

## Inhaltsverzeichnis

<b>Inhaltsübersicht .....</b>	<b>I</b>
<b>Inhaltsverzeichnis .....</b>	<b>VII</b>
<b>Abkürzungsverzeichnis .....</b>	<b>XVII</b>
<b>Einleitung.....</b>	<b>1</b>
§ 1 Problemstellung.....	1
§ 2 Gang der Untersuchung.....	2
<b>1. Teil: Gründe für die Beteiligung Minderjähriger am Familienunternehmen .....</b>	<b>5</b>
§ 3 Steuerrechtliche Gründe.....	5
A. Erbschaft- und Schenkungsteuer.....	5
B. Einkommensteuer.....	6
§ 4 Sonstige Gründe.....	6
§ 5 Probleme bei der Beteiligung Minderjähriger an einer Gesellschaft .....	7
<b>2. Teil: Familienrechtliche Gestaltungsmöglichkeiten um zu verhindern, dass ein Minderjähriger Gesellschafter in der Gesellschaft von einem nicht an der Gesellschaft beteiligten Elternteil (mit-)vertreten wird .....</b>	<b>9</b>
§ 6 Anrufung des Familiengerichts nach § 1628 BGB .....	9
A. Anwendungsbereich der Vorschrift .....	9
B. Zusammenfassung.....	11
§ 7 Vereinbarung zwischen den Eltern über das Sorgerecht.....	11
A. Alleinverwaltung kraft Elternvereinbarung .....	12
B. „Vorbeugende“ Regelung der Alleinverwaltung für den Fall von Trennung oder Scheidung .....	13
I. Aufteilung der elterlichen Sorge .....	13
II. Bindungswirkung von Elternvereinbarungen .....	14
1. Meinungsstand zur Bindungswirkung von Elternvereinbarungen vor dem KindRG .....	14
2. Bindungswirkung von Elternvereinbarungen seit Einführung des KindRG .....	15
a) Meinungsstand in Literatur und Rechtsprechung .....	15
b) Stellungnahme .....	16
c) Konsequenzen der Verneinung einer Bindungswirkung von Elternvereinbarungen.....	17
III. Zusammenfassung.....	17
§ 8 Ausschluss der Eltern bzw. eines Elternteils von der Verwaltung der Gesellschaftsbeteiligung eines Minderjährigen durch Anordnung nach § 1638 BGB.....	18
A. Ausschluss der Eltern bzw. eines Elternteils durch Anordnung des Schenkers .....	19
I. Voraussetzungen und Wirkungen der Ausschließung .....	19
II. Schenkung von Gesellschaftsanteilen .....	20
1. Schenkung von Anteilen an einer Personengesellschaft .....	21

a) Anteil eines persönlich haftenden Gesellschafters .....	21
b) Kommanditbeteiligung .....	23
2. Schenkung von Anteilen an einer Kapitalgesellschaft .....	23
3. Zusammenfassung .....	23
III. Nutzbarmachung von § 1638 BGB beim originären/derivativen Anteilserwerb .....	23
IV. Zustimmungserfordernis des von der Verwaltung ausgeschlossenen Elternteils .....	24
1. Zustimmungserfordernis beim derivativen Anteilserwerb .....	25
a) Vertragsschluss mit einem Minderjährigen ab dem siebten Lebensjahr .....	25
aa) Begriff des lediglich rechtlichen Vorteils .....	26
bb) Derivativer Erwerb eines Personengesellschaftsanteils .....	28
aaa) GbR, OHG oder KG .....	28
bbb) Kommanditanteil .....	28
cc) Derivativer Erwerb eines GmbH-Geschäftsanteils .....	29
dd) Derivativer Erwerb von Aktien .....	31
ee) Zusammenfassung .....	33
b) Vertragsschluss mit einem Minderjährigen bis zum siebten Lebensjahr .....	33
c) Ausschluss der Eltern von der gesetzlichen Vertretung auf- grund Insichgeschäfts .....	34
aa) Grundsatz: Vertretungsausschluss bei Insichgeschäften .....	34
bb) Ausnahme: lediglich rechtlich vorteilhaftes Insichgeschäft .....	34
cc) Notwendigkeit der Bestellung eines Ergänzungspflegers .....	35
aaa) Derivativer Erwerb eines Personengesellschafts- anteils .....	35
bbb) Derivativer Erwerb eines GmbH-Geschäftsanteils .....	35
ccc) Derivativer Erwerb von Aktien .....	36
d) Zusammenfassung .....	37
2. Zustimmungserfordernis beim originären Anteilserwerb .....	37
V. Zusammenfassung .....	39
B. Ausschluss der Eltern bzw. eines Elternteils durch Anordnung des Erblassers .....	40
I. Voraussetzungen und Wirkungen der Ausschließung .....	40
II. Berechtigung zur Ausschlagung der Erbschaft .....	41
1. Meinungsstand in Rechtsprechung und Schrifttum .....	42
2. Stellungnahme .....	43
III. Umgehung einer Anordnung nach § 1638 BGB durch Ausschlagung der Erbschaft .....	44
IV. Zusammenfassung .....	45
C. Surrogationsprinzip, § 1638 Abs. 2 BGB .....	45
D. Die Bestellung und Rechtsstellung des Pflegers .....	46
I. Benennungsrecht .....	47
II. Erstreckung des Benennungsrechts auf den Zeitpunkt des Vertragsabschlusses .....	47
III. Ausübung der Vermögenssorge .....	49
E. Zusammenfassung .....	50

F. Formulierungsvorschlag.....	51
G. Exkurs: Gerichtliche Genehmigung.....	51
I. Rechtsfolge bei fehlender gerichtlicher Genehmigung.....	52
II. Zuständiges Gericht .....	52
III. Die familien-/vormundschaftsgerichtliche Genehmigung bei der Gründung einer Gesellschaft.....	53
1. Gründung einer Personengesellschaft .....	53
a) Gesellschaft bürgerlichen Rechts .....	53
b) Gründung einer OHG, KG.....	54
2. Gründung einer Kapitalgesellschaft .....	54
a) Gründung einer GmbH .....	54
aa) Genehmigungsbedürftigkeit nach § 1822 Nr. 3, 2. Alt. BGB .....	54
aaa) Meinungsstand in Rechtsprechung und Schrifttum .....	55
bbb) Stellungnahme.....	55
bb) Genehmigungsbedürftigkeit nach § 1822 Nr. 10 BGB .....	56
b) Gründung einer Aktiengesellschaft .....	58
IV. Die familien-/vormundschaftsgerichtliche Genehmigung beim Ein- tritt in eine bestehende Gesellschaft.....	58
1. Eintritt in eine Personengesellschaft .....	58
a) Genehmigungsbedürftigkeit nach § 1822 Nr. 3, 1. Alt. BGB .....	58
aa) Eintritt durch entgeltlichen Erwerb eines Erwerbsgeschäfts... ..	58
bb) Eintritt durch unentgeltlichen Erwerb eines Erwerbs- geschäfts .....	59
b) Genehmigungsbedürftigkeit nach § 1822 Nr. 3, 2. Alt. BGB .....	60
aa) Aufnahmevertrag .....	60
bb) Anteilsübertragung .....	60
2. Eintritt in eine Kapitalgesellschaft .....	61
a) Eintritt in eine GmbH .....	62
aa) Genehmigungsbedürftigkeit nach § 1822 Nr. 3, 1. Alt. BGB .....	62
aaa) Meinungsstand in Rechtsprechung und Schrifttum .....	62
bbb) Stellungnahme.....	63
bb) Genehmigungsbedürftigkeit nach § 1822 Nr. 3, 2. Alt. BGB .....	65
aaa) Derivativer Erwerb.....	65
bbb) Originärer Erwerb im Zuge einer Kapitalerhöhung .....	66
cc) Genehmigungsbedürftigkeit nach § 1822 Nr. 10 BGB .....	66
aaa) Derivativer Erwerb.....	66
bbb) Originärer Erwerb .....	67
b) Eintritt in eine Aktiengesellschaft .....	68
V. Zusammenfassung.....	69
§ 9 Verwaltungsanordnungen des Schenkers oder Erblassers nach § 1639 BGB.....	70
A. Anwendungsbereich der Vorschrift .....	70
B. Zusammenfassung.....	71
<b>3. Teil: Erbrechtliche Gestaltungsmöglichkeiten um zu verhindern, dass ein     minderjähriger Gesellschafter in der Gesellschaft von einem nicht an der     Gesellschaft beteiligten Elternteil (mit-)vertreten wird.....</b>	<b>73</b>
§ 10 Testamentsvollstreckung.....	73
A. Befugnisse, Rechtsstellung des Testamentsvollstreckers .....	73

B.	Testamentsvollstreckung an Gesellschaftsanteilen .....	75
I.	Testamentsvollstreckung an Personengesellschaftsanteilen .....	75
1.	Verwaltungstestamentsvollstreckung am Anteil eines persönlich haftenden Gesellschafters .....	76
a)	Problemstellung .....	76
b)	Zulässige Verwaltungstestamentsvollstreckung für die Dauer der Minderjährigkeit des Gesellschafter-Erben .....	77
c)	Ersatzlösungen .....	78
aa)	Treuhandlösung .....	79
bb)	Vollmachtlösung .....	79
d)	Zusammenfassung .....	80
2.	Testamentsvollstreckung am Kommanditanteil .....	81
a)	Zulässigkeit der Verwaltungsvollstreckung .....	81
b)	Kernbereich der Mitgliedschaft .....	82
c)	Zusammenfassung .....	83
II.	Testamentsvollstreckung an Kapitalgesellschaftsanteilen .....	84
1.	GmbH .....	84
2.	Aktiengesellschaft .....	85
3.	Zusammenfassung .....	85
§ 11	Kombination von Verwaltungstestamentsvollstreckung und Entziehung der Vermögenssorge nach § 1638 BGB .....	86
A.	Zeitgleiche Anordnung beider Gestaltungsmöglichkeiten .....	86
B.	Zeitlich aufeinander folgende Anordnung beider Gestaltungsmöglichkeiten .....	87
<b>4. Teil:</b>	<b>Einzelvertragliche Gestaltungsmittel um zu verhindern, dass ein minderjähriger Gesellschafter in der Gesellschaft von einem nicht an der Gesellschaft beteiligten Elternteil (mit-)vertreten wird .....</b>	<b>89</b>
§ 12	Vertragliches Rückforderungsrecht .....	90
A.	Rückforderungsgrund .....	91
I.	Freies Widerrufsrecht .....	91
1.	Zulässigkeit .....	91
a)	Rechtsprechung des BGH .....	92
b)	Meinungsstand im Schrifttum .....	93
c)	Stellungnahme .....	94
2.	Zweckmäßigkeit .....	95
II.	Fehlen einer Anordnung nach § 1638 BGB bei der rechtsgeschäftlichen Übertragung der Beteiligung .....	95
III.	Vorversterben des Übernehmers .....	97
B.	Ausgestaltung der Ausübung des Rückforderungsverlangens .....	98
C.	Ausgestaltung der Rückabwicklung nach Ausübung des Rückforderungsrechts .....	99
D.	Vererblichkeit und Übertragbarkeit des Rückforderungsrechts .....	99
I.	Vererblichkeit des Rückforderungsanspruchs .....	99
II.	Übertragbarkeit des Rückforderungsanspruchs .....	100
E.	Zusammenfassung .....	100
F.	Formulierungsvorschlag .....	101

<b>5. Teil: Gesellschaftsvertragliche Gestaltungsmöglichkeiten um zu verhindern, dass ein minderjähriger Gesellschafter in der Gesellschaft von einem nicht an der Gesellschaft beteiligten Elternteil (mit-)vertreten wird.....</b>	<b>103</b>
§ 13 Ausschluss eines unerwünschten Elternteils aufgrund gesellschaftsvertraglicher Regelung oder Gesellschafterbeschluss .....	103
§ 14 Gesellschaftsvertragliche Regelungen bei Personengesellschaften .....	104
A. Gründung .....	104
B. Eintritt in eine bestehende Gesellschaft durch Rechtsgeschäft unter Lebenden .....	105
I. Aufnahmevertrag .....	105
II. Anteilsübertragung.....	107
III. Formulierungsvorschlag.....	108
C. Eintritt im Erbwege.....	109
I. Überblick über die gesetzliche Regelung beim Tod eines Gesellschafters .....	109
II. Fortsetzungsklausel.....	110
III. Erbrechtliche Nachfolgeklausel .....	110
1. Einfache Nachfolgeklausel.....	111
2. Qualifizierte Nachfolgeklausel.....	112
a) Wirkung der Klausel.....	112
b) Ausschluss eines unerwünschten gesetzlichen Vertreters durch Anordnung im Gesellschaftsvertrag .....	112
c) Fehlschlagen der qualifizierten Nachfolgeklausel.....	113
d) Ersatzregelung .....	114
aa) Wirkung der Eintrittsklausel .....	114
bb) Eintrittsrecht .....	115
cc) Übergang des Abfindungsanspruchs .....	115
dd) Anordnung nach §§ 1638, 1917 BGB .....	117
ee) Vollzug des Rechtsübergangs.....	118
e) Zusammenfassung .....	119
IV. Eintrittsklausel .....	119
V. Formulierungsvorschlag.....	120
§ 15 Statutarische Regelungen bei der GmbH .....	121
A. Gründung .....	122
B. Eintritt in eine bestehende Gesellschaft durch Rechtsgeschäft unter Lebenden.....	123
I. Abtretung von Geschäftsanteilen .....	123
1. Vinkulierungsmöglichkeiten .....	124
2. Ausgestaltung der Vinkulierungsklausel.....	125
II. Kapitalerhöhung.....	126
III. Formulierungsvorschlag.....	127
C. Eintritt im Erbwege.....	128
I. Einziehungsklausel .....	129
1. Voraussetzungen der Zwangseinziehung .....	129
a) Einziehungsgrund .....	130
b) Zeitbestimmung.....	131
c) Volleinzahlung der Stammeinlage.....	131
2. Durchführung der Einziehung.....	131

a) Gesellschafterbeschluss .....	131
b) Mitteilung der Einziehung .....	133
3. Ausschluss der Abfindung .....	133
4. Rechtsfolge der Einziehung .....	134
5. Bildung eines neuen Geschäftsanteils .....	135
a) Gesellschafterbeschluss .....	135
b) Abtretung des neugebildeten Geschäftsanteils an den ausgeschlossenen Minderjährigen .....	136
aa) Abtretung eigener Anteile .....	136
bb) Anordnung nach §§ 1638, 1917 BGB .....	137
6. Zusammenfassung .....	137
II. Kaduzierung .....	137
1. Durchführung der Ausschließung .....	138
2. Rechtsfolgen der statutarischen Kaduzierung .....	139
3. Verwertung des kaduzierten Geschäftsanteils .....	140
4. Zusammenfassung .....	141
III. Abtretungsklausel .....	141
1. Begünstigter der Abtretungsklausel .....	142
2. Abtretungsgrund .....	142
3. Abtretungspflicht als materieller Satzungsbestandteil .....	143
4. Durchführung der Abtretungsverpflichtung .....	144
a) Gesellschafterbeschluss .....	144
b) Zeitliche Grenze für die Ausübung der Abtretungsverpflichtung .....	145
c) Mitteilung an den betroffenen minderjährigen Gesellschafter .....	146
5. Ausschluss des Abtretungsentgelts .....	146
6. Kombination von Abtretungs- und Einziehungsklausel .....	147
7. Rückabtretungspflicht .....	148
a) Vertrag zugunsten Dritter .....	148
b) Zulässigkeit der Begründung von Rechten Dritter in der Satzung .....	150
aa) Ansicht in Rechtsprechung und Schrifttum .....	150
bb) Stellungnahme .....	151
c) Anordnung nach §§ 1638, 1917 BGB .....	153
d) Erlass des Rückübertragungsanspruchs .....	154
8. Erbengemeinschaft .....	155
a) Gemeinsame Vertretung .....	155
b) Verfügung an einen oder mehrere Nichtnachfolgeberechtigte .....	156
c) Gemischte Erbengemeinschaft .....	156
9. Zusammenfassung .....	157
IV. Auf den Todesfall aufschiebend befristete Abtretung eines Geschäftsanteils .....	158
V. Formulierungsvorschlag .....	159
§16 Statutarische Regelungen bei der Aktiengesellschaft .....	161
A. Gründung .....	162
B. Eintritt in eine bestehende Gesellschaft durch Rechtsgeschäft unter Lebenden .....	163
I. Vinkulierte Namensaktien .....	163

1.	Bestimmung des entscheidungsbefugten Gesellschaftsorgans.....	164
2.	Ausgestaltung der Vinkulierungsklausel.....	165
II.	Kapitalerhöhung.....	166
III.	Formulierungsvorschlag.....	167
C.	Eintritt im Erbwege.....	167
I.	Statutarische Nachfolgeregelungen.....	168
1.	Statutarische Abtretungsverpflichtung.....	168
2.	Zwangseinziehung.....	169
a)	Ermächtigung in der Satzung .....	169
b)	Anordnung oder Gestattung der Zwangseinziehung .....	169
c)	Einziehungsgrund .....	170
d)	Gestaltungsmöglichkeiten zur Wiederaufnahme des ausgeschlossenen Minderjährigen .....	171
e)	Zusammenfassung .....	172
II.	Aktionärsvereinbarung.....	172
1.	Begriffsbestimmung und Zweck .....	172
2.	Rechtsnatur von Aktionärsvereinbarungen .....	173
3.	Ausgestaltung der Aktionärsvereinbarung .....	174
a)	Abtretungsklausel.....	174
b)	Wiederaufnahme des ausgeschlossenen Minderjährigen .....	174
4.	Gesamtrechtsnachfolge in eine Aktionärsvereinbarung.....	175
5.	Erbengemeinschaft.....	176
6.	Bindung von zukünftigen Aktionären an die Aktionärsverein- barung.....	177
7.	Kündigung der Aktionärsvereinbarung .....	177
a)	Befristeter Ausschluss der ordentlichen Kündigung .....	178
b)	Folgen des Ausscheidens aus der Aktionärsvereinbarung für die Mitgliedschaft in der Aktiengesellschaft .....	179
aa)	Statutarische Gestaltungsmöglichkeiten zum Ausschluss aus der Aktiengesellschaft .....	179
bb)	Gesellschaftsvertragliche Andienungspflicht .....	180
8.	Zusammenfassung.....	180
D.	Übertragung von Inhaberaktien unter Lebenden.....	181
I.	Aktionärsvereinbarung.....	181
II.	Bildung von Gesamthandsvermögen .....	182
III.	Umstellung von Inhaber- auf vinkulierte Namensaktien .....	182
IV.	Zusammenfassung.....	183

## **6. Teil: Gesellschaftsvertragliche Gestaltungsmöglichkeiten zur Reduzierung des Einflusses eines nicht an der Gesellschaft beteiligten Elternteils..... 185**

§ 17	Stimmrechtsausschluss.....	185
A.	Personengesellschaft .....	185
I.	Stimmrechtsausschluss eines Kommanditisten.....	185
II.	Stimmrechtsausschluss bei der GbR, OHG, KG .....	187
B.	Stimmrechtslose GmbH-Geschäftsanteile .....	189
C.	Stimmrechtslose Aktien .....	190
D.	Stimmrechtsausschluss und Teilnahmerecht an der Gesellschafterversammlung .....	191
I.	Unverzichtbares Gesellschafterrecht.....	191

II. Teilnahmerecht der an der Vertretung gehinderten Eltern.....	192
E. Zusammenfassung.....	193
§ 18 Mittelbare Beteiligung.....	194
A. Treuhand .....	194
I. Formbedürftigkeit des Treuhandvertrages .....	195
1. Notarielle Beurkundung .....	195
2. Bestellung eines Ergänzungspflegers .....	195
3. Gerichtliche Genehmigung.....	196
II. Die Rechtsstellung von Treuhänder und Treugeber.....	197
1. Widerruf des Treuhandvertrages .....	197
2. Weisungsrecht des Treugebers.....	198
III. Zusammenfassung.....	198
B. Unterbeteiligung.....	199
I. Formbedürftigkeit des Unterbeteiligungsvertrages.....	199
1. Notarielle Beurkundung .....	199
2. Bestellung eines Ergänzungspflegers .....	200
a) Meinungsstand in Rechtsprechung und Schrifttum.....	200
b) Stellungnahme .....	200
3. Gerichtliche Genehmigung.....	201
II. Die Rechtsstellung des Unterbeteiligten im Verhältnis zur Hauptgesellschaft.....	202
III. Die Rechtsstellung des Unterbeteiligten im Verhältnis zum Hauptbeteiligten.....	203
IV. Zusammenfassung.....	203
C. Stille Gesellschaft .....	204
I. Formbedürftigkeit der Gründung einer stillen Gesellschaft.....	204
1. Notarielle Beurkundung .....	204
2. Bestellung eines Ergänzungspflegers .....	205
a) Meinungsstand in Rechtsprechung und Schrifttum.....	205
b) Stellungnahme .....	207
3. Gerichtliche Genehmigung.....	208
a) Meinungsstand in Rechtsprechung und Schrifttum.....	208
b) Stellungnahme .....	209
II. Geschäftsführungskompetenz des Geschäftsinhabers.....	210
III. Rechtsstellung eines stillen Gesellschafters.....	211
IV. Zusammenfassung.....	211
<b>7. Teil: Ausscheiden des Minderjährigen aus der Gesellschaft .....</b>	<b>213</b>
§ 19 Ausscheiden des Minderjährigen zu Lebzeiten.....	213
A. Vertretung .....	213
B. Gerichtliche Genehmigung .....	213
I. Personengesellschaft.....	214
II. Kapitalgesellschaft.....	214
C. Vinkulierung .....	215
D. Zusammenfassung.....	216
§ 20 Ausscheiden des Minderjährigen durch Tod.....	216
A. Erbfolge.....	216
I. Gewillkürte Erbfolge.....	217



II. Gesetzliche Erbfolge.....	217
B. Gestaltungsmöglichkeiten zur Steuerung der Unternehmensnachfolge in die Beteiligung eines minderjährigen Gesellschafters .....	217
I. Unvererblichkeit der Beteiligung.....	217
1. Personengesellschaft .....	217
a) GbR, OHG, KG .....	217
b) Stille Gesellschaft, Unterbeteiligung.....	218
2. Kapitalgesellschaft.....	219
a) GmbH .....	219
b) Aktiengesellschaft .....	220
II. Rückforderungsrecht.....	220
C. Zusammenfassung.....	220
<b>8. Teil: Zusammenfassung der wesentlichen Ergebnisse .....</b>	<b>223</b>
<b>Literaturverzeichnis .....</b>	<b>237</b>