

Inhaltsübersicht

Inhaltsverzeichnis	XI
Abkürzungsverzeichnis	XXIII
<i>§ 1 Einführung</i>	1
A. Stillstand und offene Fragen	1
B. Untersuchungsgegenstand	3
C. Gang der Untersuchung	4
<i>§ 2 Konflikt zwischen Erb- und Gesellschaftsrecht</i>	5
A. Sonderregeln der Gesellschafternachfolge von Todes wegen im deutschen Recht	5
B. Sonderregeln der Gesellschafternachfolge von Todes wegen in anderen Rechtsordnungen	30
C. Rechtsvergleich: Prinzipien der Gesellschafternachfolge von Todes wegen	52
<i>§ 3 Instrumente der Gesellschafternachfolge im deutschen Recht</i>	58
A. Eingrenzung	58
B. Gesellschaftsrechtliche Instrumente	59
C. Erbrechtliche Instrumente	81
D. Ergebnis zu den Instrumenten der Gesellschafternachfolge	92
<i>§ 4 Gesellschafternachfolge von Todes wegen im EU-Kollisionsrecht</i>	94
A. Qualifikation im EU-Kollisionsrecht	94

B. Rechtsgrundlagen der internationalen Gesellschafternachfolge von Todes wegen	114
<i>§ 5 Anwendbares Recht in der Gesellschafternachfolge von Todes wegen</i>	159
A. Vorrang des Gesellschaftsstatuts?	159
B. Anwendbares Recht	181
<i>§ 6 Abschließende Thesen</i>	235
Entscheidungsverzeichnis	237
Materialienverzeichnis	241
Literaturverzeichnis	243
Sachregister	259

Inhaltsverzeichnis

Inhaltsübersicht	IX
Abkürzungsverzeichnis	XXIII
<i>§ 1 Einführung</i>	1
A. Stillstand und offene Fragen	1
B. Untersuchungsgegenstand	3
C. Gang der Untersuchung	4
<i>§ 2 Konflikt zwischen Erb- und Gesellschaftsrecht</i>	5
A. Sonderregeln der Gesellschafternachfolge von Todes wegen im deutschen Recht	5
I. Vererblichkeit	5
1. Sonderregeln im Personengesellschaftsrecht	5
2. Keine Sonderregeln im Kapitalgesellschaftsrecht	6
3. Dogmatischer Hintergrund	7
a) Selbstorganschaft und Gläubigerschutz im Personen- gesellschaftsrecht	7
b) Fremdorganschaft und Gläubigerschutz im Kapital- gesellschaftsrecht	9
c) Ergebnis zum dogmatischen Hintergrund	10
II. Nachlasszuordnung	10
1. Sonderregeln im Personengesellschaftsrecht	11
2. Keine Sonderregeln im Kapitalgesellschaftsrecht	13
3. Dogmatischer Hintergrund	14
a) Rechtspositivistischer Ansatz	14
b) Organisationsrechtliche Gründe	14
aa) Rechtspersönlichkeit der Erbengemeinschaft	15
bb) Gemeinschaftszweck der Erbengemeinschaft	17
c) Ergebnis zum dogmatischen Hintergrund	19
III. Testamentvollstreckung	20

1. Testamentsvollstreckung im Personengesellschaftsrecht	21
a) Zulässige Formen der Testamentsvollstreckung	21
b) Sonderregeln bei unbeschränkt haftenden Personen- gesellschaftern (GbR-, oHG-Gesellschafter oder Komplementär).	21
c) Keine Sonderregeln bei Kommanditisten	22
2. Testamentsvollstreckung im Kapitalgesellschaftsrecht	23
3. Dogmatischer Hintergrund	24
a) Organisationsrechtliche Gründe	24
b) Haftungsrechtliche Gründe	25
aa) Erbrechtliche Grenzen der Verpflichtungsmacht des Testamentsvollstreckers	25
bb) GbR-, oHG- und Komplementäranteile	25
cc) Kommandit- und Kapitalgesellschaftsanteile	26
c) Ergebnis zum dogmatischen Hintergrund	28
IV. Ergebnis zu den Sonderregeln der Gesellschafternachfolge von Todes wegen im deutschen Recht	28
1. Sonderregeln des Personengesellschaftsrechts	28
2. Rechtliche Verwandtschaft von Kommanditanteil und Kapitalgesellschaftsanteil	29
B. Sonderregeln der Gesellschafternachfolge von Todes wegen in anderen Rechtsordnungen	30
I. Ausgewählte Rechtsquellen	31
II. Sonderregeln im EU-Gesellschaftsrecht	32
1. Überblick über unionsrechtliche Gesellschaftsformen	32
2. EU-Gesellschaftsformen als Untersuchungsgegenstand der Gesellschafternachfolge von Todes wegen	33
3. Sonderregeln der EU-Gesellschaftsformen	34
a) Europäische Wirtschaftliche Interessenvereinigung (EWIV)	35
b) Europäische Aktiengesellschaft (Societas Europaea)	36
c) Europäische Privatgesellschaft (Societas Privata Europaea)	37
4. Ergebnis zu Sonderregeln des EU-Gesellschaftsrechts	37
III. Sonderregeln im mitgliedstaatlichen Gesellschaftsrecht	38
1. Österreich	38
a) Vererblichkeit	38
b) Einantwortung	39
c) Erbenmehrheit	40
d) Testamentsvollstreckung	41
e) Ergebnis zum Länderbericht Österreich	41

2. England	42
a) Vererblichkeit	42
b) <i>Personal representative</i>	45
c) Erbenmehrheit	46
d) Ergebnis zum Länderbericht England	47
3. Frankreich	47
a) Vererblichkeit	47
b) Erbenmehrheit (<i>indivision héréditaire</i>)	49
c) Testamentsvollstreckung	50
d) Ergebnis zum Länderbericht Frankreich	52
C. Rechtsvergleich: Prinzipien der Gesellschafternachfolge von Todes wegen	52
I. Sonderregeln bei Personengesellschaften	52
1. Anteile unbeschränkt haftender Personengesellschafter	52
2. Kommanditanteile	54
II. Sonderregeln bei Kapitalgesellschaften	55
III. Ergebnis zu Prinzipien der Gesellschafternachfolge	57
§ 3 <i>Instrumente der Gesellschafternachfolge im deutschen Recht</i>	58
A. Eingrenzung	58
B. Gesellschaftsrechtliche Instrumente	59
I. Personengesellschaften	59
1. Gesellschaft bürgerlichen Rechts	59
a) Grundsatz: Auflösung der GbR mit dem Tode eines Gesellschafters (§ 727 Abs. 1 Hs. 1 BGB) und Fortsetzung als Liquidationsgesellschaft	59
b) Ausnahme: Gesellschaftsvertragliche Regelungen zur Fortsetzung der GbR (§ 727 Abs. 1 Hs. 2 BGB)	60
aa) Fortsetzung ohne Nachfolger	61
bb) Fortsetzung mit Nachfolger	62
(1) Einfache Nachfolgeklausel	62
(2) Qualifizierte Nachfolgeklausel	63
(3) Rechtsgeschäftliche Nachfolgeklausel	65
(4) Eintrittsklausel	67
2. Offene Handelsgesellschaft	69
a) Grundsatz: Fortsetzung der oHG ohne Nachfolger (§ 131 Abs. 3 S. 1 Nr. 1 HGB)	69

b) Erste Ausnahme: Auflösung der oHG (Auflösungsklausel)	70
c) Zweite Ausnahme: Fortsetzung der oHG mit Nachfolger (Nachfolgeklauseln)	71
3. Kommanditgesellschaft	71
a) Komplementäranteil	71
b) Kommanditanteil	72
II. Kapitalgesellschaften	73
1. Gesellschaft mit beschränkter Haftung (GmbH)	73
a) Zwingende Vererblichkeit des Geschäftsanteils	73
b) Einziehungsklauseln	74
aa) Voraussetzungen	75
bb) Rechtsfolgen	76
c) Abtretungsklauseln	77
aa) Durch den Todesfall bedingte Abtretung	77
bb) Abtretungsverpflichtung der Erben	78
2. Aktiengesellschaft	78
a) Gemeinsamkeiten mit der GmbH	78
b) Unterschiede zur GmbH	79
aa) Aktienrechtliche Satzungsstrenge	79
bb) Kapitalherabsetzung statt Kapitalerhaltung	80
cc) Erbengemeinschaft	80
C. Erbrechtliche Instrumente	81
I. Anordnungen des Erblassers	82
1. Erbeinsetzung	82
a) Personengesellschaften	82
aa) Grundsatz: Koordination von Nachfolgeklauseln und Erbeinsetzung	82
bb) Ausnahmen: Fortsetzungsklauseln, rechtsgeschäftliche Nachfolgeklauseln und Eintrittsklauseln	83
b) Kapitalgesellschaften	83
2. Vor- und Nacherbschaft	84
a) Bedeutung der Vor- und Nacherbschaft für die Gesellschafternachfolge von Todes wegen	84
aa) Vermögensperpetuierung und Verhaltenssteuerung	84
bb) Rechtsstellung des Vorerben	85
b) Besonderheiten in der Koordination von Nachfolgeklauseln und Vor- und Nacherbschaft	86
3. Teilungsanordnung und Vermächtnis	87

a) Bedeutung von Teilungsanordnung und Vermächtnis für die Gesellschafternachfolge von Todes wegen	87
b) Teilungsanordnung	88
c) Vermächtnis	89
II. Errichtungsformen	90
1. Testament	90
2. Erbvertrag	91
D. Ergebnis zu den Instrumenten der Gesellschafternachfolge	92

§ 4 Gesellschafternachfolge von Todes wegen im EU-Kollisionsrecht

A. Qualifikation im EU-Kollisionsrecht	94
I. Autonomiegebot	94
1. Gebot unionsrechtlich autonomer Qualifikation	94
2. Gebot kollisionsrechtlich autonomer Qualifikation	95
3. Ergebnis zum Autonomiegebot	97
II. Unionsrechtliches Qualifikationsverständnis	98
1. Dogmatische Unsicherheit im unionsrechtlichen Qualifikationsvorgang	98
2. Qualifikationsbegriff	99
a) Auslegung und Subsumtion	99
b) Primäre und sekundäre Qualifikation	100
aa) Methodische Grundsätze zur primären und sekundären Qualifikation	100
bb) Übertragung auf die Normen zum Anwendungs- und Geltungsbereich im EU-Kollisionsrecht	101
(1) Primäre Qualifikation	101
(2) Sekundäre Qualifikation	103
(3) Ergebnis zur primären und sekundären Qualifikation	103
c) Ergebnis zum unionsrechtlichen Qualifikationsbegriff	104
3. Qualifikationsstatut	104
a) Zwischen sachrechtlicher und autonomer Begriffsauslegung	104
b) Qualifikationsstatut im EU-Kollisionsrecht	105
aa) Prinzip der <i>lex fori</i> im nationalen Kollisionsrecht	105
bb) Übertragung des <i>lex fori</i> -Prinzips auf das EU-Kollisionsrecht	106
4. Europäischer Auslegungskanon	107

a) Wortlaut	107
b) Systematik	108
c) Telos	109
d) Historie	110
e) Primärrechtskonforme Auslegung	110
f) Rechtsvergleichende Auslegung	111
5. Ergebnis zum unionsrechtlichen Qualifikationsverständnis	113
B. Rechtsgrundlagen der internationalen Gesellschafternachfolge von Todes wegen	114
I. EU-Primärrecht	114
1. Kollisionsrechtliche Relevanz des EU-Primärrechts	115
a) Schutzzumfang und das Prinzip der engsten Verbindung	115
b) Beschränkungen: primäre und sekundäre Qualifikation	116
2. EU-Primärrecht im Kontext der Gesellschafternachfolge von Todes wegen	117
a) Kapitalverkehrsfreiheit (Art. 63 AEUV) im Kontext der Gesellschafternachfolge von Todes wegen	117
aa) Schutzzumfang	117
bb) Beschränkung durch Sonderregeln beim Erwerb von Todes wegen	119
cc) Rechtfertigung einer Kapitalverkehrsbeschränkung	120
(1) <i>Intuitus personae</i> als Rechtfertigungsgrund	120
(2) Verhältnismäßigkeit einer Kapitalverkehrsbeschränkung	122
b) Testierfreiheit (Art. 17 GrCH) im Kontext der Gesellschafternachfolge von Todes wegen	122
aa) Schutzzumfang	123
bb) Beschränkung durch Sonderregeln der Gesellschafternachfolge	124
cc) Rechtfertigung einer Beschränkung der Testierfreiheit	125
c) Niederlassungsfreiheit (Artt. 49, 54 AEUV).	126
aa) Vorrangargument der Niederlassungsfreiheit nach Dutta	126
bb) Rechtliche Einordnung – psychologische Vorwirkung statt rechtlicher Niederlassungsrelevanz	127
cc) Schutzzumfang der Niederlassungsfreiheit nach <i>Kornhaas</i>	127
(1) <i>Kornhaas</i> -Entscheidung des EuGH	128

(2) Abgrenzung von niederlassungsrelevanten und tätigkeitsbezogenen Regelungen	130
(a) Niederlassungsrelevanz im Sinne rechtlicher Betroffenheit (<i>Centros</i> , <i>Überseering</i> sowie <i>Inspire Art</i>).	130
(b) Tätigkeitsbezogene Regelungen (<i>Kornhaas</i>) . .	132
dd) Überprüfung des Schutzzumfangs der Niederlassungs- freiheit in der Gesellschafternachfolge von Todes wegen	133
3. Ergebnis zum EU-Primärrecht im Kontext der Gesellschafternachfolge von Todes wegen	134
a) Primärrechtskonforme Ergebniskontrolle	134
b) Grenzen der Ergebniskontrolle	135
II. Regelungen der EuErbVO	136
1. Nachlasseneinheit	136
2. Anwendungs- und Geltungsbereich der EuErbVO	138
a) Systematisches Verhältnis zwischen Anwendungs- und Geltungsbereich	139
aa) Unterschiede von Anwendungs- und Geltungsbereich	139
bb) Gemeinsamkeiten von Anwendungs- und Geltungsbereich	140
b) Anwendungs- und Geltungsbereich im Kontext der Gesellschafternachfolge von Todes wegen	141
aa) Bereichsausnahme des Art. 1 Abs. 2 lit. h EuErbVO . .	141
bb) Bereichsausnahme des Art. 1 Abs. 2 lit. i EuErbVO . .	142
cc) Beispielkatalog des Art. 23 Abs. 2 EuErbVO	143
3. Anknüpfung des Erbstatuts	143
a) Objektive Anknüpfung	144
b) Rechtswahl	144
4. Eingriffsnormen des Gesellschaftsstatuts (Art. 30 EuErbVO)	145
a) Voraussetzungen des Art. 30 EuErbVO	145
b) Sonderregeln der Gesellschafternachfolge als potentielle Eingriffsnormen	147
III. Deutsches Kollisionsrecht	148
1. Art. 25 EGBGB	148
a) Argument der unionsrechtlichen Begriffsbildung	148
b) Argument des geänderten Art. 25 EGBGB	149
c) Stellungnahme	150
2. Gesellschaftskollisionsrecht	150
a) Objektive Anknüpfung	150

aa) Vorgaben des EuGH	151
(1) Zuzugsfreiheit	151
(2) Wegzugsfreiheit	152
bb) Nationale Umsetzung des BGH	154
(1) Rechtsquelle: Richterliche Rechtsfortbildung und Gewohnheitsrecht	155
(2) Gründungstheorie für EU- und EWR- Gesellschaften	155
(3) Sitztheorie für drittstaatliche Gesellschaften	157
b) Rechtswahl	157
IV. Auseinanderfallen von Erb- und Gesellschaftsstatut	158

§ 5 <i>Anwendbares Recht in der Gesellschafternachfolge von Todes wegen</i>	159
A. Vorrang des Gesellschaftsstatuts?	159
I. Forschungsstand der Literatur zum Vorrang des Gesellschaftsstatuts	159
II. Kritik am Vorrang des Gesellschaftsstatuts	161
1. Wortlaut	161
2. Systematik	162
a) Art. 23 EuErbVO	162
b) Bereichsausnahmen der Rom I- und Rom II-VO	163
3. Telos	164
a) Nachlassseinheit	164
b) Schutz der kollisionsrechtlichen Interessen	165
aa) Prinzip der engsten Verbindung in der Gesellschafternachfolge	165
bb) Parteiinteressen zwischen Erb- und Gesellschaftsstatut	166
cc) Verkehrsinteressen zwischen Erb- und Gesellschaftsstatut	167
dd) Primärrechtliche Aufwertung der erbrechtlichen Anknüpfungsinteressen	168
4. Rechtsvergleichung	169
a) Änderung des Art. 3a Abs. 2 EGBGB	169
b) Weiteres mitgliedstaatliches IPR zur internationalen Gesellschafternachfolge von Todes wegen	170
c) Mitgliedstaatliches Sachrecht zur Gesellschafternachfolge von Todes wegen	171
III. Kritik an sachrechtlichen Vorrangskriterien	173

1. Wortlaut	173
2. Systematik	174
a) Eingriffsnormen (Art. 30 EuErbVO).	174
b) Keine Qualifikationsverweisung	174
c) EuInsVO	175
3. Telos	176
a) Einheitliche Rechtsanwendung	176
b) Klarheit über die Anwendung des Erbstatuts	176
c) Interessengerechtigkeit	179
IV. Ergebnis zur Vorrangfrage	180
B. Anwendbares Recht	181
I. Gesellschaftsrechtliche Fragen der Gesellschafternachfolge	
von Todes wegen	181
1. Vererblichkeit eines Gesellschaftsanteils	181
a) Vorüberlegungen	181
b) Primäre und sekundäre Qualifikation	182
c) Keine primärrechtliche Korrektur	184
2. Bestimmung des Gesellschafternachfolgers	185
a) Vorüberlegungen	185
b) Primäre und sekundäre Qualifikation	185
c) Primärrechtliche Korrektur	187
aa) Betroffenes Primärrecht – Beschränkung der	
Kapitalverkehrs- und Testierfreiheit	187
(1) Kapitalverkehrsfreiheit (Art. 63 Abs. 1 AEUV)	187
(2) Testierfreiheit (Art. 17 Abs. 1 S. 1 GrCH)	188
bb) Rechtfertigung der Beschränkungen	188
(1) Geeignetheit	188
(2) Erforderlichkeit und Angemessenheit	190
d) Ergebnis zur Bestimmung des Gesellschafternachfolgers	192
II. Erbrechtliche Fragen der Gesellschafternachfolge	
von Todes wegen	192
1. Allgemeines Erbrecht	192
a) Bestimmung des Erben	192
b) Nachlasszuordnung	193
aa) Vorüberlegungen	193
bb) Primäre und sekundäre Qualifikation	193
2. Sondererbrecht der Gesellschafternachfolge von Todes wegen	195
a) Erbgang	195
aa) Vorüberlegungen	195

bb) Primäre und sekundäre Qualifikation	196
cc) Keine primärrechtliche Korrektur	198
dd) Eingriffsnormen des Gesellschaftsstatuts (Art. 30 EuErbVO)	199
ee) Anpassung dinglicher Rechte (Art. 31 EuErbVO)	200
ff) Ergebnis zum Erbgang	201
b) Erbenmehrheit	202
aa) Vorüberlegungen	202
bb) Primäre und sekundäre Qualifikation	203
cc) Keine primärrechtliche Korrektur	206
dd) Eingriffsnormen des Gesellschaftsstatuts (Art. 30 EuErbVO)	207
ee) Ergebnis zur Erbenmehrheit	208
c) Testamentsvollstreckung	209
aa) Vorüberlegungen	209
bb) Primäre und sekundäre Qualifikation	210
(1) Zulässigkeit der Verwaltungstestaments- vollstreckung	211
(2) Testamentsvollstreckungsklauseln	214
(3) Ergebnis zur Qualifikation der Testaments- vollstreckung	215
cc) Keine primärrechtliche Korrektur	216
dd) Eingriffsnormen des Gesellschaftsstatuts (Art. 30 EuErbVO)	218
ee) <i>Ordre public</i> (Art. 35 EuErbVO)	220
ff) Ergebnis zur Testamentsvollstreckung	221
d) Ausgleichsansprüche	222
aa) Vorüberlegungen	222
(1) Ausgleichsansprüche bei Personengesellschaften	223
(2) Ausgleichsansprüche bei Kapitalgesellschaften	225
bb) Qualifikation der Ausgleichsansprüche	226
cc) Qualifikation der pflichtteilsrechtlichen Auswirkung gesellschaftsvertraglicher Abfindungsklauseln	229
dd) Eingriffsnormen des Gesellschaftsstatuts (Art. 30 EuErbVO)	232
ee) <i>Ordre public</i> (Art. 35 EuErbVO)	232
ff) Ergebnis zu Ausgleichsansprüchen	233
 § 6 Abschließende Thesen	 235

Inhaltsverzeichnis

XXI

Entscheidungsverzeichnis	237
Materialienverzeichnis	241
Literaturverzeichnis	243
Sachregister	259