

## Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis . . . . .	XIII
Einleitung . . . . .	1

### Erstes Kapitel

#### Erwerb der Mitgliedschaft

I. Der rechtsgeschäftliche Eintritt des Minderjährigen	4
1. Eintrittsformen . . . . .	4
2. Kommanditgesellschaft und Gesamthand . . . . .	5
a) Das Organisationsrecht der KG . . . . .	5
b) Die Gesamthand - Vermögensrecht oder Funktion des Organisationsrechts . . . . .	7
aa) Die Stellungnahme der h.M. . . . .	7
bb) Rechtssubjektive Tendenzen in der Lehre . . . . .	10
c) Gesamthand und Rechtsfähigkeit - Anmerkungen . . . . .	13
aa) Rechtssubjekt und Zuordnung . . . . .	13
bb) Gesellschafter als Regelungsadressat . . . . .	17
(1) Die persönliche Haftung des BGB-Gesellschafters . . . . .	17
(2) Die Kaufmannseigenschaft persönlich haftender Gesellschafter . . . . .	19
(3) Das Betriebsvermögen i.S. des § 4 Abs. 1 EStG . . . . .	21
cc) Einige Hinweise auf die steuerliche Behandlung . . . . .	23
(1) Gewerbesteuer . . . . .	25
(2) Verkehrssteuern . . . . .	26
(3) Einkommensteuer . . . . .	27
dd) Resümee . . . . .	36
3. Die Anerkennung der Übertragung der Mitgliedschaft . . . . .	37
4. Die "geschenkte" Beteiligung . . . . .	43
a) Allgemeines . . . . .	43
b) Der Gegenstand der Schenkung . . . . .	44
c) Das Vorliegen einer Schenkung . . . . .	54
d) Das Ausstattungsversprechen . . . . .	57
e) Widerruf der Schenkung wegen groben Undanks . . . . .	59
f) Der Wert der Beteiligung . . . . .	64

II. Zivilrechtliche Voraussetzungen eines wirksamen Eintritts . . . . .	68
1. Die Notwendigkeit der Vertretung des Minderjährigen . . . . .	68
2. Die Pflegerbestellung bei Vertragsschluß . . . . .	74
a) Die rechtliche Verhinderung der Eltern . . . . .	74
b) Die Einschaltung eines Dritten, insbesondere eines Mitgesellschafters . . . . .	76
aa) Die analoge Anwendung des § 181 BGB . . . . .	77
bb) Aufnahmevertrag durch einen familienfremden Mitgesellschafter . . . . .	81
cc) Übertragung der Mitgliedschaft durch einen familienfremden Mitgesellschafter . . . . .	82
c) Die "geschenkte" Beteiligung und § 181 BGB . . . . .	84
d) Das Mehrvertretungsverbot des § 181 BGB . . . . .	91
3. Die vormundschaftsgerichtliche Genehmigung . . . . .	96
a) Die Mitwirkung des Vormundschaftsgerichts . . . . .	96
b) Die Genehmigungspflicht des Gesellschafter-Werdens nach § 1822 Nr. 3 BGB . . . . .	99
aa) Die Gleichbehandlung von Komplementär und Kommanditist . . . . .	99
bb) Die "unentgeltliche" Aufnahme . . . . .	101
cc) Die Übertragung der Mitgliedschaft . . . . .	102
dd) Die Genehmigungspflicht weiterer Erwerbsformen . . . . .	104
(1) Erbengemeinschaft und Handelsgeschäft . . . . .	104
(2) Die Fortführung einer Liquidationsgesellschaft . . . . .	105
(3) Die Gesamtrechtsnachfolge . . . . .	107
(4) Das Eintrittsrecht des minderjährigen Erben . . . . .	109
(5) Gesellschafternachfolge ohne Erbenstellung, insbesondere des Vermächtnisnehmers . . . . .	110
c) Genehmigungspflicht aufgrund weiterer Tatbestände der §§ 1821, 1822 BGB . . . . .	112
d) Zusammenfassung . . . . .	113
4. Die Sicherung und Heilung der Wirksamkeitsvoraussetzungen . . . . .	113
5. Anwendung der Grundsätze über die fehlerhafte Gesellschaft? . . . . .	115

#### Anhang zum 1. Kapitel

#### Die Bedeutung der Wirksamkeitsvoraussetzungen im Einkommensteuerrecht

I. Allgemeines . . . . .	118
--------------------------	-----

II. Die unwirksame Gesellschaft mit Minderjährigen im Steuerrecht . . . . .	122
1. Die Rechtsprechung des Bundesfinanzhofes . . . . .	122
2. Die Kritik im Schrifttum . . . . .	124
3. Stellungnahme . . . . .	124

## Zweites Kapitel

### Der minderjährige Gesellschafter in der werbenden KG

I. Allgemeines . . . . .	129
1. Die Maßgeblichkeit des Gesellschaftsvertrages . . . . .	129
2. Gestaltungsformen . . . . .	133
a) Kennzeichen des Seniorstatuts . . . . .	133
b) Kennzeichen des Normalstatuts . . . . .	137
c) Hinweis auf Juniorstatute . . . . .	138
3. Allgemeine Bedeutung der Minderjährigkeit eines Gesellschafters . . . . .	139
a) Die Vertretung der Kommanditgesellschaft . . . . .	140
aa) Die Vertretung durch den Minderjährigen . . . . .	140
bb) Das Vertretungsrecht der Komplementäre . . . . .	141
cc) Die Vertretung durch den gesetzlichen Vertreter . . . . .	143
b) Das gesellschaftliche Innenverhältnis . . . . .	151
II. Gleichzeitige Mitgliedschaft von Eltern und minderjährigen Kindern . . . . .	154
1. Der Grundsatz der mitgliedschaftsbezogenen Wahrnehmung von Gesellschafterfunktionen . . . . .	155
a) Notwendig einer Mitgliedschaft zugeordnete Vorgänge . . . . .	155
b) Das Informations- bzw. Kontrollrecht . . . . .	156
c) Die Wahrnehmung der Geschäftsführung und Vertretung . . . . .	158
2. Insbesondere: Gesellschafterbeschlüsse und § 181 BGB . . . . .	160
a) Gesellschaftsvertragsändernde Beschlüsse . . . . .	161
aa) Das Erfordernis der Ergänzungspflegschaft . . . . .	161
bb) Die tatbestandlichen Ausnahmen des § 181 BGB . . . . .	163
b) Gewöhnliche Gesellschafterbeschlüsse, insbesondere zu Geschäftsführungsfragen . . . . .	165
aa) Die Beschlufassung . . . . .	167
bb) Der Beschluß als Rechtsgeschäft i. S. des § 181 BGB . . . . .	170

(1) Die Stellungnahme der Rechtsprechung . . .	170
(2) Bedenken gegen die Nichtanwendung des § 181 BGB . . . . .	171
(3) Die Konsequenzen der Anwendung des § 181 BGB . . . . .	176
(4) Ruhen des Stimmrechts oder Nichtanwendung des § 181 BGB . . . . .	193
(5) Ergebnis . . . . .	185
c) Sonstige Beschlüsse und die Entlastung . . . . .	186
aa) Beschlüsse zur Vorbereitung von Gestaltungs- klagen . . . . .	187
bb) Beschlüsse im Zusammenhang mit dem Wettbe- werbsverbot . . . . .	189
cc) Die Entlastung . . . . .	191
III. Ermächtigung des beschränkt geschäftsfähigen Gesellschafter nach § 112 BGB . . . . .	192
1. Das Vertretungsrecht des Minderjährigen . . . . .	192
2. Kein "Betrieb eines Erwerbsgeschäftes" i.S. des § 112 BGB . . . . .	194
(1) Mögliche Wortauslegung . . . . .	194
(2) Historische Entwicklung der Auslegung . . . . .	194
(3) Systematische Auslegung zu §§ 1431, 1456 BGB . . . . .	195
(4) Zweckbeschränkung . . . . .	196
3. Die Mitwirkung im Innenverhältnis . . . . .	197
IV. Änderung des Gesellschaftsvertrages und vormund- schaftsgerichtliche Genehmigung . . . . .	198
1. Die Genehmigungspflicht nach § 1822 Nr. 3 2. Alt. BGB . . . . .	199
a) Keine Beschränkung auf wesentliche Änderungen . .	200
b) Genehmigungsfreiheit oder Genehmigungspflicht . .	201
aa) Der Wortlaut . . . . .	201
bb) Der Zweck der Vorschrift . . . . .	202
cc) Der Mündelschutz . . . . .	204
2. Haftungserweiternde Vertragsänderungen (§ 1822 Nr. 10 BGB). . . . .	206
a) Allgemeines . . . . .	206
b) Zur Auslegung des § 1822 Nr. 10 BGB . . . . .	208
c) Die Genehmigungspflicht haftungserweiternder Ver- tragsänderungen . . . . .	210

## Anhang zum 2. Kapitel

### Der minderjährige Kommanditist als Mitunternehmer

I. Die Anerkennung des Kindes als Mitunternehmer . .	214
--	-----

1. Die Rechtsprechung des Bundesfinanzhofs . . . . .	214
2. Kritik im Schrifttum . . . . .	216
3. Stellungnahme . . . . .	217
II. Die Angemessenheit der Gewinnverteilungsabrede .	225
1. Stand der Meinungen . . . . .	226
2. Stellungnahme . . . . .	229
a) Die Rechtsgrundlage der Angemessenheitsprüfung .	229
b) Versuch einer Konkretisierung der Angemessen- heitsprüfung . . . . .	231
(1) Gewinnanteil und Kapitalbeteiligung . . . . .	231
(2) Die Beschränkung der Mitverwaltungsrechte . .	235
(3) Die Vorabstätigkeitsvergütung des Seniors . .	236
III. Der tatsächliche Vollzug . . . . .	238
IV. Ausblick . . . . .	239
Literaturverzeichnis . . . . .	241
Entscheidungsregister . . . . .	255