

Inhaltsübersicht

Einleitung	25
A. Anlass und Ziel der Untersuchung	25
I. Materiell-rechtliche Bedeutung der Untersuchung	26
II. Rechtspolitische und wirtschaftliche Bedeutung der Untersuchung	27
III. Konfligierende Interessen	29
IV. Abschließende Konkretisierung des Untersuchungsgegenstandes	32
B. Terminologie	32
C. Gang der Untersuchung	33
 <i>Erstes Kapitel</i>	
Grundlagen	34
A. Minderjährigenschutz durch familiengerichtliche Genehmigungsbedürftigkeit	34
I. Allgemeines	34
II. Sinn und Zweck der familiengerichtlichen Genehmigung im Gesellschaftsrecht	42
III. Gesetz zur Reform des Vormundschafts- und Betreuungsrecht	49
B. Grundsatz der formalen Auslegung	59
I. Enumerativprinzip	59
II. Minderjährigenschutz	61
III. Auslegungsgrundsätze	62
IV. Zwischenergebnis	74
C. Erwerbsgeschäft	74
I. Grundlagen	75
II. Rechtspolitische Bedeutung des Tatbestandsmerkmals „Erwerbsgeschäft“	76
III. Unterscheidung zu vermögensverwaltenden Gesellschaften	76
IV. Zwischenergebnis	83

Zweites Kapitel

Erwerb unter Lebenden	85
A. Eintritt in eine Gesellschaft durch Gründungsbeteiligung	85
I. Gründung einer Personengesellschaft	85
II. Gründung einer Kapitalgesellschaft	102
III. Gründung einer Innengesellschaft	117
IV. Zwischenergebnis	124
B. Eintritt in eine bestehende Gesellschaft	124
I. Beitritt zu einer Personengesellschaft	125
II. Eintritt in eine Kapitalgesellschaft	133
III. Zwischenergebnis	142
C. Derivativer Erwerb von Gesellschaftsanteilen	142
I. Erwerb eines Personengesellschaftsanteils	142
II. Erwerb eines Kapitalgesellschaftsanteils	153
III. Zwischenergebnis	164
D. Unmittelbarer Erwerb eines Erwerbsgeschäfts	165
I. § 1852 BGB	165
II. § 1854 Nr. 4 BGB	171
III. Zwischenergebnis	172
E. Ergebnis	172

Drittes Kapitel

Erwerb von Todes wegen	174
A. Anteilserwerb von Todes wegen in Personengesellschaften	174
I. Tod eines persönlich haftenden Gesellschafters	174
II. Tod eines Kommanditisten	182
III. Zwischenergebnis	183
B. Anteilserwerb von Todes wegen in Kapitalgesellschaften	184
I. Tod eines GmbH-Gesellschafters	184
II. Tod eines Aktionärs	186
III. Zwischenergebnis	186
C. Fortführung eines ererbten einzelkaufmännischen Unternehmens	187
D. Ergebnis	188

Inhaltsübersicht	11
<i>Viertes Kapitel</i>	
Stimmrechte des Minderjährigen	189
A. Grundlagenbeschlüsse	189
I. Gesellschaftsvertragsänderungen	190
II. Umwandlungsmaßnahmen	200
III. Unternehmensverträge	204
IV. Zwischenergebnis	205
B. Geschäftsführungsbeschlüsse	205
I. Rechtsgeschäfte der Gesellschaft	206
II. Erwerb oder Veräußerung eines Erwerbsgeschäfts der Gesellschaft	212
III. Zwischenergebnis	213
C. Beschlüsse über sonstige Gesellschaftsangelegenheiten	213
D. Ergebnis	214
<i>Fünftes Kapitel</i>	
Beendigung der Mitgliedschaft	215
A. Veräußerung von Gesellschaftsanteilen	215
B. Veräußerung eines Erwerbsgeschäfts	217
C. Veräußerungsähnliche Vorgänge	217
I. Nießbrauch und Pfandrecht	218
II. Ausscheiden, Kündigung und Auflösung	220
III. Zwischenergebnis	224
D. Ergebnis	224
Schluss	225
A. Abschließende Bewertung der Gesetzesänderungen	225
B. Zusammenfassung der wesentlichen Ergebnisse in Thesenform	228
I. Zum Schutzzweck des § 1852 BGB	228
II. Zum Grundsatz der formalen Auslegung	229
III. Zum Erwerbsgeschäftsbegriff	229
IV. Zur Gründung von Gesellschaften	230
V. Zum Eintritt in eine bestehende Gesellschaft	230

VI. Zum derivativen Erwerb eines Erwerbsgeschäfts oder Beteiligungen daran . . .	230
VII. Zum Erwerb von Gesellschaftsanteilen von Todes wegen	231
VIII. Zur Stimmabgabe von Minderjährigen	231
IX. Zur Beendigung der Mitgliedschaft	232
X. Zu § 1854 Nr. 4 BGB	232
Literaturverzeichnis	233
Sachwortverzeichnis	247

Inhaltsverzeichnis

Einleitung	25
A. Anlass und Ziel der Untersuchung	25
I. Materiell-rechtliche Bedeutung der Untersuchung	26
II. Rechtspolitische und wirtschaftliche Bedeutung der Untersuchung	27
III. Konfligierende Interessen	29
1. Privatautonomie	29
2. Verkehrsschutz	30
3. Verfassungsrecht	30
IV. Abschließende Konkretisierung des Untersuchungsgegenstandes	32
B. Terminologie	32
C. Gang der Untersuchung	33

Erstes Kapitel

Grundlagen	34
A. Minderjährigenschutz durch familiengerichtliche Genehmigungsbedürftigkeit	34
I. Allgemeines	34
1. Bedeutung der familiengerichtlichen Genehmigung im gesetzlichen Regelungszusammenhang	34
2. Funktionalität der familiengerichtlichen Genehmigung	37
a) Rechtsnatur der familiengerichtlichen Genehmigung	37
b) Genehmigungsfähigkeit	38
c) Rechtsfolgen bei fehlender Genehmigung	39
d) Verfahren	39
3. Zusammenfassende Würdigung	41
II. Sinn und Zweck der familiengerichtlichen Genehmigung im Gesellschaftsrecht	42
1. Schutzzweck beim unmittelbaren Erwerb eines Erwerbsgeschäfts	43
2. Schutzzweck beim Erwerb von Gesellschaftsanteilen	45
a) Vermögensrechtliche Risiken als den Schutz des § 1852 BGB recht- fertigendes Element	46
b) Personenrechtliche Risiken als den Schutz des § 1852 BGB recht- fertigendes Element	47

c) Zwischenergebnis	48
3. Schutzzweck bei der Veräußerung eines Erwerbsgeschäfts	48
4. Zwischenergebnis	49
III. Gesetz zur Reform des Vormundschafts- und Betreuungsrecht	49
1. Synopse zu den relevanten Gesetzesänderungen	50
2. Entgeltlichkeitserfordernis	50
a) Alte Gesetzesfassung	50
b) Neue Gesetzesfassung	52
3. Differenzierung zwischen Personen- und Kapitalgesellschaften	52
a) Alte Gesetzesfassung	52
b) Neue Gesetzesfassung	53
4. Genehmigungsbedürftigkeit von Verpflichtungs- und Verfügungsgeschäft	54
a) Alte Gesetzesfassung	54
b) Neue Gesetzesfassung	55
5. Inhaberschaft an einem Erwerbsgeschäft	56
6. Genehmigungsbedürftigkeit bei gesetzlicher Übernahme einer fremden Schuld	57
a) Alte Gesetzesfassung	57
b) Neue Gesetzesfassung	58
7. Zwischenergebnis	59
B. Grundsatz der formalen Auslegung	59
I. Enumerativprinzip	59
II. Minderjährigenschutz	61
III. Auslegungsgrundsätze	62
1. Wortlautgrenze	63
2. Teleologische Reduktion	64
a) Verallgemeinerungsfähiger Ansatz	64
b) Übersichtlichkeit	67
c) Zwischenergebnis	67
3. Analogie	67
a) Induktions- statt Analogieverbot?	67
b) Kritische Würdigung	69
aa) Überwiegendes Bedürfnis nach Rechtssicherheit	69
bb) Abschließender Charakter	72
c) Zwischenergebnis	73
IV. Zwischenergebnis	74
C. Erwerbsgeschäft	74

	Inhaltsverzeichnis	15
I.	Grundlagen	75
II.	Rechtspolitische Bedeutung des Tatbestandsmerkmals „Erwerbsgeschäft“	76
III.	Unterscheidung zu vermögensverwaltenden Gesellschaften	76
	1. Abgrenzungsschwierigkeiten	78
	2. Lösungsansatz	78
	a) Erwerb und Gewinnerzielungsabsicht	80
	b) Berufliche Tätigkeit	81
	c) Dauerhaftigkeit	82
	3. Zwischenergebnis	83
IV.	Zwischenergebnis	83
	<i>Zweites Kapitel</i>	
	Erwerb unter Lebenden	85
A.	Eintritt in eine Gesellschaft durch Gründungsbeteiligung	85
I.	Gründung einer Personengesellschaft	85
	1. GbR, oHG und KG als Komplementär	86
	a) § 1852 Nr. 1 lit. a) BGB	86
	b) § 1852 Nr. 1 lit. b) BGB	86
	c) § 1852 Nr. 2 BGB	87
	d) § 1854 Nr. 4 BGB	93
	aa) Gegenwärtiger Meinungsstand	93
	bb) Stellungnahme	94
	cc) Zwischenergebnis	95
	e) Zwischenergebnis	95
	2. Gründung als Kommanditist	95
	a) Kommanditist ohne unternehmerisches Risiko: teleologische Reduktion	96
	aa) Betroffenheit der vermögensrechtlichen Komponente	97
	bb) Betroffenheit der personenrechtlichen Komponente	98
	cc) Zusammenfassende Würdigung	100
	b) Vermögensverwaltende Kommanditgesellschaft	100
	c) Zwischenergebnis	101
	3. Zwischenergebnis	102
II.	Gründung einer Kapitalgesellschaft	102
	1. GmbH	102
	a) Mehrpersonengründung	103
	aa) § 1852 BGB	103
	bb) § 1854 Nr. 4 BGB	104

cc) Zwischenergebnis	105
b) Einpersonengründung	105
aa) Argumente gegen eine Genehmigungspflicht	107
bb) Argumente für eine Genehmigungspflicht	109
cc) Zwischenergebnis	110
c) Zwischenergebnis	111
2. Aktiengesellschaft	111
a) Mehrpersonengründung	111
aa) § 1852 BGB	111
(1) Offene Fragen durch das Gesetz zur Reform des Vormundschafts- und Betreuungsrechts	112
(2) Stellungnahme	112
(3) Zwischenergebnis	113
bb) § 1854 Nr. 4 BGB	114
cc) Zwischenergebnis	114
b) Einpersonengründung	114
c) Zwischenergebnis	115
3. Analoge Anwendung auf Formkaufleute?	115
a) Schutzlücken und Rechtssicherheit	115
b) Stellungnahme	116
c) Zwischenergebnis	116
4. Zwischenergebnis	116
III. Gründung einer Innengesellschaft	117
1. Stille Gesellschaft	117
a) § 1852 BGB	117
aa) Gründung als stiller Gesellschafter	117
(1) Gegenwärtiger Meinungsstand	117
(2) Stellungnahme	119
(3) Zwischenergebnis	122
bb) Gründung als Geschäftsinhaber	122
b) § 1854 Nr. 4 BGB	123
c) Zwischenergebnis	123
2. Unterbeteiligung	123
3. Zwischenergebnis	124
IV. Zwischenergebnis	124
B. Eintritt in eine bestehende Gesellschaft	124
I. Beitritt zu einer Personengesellschaft	125
1. § 1852 Nr. 1 BGB	125

2. § 1852 Nr. 2 BGB	128
a) Systematische Beschränkung	129
b) Gesellschaftsvertragliche Modifikationen	131
c) Zwischenergebnis	132
3. § 1854 Nr. 4 BGB	132
4. Zwischenergebnis	133
II. Eintritt in eine Kapitalgesellschaft	133
1. GmbH	134
a) § 1852 Nr. 1 BGB	134
b) § 1852 Nr. 2 BGB	135
aa) Kritische Würdigung	135
(1) Betrieb eines Erwerbsgeschäfts	135
(2) Schutzzweck des § 1852 BGB	136
(3) Rechtspolitisches Bedürfnis	138
(4) Zwischenergebnis	139
bb) Erfordernis einer formalen Auslegung	139
cc) Zwischenergebnis	140
c) § 1854 Nr. 4 BGB	141
d) Zwischenergebnis	141
2. Aktiengesellschaft	141
3. Zwischenergebnis	142
III. Zwischenergebnis	142
C. Derivativer Erwerb von Gesellschaftsanteilen	142
I. Erwerb eines Personengesellschaftsanteils	142
1. GbR, oHG und KG als Komplementär	143
a) § 1852 Nr. 1 BGB	143
b) § 1852 Nr. 2 BGB	145
c) § 1854 Nr. 4 BGB	147
d) Zwischenergebnis	147
2. Erwerb eines Kommanditanteils	147
a) (Kein) genehmigungsfreier GmbH-Anteilserwerb	148
b) Teleologische Reduktion bei rechtlicher Vorteilhaftigkeit	148
aa) Betroffenheit der vermögensrechtlichen Komponente	150
bb) Betroffenheit der personenrechtlichen Komponente	152
cc) Zusammenfassende Würdigung	153
c) Zwischenergebnis	153
3. Zwischenergebnis	153

II. Erwerb eines Kapitalgesellschaftsanteils 153

1. GmbH 154

 a) § 1852 Nr. 1 BGB 154

 b) § 1852 Nr. 2 BGB 156

 c) § 1854 Nr. 4 BGB 156

 d) Zwischenergebnis 158

2. Aktiengesellschaft 158

 a) Offene Fragen durch das Gesetz zur Reform des Vormundschafts- und
 Betreuungsrechts 159

 b) Widersprüche und Schutzlücken 160

 c) Stellungnahme 161

 aa) Kritische Würdigung der hervorgebrachten Kritik 161

 bb) Persönlicher Lösungsansatz 162

 d) Zwischenergebnis 164

3. Zwischenergebnis 164

III. Zwischenergebnis 164

D. Unmittelbarer Erwerb eines Erwerbsgeschäfts 165

I. § 1852 BGB 165

 1. Erwerb sämtlicher Gegenstände eines Erwerbsgeschäfts 166

 2. Teilweiser Erwerb der Gegenstände eines Erwerbsgeschäfts 168

 a) Inventarkauf 168

 b) Neubeginn eines Erwerbsgeschäfts 168

 c) Fortführung eines bereits existierenden Erwerbsgeschäfts 169

 3. Zwischenergebnis 171

II. § 1854 Nr. 4 BGB 171

III. Zwischenergebnis 172

E. Ergebnis 172

Drittes Kapitel

Erwerb von Todes wegen 174

A. Anteilserwerb von Todes wegen in Personengesellschaften 174

I. Tod eines persönlich haftenden Gesellschafters 174

 1. Erbrechtliche Nachfolgeklausel 175

 2. Rechtsgeschäftliche Nachfolgeklausel 177

 a) Gegenwärtiger Meinungsstand 177

 b) Stellungnahme 177

Inhaltsverzeichnis	19
3. Eintrittsklausel	178
a) Gegenwärtiger Meinungsstand	178
b) Stellungnahme	179
4. Vermächtnis	179
a) Gegenwärtiger Meinungsstand	179
b) Stellungnahme	180
5. Zwischenergebnis	181
II. Tod eines Kommanditisten	182
1. Qualifizierte Nachfolgeklausel	182
2. Rechtsgeschäftliche Nachfolgeklausel	182
3. Eintrittsklausel	183
4. Vermächtnis	183
5. Zwischenergebnis	183
III. Zwischenergebnis	183
B. Anteilserwerb von Todes wegen in Kapitalgesellschaften	184
I. Tod eines GmbH-Gesellschafters	184
1. Vererblichkeit und Gesamtrechtsnachfolge	184
2. Gesellschaftsvertragliche Nachfolgeregelungen	184
3. Vermächtnis	185
4. Zwischenergebnis	186
II. Tod eines Aktionärs	186
III. Zwischenergebnis	186
C. Fortführung eines ererbten einzelkaufmännischen Unternehmens	187
D. Ergebnis	188

Viertes Kapitel

Stimmrechte des Minderjährigen	189
A. Grundlagenbeschlüsse	189
I. Gesellschaftsvertragsänderungen	190
1. Gegenwärtiger Meinungsstand	190
2. Stellungnahme	191
a) Eingehung eines Gesellschaftsvertrages	192
b) Zum Betrieb eines Erwerbsgeschäfts	193
c) Sonderfall: Zweckänderungen	195
aa) Genehmigungsbedürftigkeit bei Mehrheitsentscheidungen	196

bb) Vereinbarkeit einer teilweisen Genehmigungsbedürftigkeit mit dem Grundsatz der formalen Auslegung	199
3. Zwischenergebnis	200
II. Umwandlungsmaßnahmen	200
1. Verschmelzung und Spaltung zur Neugründung	200
2. Verschmelzung und Spaltung zur Aufnahme	202
3. Formwechsel	203
4. Zwischenergebnis	204
III. Unternehmensverträge	204
IV. Zwischenergebnis	205
B. Geschäftsführungsbeschlüsse	205
I. Rechtsgeschäfte der Gesellschaft	206
1. Erwerbsgeschäftliche Gesellschaften	207
2. Nicht-erwerbsgeschäftliche Gesellschaften	208
a) Gegenwärtiger Meinungsstand	208
b) Stellungnahme	209
3. Zwischenergebnis	212
II. Erwerb oder Veräußerung eines Erwerbsgeschäfts der Gesellschaft	212
III. Zwischenergebnis	213
C. Beschlüsse über sonstige Gesellschaftsangelegenheiten	213
D. Ergebnis	214

Fünftes Kapitel

Beendigung der Mitgliedschaft	215
A. Veräußerung von Gesellschaftsanteilen	215
B. Veräußerung eines Erwerbsgeschäfts	217
C. Veräußerungsähnliche Vorgänge	217
I. Nießbrauch und Pfandrecht	218
II. Ausscheiden, Kündigung und Auflösung	220
1. Ausscheiden	220
2. Kündigung	222
3. Auflösung	223
III. Zwischenergebnis	224
D. Ergebnis	224

Inhaltsverzeichnis	21
Schluss teil	225
A. Abschließende Bewertung der Gesetzesänderungen	225
B. Zusammenfassung der wesentlichen Ergebnisse in Thesenform	228
I. Zum Schutzzweck des § 1852 BGB	228
II. Zum Grundsatz der formalen Auslegung	229
III. Zum Erwerbsgeschäftsbegriff	229
IV. Zur Gründung von Gesellschaften	230
V. Zum Eintritt in eine bestehende Gesellschaft	230
VI. Zum derivativen Erwerb eines Erwerbsgeschäfts oder Beteiligungen daran	230
VII. Zum Erwerb von Gesellschaftsanteilen von Todes wegen	231
VIII. Zur Stimmabgabe von Minderjährigen	231
IX. Zur Beendigung der Mitgliedschaft	232
X. Zu § 1854 Nr. 4 BGB	232
Literaturverzeichnis	233
Sachwortverzeichnis	247