungs Wortlaut	220
a) Ausschlussklausel	221
b) Sprache und einzelne Inhalte	223
c) Bezeichnung und Schriftform	225
d) Gewichtung	226
2. Entstehungsumfeld	227
a) Bestehende Sonderverbindung	227

b) Erarbeitungsverfahren	228
c) Kreis der Beteiligten	230
d) Verweisungen	231
3. Interessenlage	232
a) Übliche Beweggründe	232
b) Erkennbare oder hypothetische Parteiinteressen	233
c) Objektive Interessenbewertung	236
4. Zwischenbefund	239
IV. Untersuchung einzelner Handlungsformen	240
1. Eigenständige Schuldverhältnisse	240
a) „Vollständige“ Schuldverhältnisse	241
aa) Innengesellschaft	241
bb) Vorvertrag	243
cc) Stimmbindungsvereinbarung	244
b) Rücksichtnahme-Schuldverhältnisse	247
aa) Rechtsgeschäfte mit Rücksichtnahmepflichten	247
(1) Vertrag ohne (durchsetzbare) Leistungspflicht	248
(2) Rahmenvertrag	249
bb) Gesetzliches Schuldverhältnis mit Rücksichtnahmepflichten	250
c) Residuale schuldrechtliche Bindung	253
2. Rechtsgeschäft im Gesellschaftsverhältnis	254
a) Grundvoraussetzungen	254
b) Regelungsort und fehlendes Beschlussverfahren	255
c) Komplementäres Verhältnis	256
d) Keine finalen, unmittelbaren Rechtswirkungen	256
3. Praxisformen außerrechtlicher Vereinbarungen	257
a) Absichtserklärung und Letter of Intent	258
b) Gentlemen's Agreement	259
4. Zwischenbefund	262
V. Tatsächliche Willenseinigung mit Rechtsgeschäftsbezug	263
1. Begriffsbedeutung	263
a) Rechtliche Relevanz als Tatsache	264
b) Einigung auf tatsächlicher Ebene	265
c) Mittel tatsächlicher Relevanz	267
d) Relevanz rechtsgeschäftlicher Bezogenheit	268
e) Zwischenbefund	270
2. Abgleich mit dem Parteiwillen	271
3. Abgrenzungen zum Tatsachenvertrag	273
4. Parallelbefunde zum soft law	274
VI. Anwendung auf einzelne Erscheinungsformen	277
1. Reichweite des Regelfalls	278

a) Familienvereinbarung und Governanceprotokoll	278
b) Einigungssammlung	280
2. Governanceprotokoll mit Umsetzungspflicht	280
3. Grundlagenvertrag als Innengesellschaft	282
VII. Ergebnisse	284
B. Gesellschaftsrechtliche Wirkungen	286
I. Diskussionsstand	287
1. Berücksichtigung impliziter Vereinbarungen in relationalen Verträgen	287
2. Korporative Wirkungen von Nebenabreden	291
3. Meinungsspektrum zu mittelbaren Wirkungen der Familienverfassung	295
4. Beobachtungen: Ergänzungs- und Systematisierungsbedarf	298
II. Erläuternde Auslegung	300
1. Beispiele und Wirkungsweise	300
2. Personengesellschaften	302
a) Rechtsprechung: Vertragsauslegung nach §§ 133, 157 BGB	302
aa) Grundsätze: Parteilikeit, Empfängerhorizont, Beweislast	302
bb) Ausnahmen objektiver Auslegung	305
b) Auslegungsrelevanz einer Familienverfassung	308
aa) Voraussetzungen	308
bb) Zeitliche Abfolge	310
(1) Anschließende rechtsgeschäftliche Willensbetätigung	310
(2) Keine anschließende rechtsgeschäftliche Willensbetätigung	311
(3) Grenze der Auslegungsrelevanz einer nachvertrag- lichen Willenseinigung	315
(4) Zwischenergebnis	316
cc) Neugesellschafter	316
dd) Organmitglieder	320
(1) GmbH & Co. KG: Gesellschafter-Organ	320
(2) Organ als Adressat	322
ee) Prozessuale Umsetzung: Beweislastverteilung	324
3. GmbH	325
a) Rechtsprechung: objektive Auslegung der Satzung aus sich heraus	325
aa) Reichsgericht	326
bb) Bundesgerichtshof	328
(1) Leitsätze objektiver Satzungsauslegung	329
(2) Auflockerungen	330
(3) Irrelevanz der Realstruktur	331
cc) Auslegungsrelevanz einer Familienverfassung	332
(1) Irrelevanz im Regelfall	332

	(2) Relevanz qua Verweisung?	334
	b) Schrifttum	338
	aa) Realstruktur und rechtsgeschäftliche Auslegung	339
	bb) Auslegungsregeln in Familienunternehmen	341
	cc) Auslegungsrelevanz einer Familienverfassung	342
	c) Stellungnahme: Gleichlauf zum Personengesellschaftsrecht	342
	aa) Rechtsgeschäftliche Auslegung	343
	bb) Übertragbarkeit personengesellschaftlicher Voraussetzungen	346
	(1) Zeitliche Abfolge	346
	(2) Neugesellschafter	347
	(3) Fremd- statt Selbstorganschaft	349
	(4) Grenze der Formwirksamkeit	352
	4. Ergebnis	354
	5. Erweiterung: Auslegung gesellschaftsrechtlicher Rechtsgeschäfte	355
III.	Ergänzende Auslegung	356
	1. Beispiele und Wirkungsweise	356
	2. Auslegungsmaßstäbe	357
	3. Relevanz einer Familienverfassung	361
	a) Ergiebigkeit für den hypothetischen Parteiwillen	361
	b) Voraussetzungen der Berücksichtigung	362
IV.	Tatsächliche Übung und konkludente Vertragsänderung	363
	1. Beispiele und Wirkungsweise	363
	2. Vertragsändernde tatsächliche Übung im Personen- gesellschaftsrecht	364
	3. Relevanz einer Familienverfassung	367
	a) Ergänzende Tatsachengrundlage der richterlichen Vermutung	367
	b) Keine Vermutung allein aus der Familienverfassung	369
V.	Mitgliedschaftliche Treuepflicht	370
	1. Generalklausel im Gesellschaftsverhältnis	371
	2. Beispiele und Wirkungsweise	373
	3. Konkretisierung der Treuepflicht	374
	a) Abwägungserhebliche Belange: mitgliedschaftliche und private Interessen	374
	b) Wertungserhebliche Umstände: Realstruktur und Vertrauensverhältnis	376
	c) Treupflichtrelevanz schuldrechtlicher Nebenabreden in der GmbH	378
	aa) Rechtssatzförmige Ablehnung korporativer Wirkungen	379
	bb) Grundsätzliche Anerkennung schuldrechtlicher Wirkungen	380

cc) Ausnahmsweise korporative Wirkung als Anfechtungsgrund	382
d) Schlussfolgerungen und Stellungnahme	386
4. Relevanz einer Familienverfassung	388
a) Gewichtung abwugungserheblicher Belange durch die Familienverfassung	388
b) Die Familienverfassung als wertungserheblicher Umstand	390
c) Bedeutung einer Familienverfassung für die Entwicklung von Fallnormen	392
d) Voraussetzungen der Treupflichtrelevanz	395
5. Ergebnis	397
VI. Generalklauseln mit wertungsoffenem Tatbestand	398
1. Abwugungserhebliche Umstände	398
a) Ausschluss aus wichtigem Grund	398
b) Grobes Missverhältnis zwischen Abfindungsbetrag und Anteilwert	401
2. Abwugungsrelevanz einer Familienverfassung	402
a) Ausschluss aus wichtigem Grund	403
b) Grobes Missverhältnis zwischen Abfindungsbetrag und Anteilwert	405
c) Voraussetzungen der Abwugungsrelevanz	406
3. Indiz sorgfältiger Willensbildung	406
a) Abfindungsklauseln	406
b) Mehrheitsklauseln	408
c) Voraussetzungen der vertragsstutzenden Wirkung	409
VII. Gesellschaftszweck	410
1. Bestimmung und Wirkungen des Gesellschaftszwecks	411
2. Relevanz einer Familienverfassung	412
VIII. Ergebnisse	414
C. Modifizierende Gestaltungen	418
I. Ausschließbarkeit gesellschaftsrechtlicher Wirkungen	418
1. Ausschlussklausel und Abwahl-Rechtsgeschäft	419
2. Materiell-rechtliche Grenzen der Ausschließbarkeit	420
a) Treupflichtrelevanz	420
aa) Beschränkte Abdingbarkeit der mitgliedschaftlichen Treupflicht	420
bb) Keine Ausschließbarkeit der Treupflichtrelevanz	422
b) Auslegungsrelevanz	424
aa) Diskussionsstand zur Gestaltbarkeit des Auslegungsmaterials	424

bb) Unbeachtlichkeit des Ausschlusses der Auslegungs- relevanz im Einzelfall	426
c) Ausschließbarkeit der Relevanz für wertungsoffene Generalklauseln	427
II. Bestärkung gesellschaftsrechtlicher Wirkungen	428
1. Verweisungen im Gesellschaftsvertrag	428
2. Gesellschafterbeschluss	430
a) Personengesellschaften	430
b) GmbH	431
III. Ergebnisse	434
 Zusammenfassung wesentlicher Ergebnisse	 435
 Literatur	 447
Sachregister	479