

# Inhaltsübersicht

|                                                                                                                                                   |     |
|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| <b>Vorwort</b> .....                                                                                                                              | V   |
| <b>Inhalt</b> .....                                                                                                                               | IX  |
| <b>Kapitel 1 Einleitung und Fragestellung</b> .....                                                                                               | 1   |
| A. Ausgangsfrage .....                                                                                                                            | 1   |
| B. Meinungsstand .....                                                                                                                            | 5   |
| C. Unterschiedliche Rechtsfolgenregime und Gang der Untersuchung .....                                                                            | 10  |
| <b>Kapitel 2 Keine Existenz eines allgemeinen Grundsatzes der Nichtigkeit fehlerhafter Beschlüsse</b> .....                                       | 13  |
| A. Beschluss als Rechtsgeschäft eigener Art .....                                                                                                 | 13  |
| B. Der fehlerhafte Beschluss .....                                                                                                                | 85  |
| C. Rechtsfolgen des fehlerhaften Beschlusses: Friktionen des Nichtigkeitsgrundsatzes .....                                                        | 93  |
| D. Schlussfolgerungen .....                                                                                                                       | 107 |
| <b>Kapitel 3 Entwicklung eines allgemeinen Beschlussmängelrechts</b> .....                                                                        | 109 |
| A. Rechtsformübergreifendes Verständnis vom Beschluss als verbindlichem Legitimations- und Steuerungsakt .....                                    | 110 |
| B. Einheitlichkeit der Mitgliedschaft .....                                                                                                       | 110 |
| C. Dogmatischer Anknüpfungspunkt: Mitgliedschaftliches Recht auf gesetztes- und statutenkonforme Beschlussfassung .....                           | 113 |
| D. Entfaltung des allgemeinen Beschlussmängelrechts .....                                                                                         | 170 |
| E. Vergleich der Mechanismen des allgemeinen Beschlussmängelrechts mit dem von Rechtsprechung und h. M. praktizierten Nichtigkeitsgrundsatz ..... | 178 |
| <b>Kapitel 4 Schlussfolgerungen für das Beschlussmängelrecht in der Personengesellschaft</b> .....                                                | 181 |
| A. Keine umfassende Praxisgerechtigkeit des allgemeinen Beschlussmängelrechts .....                                                               | 182 |
| B. Abweichungen vom allgemeinen Beschlussmängelrecht – Institutionenbildung auf Grundlage des Anfechtungsmodells .....                            | 191 |
| C. Eckpunkte eines reformierten Beschlussmängelrechts der Personengesellschaft .....                                                              | 263 |
| <b>Kapitel 5 Bewertung des MoPeG</b> .....                                                                                                        | 269 |
| A. Das Beschluss(mängel)recht nach dem MoPeG .....                                                                                                | 270 |
| B. Vergleich des MoPeG mit den vorgeschlagenen Eckpunkten eines reformierten Beschlussmängelrechts .....                                          | 274 |
| C. Bewertung .....                                                                                                                                | 276 |
| <b>Kapitel 6 Zusammenfassung</b> .....                                                                                                            | 281 |

## *Inhaltsübersicht*

---

|                           |     |
|---------------------------|-----|
| <b>Abkürzungen</b> .....  | 285 |
| <b>Literatur</b> .....    | 291 |
| <b>Sachregister</b> ..... | 321 |

# Inhalt

|                                                                                                             |     |
|-------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| <b>Vorwort</b> .....                                                                                        | V   |
| <b>Inhaltsübersicht</b> .....                                                                               | VII |
| <b>Kapitel 1 Einleitung und Fragestellung</b> .....                                                         | 1   |
| <i>A. Ausgangsfrage</i> .....                                                                               | 1   |
| <i>B. Meinungsstand</i> .....                                                                               | 5   |
| I. Rechtsprechung und h. M.: Nichtigkeitsgrundsatz .....                                                    | 7   |
| II. Abweichende Ansicht: Anfechtbare, unwirksame und nichtige Beschlüsse ...                                | 9   |
| <i>C. Unterschiedliche Rechtsfolgenregime und Gang der Untersuchung</i> .....                               | 10  |
| <b>Kapitel 2 Keine Existenz eines allgemeinen Grundsatzes der Nichtigkeit fehlerhafter Beschlüsse</b> ..... | 13  |
| <i>A. Beschluss als Rechtsgeschäft eigener Art</i> .....                                                    | 13  |
| I. Existenz eines für alle Personenmehrheiten gültigen Begriffs des Beschlusses ..                          | 14  |
| 1. Allgemeines Begriffsverständnis .....                                                                    | 17  |
| a) Allgemein-sprachliche Definitionsansätze .....                                                           | 17  |
| b) Allgemein-soziologisches Begriffsverständnis .....                                                       | 18  |
| aa) Entscheidung und Beschluss als Synonyme .....                                                           | 18  |
| bb) Beschluss als sichtbares kollektives Entscheiden .....                                                  | 19  |
| cc) Beschluss mit bestandssichernder, interessenausgleichender<br>Funktion .....                            | 23  |
| c) Zwischenergebnis und Folgerungen für die positiv-rechtliche Analyse ..                                   | 25  |
| 2. Positiv-rechtlicher Befund .....                                                                         | 25  |
| a) Beschlussurheber und Beschlussgegenstand (Testfrage 1) .....                                             | 27  |
| aa) Aktiengesellschaft .....                                                                                | 27  |
| (1) Hauptversammlung .....                                                                                  | 28  |
| (2) Vorstand und Aufsichtsrat .....                                                                         | 28  |
| bb) KGaA .....                                                                                              | 29  |
| (1) Hauptversammlung .....                                                                                  | 29  |
| (2) Aufsichtsrat .....                                                                                      | 30  |
| (3) Persönlich haftende Gesellschafter .....                                                                | 30  |
| cc) Societas Europaea (SE) .....                                                                            | 31  |
| (1) Hauptversammlung .....                                                                                  | 32  |
| (2) Leitungs- und Aufsichtsorgan bzw. Verwaltungsorgan .....                                                | 32  |
| dd) GmbH .....                                                                                              | 34  |
| (1) Gesellschafterversammlung .....                                                                         | 34  |
| (2) Geschäftsführer .....                                                                                   | 36  |
| (3) Aufsichtsrat und Beirat .....                                                                           | 36  |
| ee) Eingetragener Verein (eV) .....                                                                         | 37  |

|                                                                                                                                                         |    |
|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|----|
| (1) Mitgliederversammlung . . . . .                                                                                                                     | 37 |
| (2) Vorstand . . . . .                                                                                                                                  | 37 |
| ff) Stiftung . . . . .                                                                                                                                  | 38 |
| gg) Eingetragene Genossenschaft (eG) . . . . .                                                                                                          | 39 |
| (1) Generalversammlung bzw. Vertreterversammlung . . . . .                                                                                              | 39 |
| (2) Vorstand und Aufsichtsrat . . . . .                                                                                                                 | 39 |
| hh) Wohnungseigentümergeinschaft . . . . .                                                                                                              | 40 |
| ii) GbR . . . . .                                                                                                                                       | 42 |
| jj) oHG . . . . .                                                                                                                                       | 43 |
| kk) KG . . . . .                                                                                                                                        | 45 |
| ll) PartG . . . . .                                                                                                                                     | 45 |
| mm) EWIV . . . . .                                                                                                                                      | 45 |
| b) Beschluss als Abstimmungsvorgang (Testfrage 2) . . . . .                                                                                             | 46 |
| aa) Beschluss als tatsächliche Abstimmung, die sich aus einzelnen<br>Stimmen zusammensetzt und die jeweils erforderliche Mehrheit<br>erreicht . . . . . | 46 |
| (1) Aktiengesellschaft, KGaA, Societas Europaea (SE) . . . . .                                                                                          | 46 |
| (2) GmbH . . . . .                                                                                                                                      | 49 |
| (3) Eingetragener Verein (eV), Stiftung . . . . .                                                                                                       | 50 |
| (4) Eingetragene Genossenschaft (eG) . . . . .                                                                                                          | 51 |
| (5) Wohnungseigentümergeinschaft . . . . .                                                                                                              | 52 |
| (6) GbR, oHG, KG, PartG . . . . .                                                                                                                       | 53 |
| (7) EWIV . . . . .                                                                                                                                      | 54 |
| bb) Stimmabgabe in Bezug auf einen Beschlussantrag . . . . .                                                                                            | 54 |
| (1) Gesetzliches Einberufungserfordernis . . . . .                                                                                                      | 55 |
| (2) Beschlussantrag implizit vorausgesetzt . . . . .                                                                                                    | 56 |
| cc) Beschluss als tatsächliche Abstimmung abzugrenzen von<br>weiteren Akten des Entscheidungsprozesses bzw. dessen<br>Umsetzung . . . . .               | 57 |
| (1) Aktiengesellschaft . . . . .                                                                                                                        | 57 |
| (2) KGaA . . . . .                                                                                                                                      | 58 |
| (3) Societas Europaea (SE) . . . . .                                                                                                                    | 59 |
| (4) GmbH . . . . .                                                                                                                                      | 60 |
| (5) Eingetragener Verein (eV), Stiftung . . . . .                                                                                                       | 61 |
| (6) Eingetragene Genossenschaft (eG) . . . . .                                                                                                          | 61 |
| (7) Wohnungseigentümergeinschaft . . . . .                                                                                                              | 62 |
| (8) GbR, oHG, KG, PartG . . . . .                                                                                                                       | 63 |
| (9) EWIV . . . . .                                                                                                                                      | 63 |
| c) Verbindlichkeitskriterien (Testfrage 3) . . . . .                                                                                                    | 63 |
| aa) Teilnahmemöglichkeit . . . . .                                                                                                                      | 64 |
| bb) Erreichen der erforderlichen Mehrheit . . . . .                                                                                                     | 65 |
| d) Rechtsfolgendifferenzierung (Testfrage 4) . . . . .                                                                                                  | 65 |
| aa) Aktiengesellschaft, KGaA, Societas Europaea (SE) . . . . .                                                                                          | 65 |
| bb) GmbH . . . . .                                                                                                                                      | 66 |
| cc) Eingetragener Verein (eV), Stiftung . . . . .                                                                                                       | 67 |
| dd) Eingetragene Genossenschaft (eG) . . . . .                                                                                                          | 68 |
| ee) Wohnungseigentümergeinschaft . . . . .                                                                                                              | 68 |
| ff) GbR, oHG, KG, PartG, EWIV . . . . .                                                                                                                 | 68 |

|                                                                                                                                  |     |
|----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| e) Zwischenergebnis und Folgerungen                                                                                              | 68  |
| 3. Einheitliches Begriffsverständnis und einheitliche Funktion der<br>»Willensbildung«                                           | 70  |
| II. Einheitlicher Beschlussstatbestand; rechtsformübergreifender Minimalkonsens<br>eines wirksamen Beschlusses                   | 71  |
| III. Beschluss als Rechtsgeschäft eigener Art                                                                                    | 72  |
| 1. Beschluss keine Willenserklärung                                                                                              | 76  |
| 2. Beschluss als Rechtsgeschäft sui generis                                                                                      | 77  |
| a) Keine Ausnahme einstimmiger Vertragsänderungen aus dem<br>Beschlussbegriff                                                    | 77  |
| b) Beschluss kein Vertrag                                                                                                        | 79  |
| IV. Ergebnis und Gang der weiteren Untersuchung                                                                                  | 84  |
| <i>B. Der fehlerhafte Beschluss</i>                                                                                              | 85  |
| I. Fehlerhaftigkeit der einzelnen Stimme                                                                                         | 85  |
| 1. Fehlerquellen                                                                                                                 | 86  |
| 2. Auswirkungen auf den Beschluss                                                                                                | 87  |
| II. Fehlerhaftigkeit des Beschlusses                                                                                             | 88  |
| III. Nicht- und Scheinbeschlüsse                                                                                                 | 89  |
| IV. Wirkungslose Beschlüsse                                                                                                      | 90  |
| V. Unwirksame Entscheidungen                                                                                                     | 91  |
| VI. Fokussierung auf den fehlerhaften Beschluss im Personengesellschaftsrecht                                                    | 92  |
| <i>C. Rechtsfolgen des fehlerhaften Beschlusses: Friktionen des<br/>    Nichtigkeitsgrundsatzes</i>                              | 93  |
| I. Mögliche Fehlerfolgen und Begriffsklärungen nach der Rechtsgeschäftslehre                                                     | 93  |
| II. Nichtigkeit i. S. der Rechtsgeschäftslehre (Rechtsprechung und h. M.)                                                        | 95  |
| III. Friktionen des Nichtigkeitsgrundsatzes                                                                                      | 96  |
| 1. Begründungsdefizit                                                                                                            | 97  |
| 2. Keine Nichtigkeit als generelle Fehlerfolge auf Basis eines<br>realwissenschaftlichen Verständnisses                          | 101 |
| a) »Formelle« Fehler                                                                                                             | 101 |
| b) »Inhaltliche« Fehler                                                                                                          | 102 |
| c) Zwischenergebnis                                                                                                              | 103 |
| 3. Nichtigkeit aufgrund der Vorschriften der allgemeinen<br>Rechtsgeschäftslehre                                                 | 103 |
| a) Nichtigkeitsanordnung des § 134 BGB                                                                                           | 103 |
| b) Nichtigkeitsanordnung des § 138 BGB                                                                                           | 105 |
| c) Nichtigkeitsanordnung des § 125 BGB                                                                                           | 106 |
| <i>D. Schlussfolgerungen</i>                                                                                                     | 107 |
| <b>Kapitel 3 Entwicklung eines allgemeinen Beschlussmängelrechts</b>                                                             | 109 |
| <i>A. Rechtsformübergreifendes Verständnis vom Beschluss als verbindlichem<br/>    Legitimations- und Steuerungsakt</i>          | 110 |
| <i>B. Einheitlichkeit der Mitgliedschaft</i>                                                                                     | 110 |
| <i>C. Dogmatischer Anknüpfungspunkt: Mitgliedschaftliches Recht auf gesetztes-<br/>    und statutenkonforme Beschlussfassung</i> | 113 |

|      |                                                                                                                                                               |     |
|------|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| I.   | Herleitung                                                                                                                                                    | 113 |
| 1.   | Personengesellschaften                                                                                                                                        | 117 |
| a)   | Rechtsfähigkeit der Personengesellschaft                                                                                                                      | 118 |
| b)   | Betonung der schuldvertraglichen Ebene                                                                                                                        | 118 |
| c)   | Betonung der organisationsrechtlichen Ebene                                                                                                                   | 120 |
| d)   | Partielle Beschlusszurechnung bei Personen(handels)gesellschaften                                                                                             | 126 |
| aa)  | Vertrags- und Grundlagenbeschlüsse                                                                                                                            | 127 |
| bb)  | Geschäftsführungsbeschlüsse                                                                                                                                   | 129 |
| 2.   | Körperschaften                                                                                                                                                | 132 |
| a)   | Anspruch gegen die Gesellschaft bei originärem Erwerb der Mitgliedschaft in einer bestehenden Körperschaft                                                    | 133 |
| b)   | Anspruch gegen die Gesellschaft bei originärem Erwerb der Mitgliedschaft als Gründungsmitglied                                                                | 135 |
| c)   | Anspruch gegen die Gesellschaft bei derivativem Erwerb der Mitgliedschaft                                                                                     | 140 |
| II.  | Umfang                                                                                                                                                        | 140 |
| 1.   | Recht auf gesetzes- und statutenkonforme Beschlussfassung                                                                                                     | 140 |
| 2.   | Verbandsimmanente Begrenzungen                                                                                                                                | 141 |
| III. | Zwischenergebnis                                                                                                                                              | 143 |
| IV.  | Verwirklichung des Rechts auf gesetzes- und statutenkonforme Beschlussfassung                                                                                 | 144 |
| 1.   | Aufhebungsanspruch                                                                                                                                            | 145 |
| a)   | Keine Vollstreckbarkeit gegenüber der Gesellschaft                                                                                                            | 145 |
| b)   | Vollstreckung gegenüber den Mitgesellschaftern auf nicht die Geschäftsführung betreffende Beschlüsse in der gesetzestypischen Personengesellschaft beschränkt | 146 |
| c)   | Keine abweichende Beurteilung bei kompetenzwidrigem Geschäftsführerhandeln                                                                                    | 148 |
| d)   | Keine standardisierte Durchsetzung des Anspruchs auf Beschlussaufhebung durch Anfechtungserklärung oder Beschlussmängelklage                                  | 150 |
| e)   | Zwischenergebnis                                                                                                                                              | 154 |
| 2.   | Beschränkung der Verbindlichkeitswirkung des Beschlusses                                                                                                      | 154 |
| a)   | Interne und generelle Nichtigkeit                                                                                                                             | 155 |
| b)   | Beschränkte und unbeschränkte Unwirksamkeit                                                                                                                   | 156 |
| c)   | Relative Unwirksamkeit                                                                                                                                        | 157 |
| d)   | Bewertung: Verbindlichkeitswirkung des Beschlusses nur einheitlich im Innen- und Außenverhältnis zu beurteilen                                                | 158 |
| aa)  | Relative Unwirksamkeit                                                                                                                                        | 158 |
| bb)  | Interne und generelle Nichtigkeit                                                                                                                             | 160 |
| cc)  | Beschränkte und unbeschränkte Unwirksamkeit                                                                                                                   | 161 |
| e)   | Verwirklichung i. S. einer Einwendung                                                                                                                         | 162 |
| aa)  | Personengesellschaftsrechtliche Exemplifizierung                                                                                                              | 162 |
| (1)  | Nichtige Beschlüsse                                                                                                                                           | 163 |
| (2)  | Dauerhaft unwirksame Entscheidung                                                                                                                             | 164 |
| (3)  | Schwebend unwirksame Entscheidung                                                                                                                             | 165 |
| (4)  | Nichtigkeit und Unwirksamkeit als Grobfilter                                                                                                                  | 166 |

|                                                                                                                                                    |     |
|----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| (5) Keine abweichende Beurteilung für von der Geschäftsführung ausgeschlossene Gesellschafter betreffs Geschäftsführungsbeschlüsse                 | 166 |
| (6) Keine abweichende Beurteilung unter Geltung des Mehrheitsprinzips                                                                              | 167 |
| bb) Körperschaftliche Exemplifizierung                                                                                                             | 167 |
| cc) Zwischenergebnis und Folgerung                                                                                                                 | 169 |
| D. <i>Entfaltung des allgemeinen Beschlussmängelrechts</i>                                                                                         | 170 |
| I. Materiell-rechtliche Betrachtung                                                                                                                | 171 |
| 1. Das Recht auf gesetzes- und statutenkonforme Beschlussfassung                                                                                   | 171 |
| 2. Drei Fehlerkategorien, die jeweils die Unwirksamkeit des Beschlusses bedingen                                                                   | 171 |
| II. Prozessuale Betrachtung                                                                                                                        | 172 |
| 1. Klagbarkeit und Klagerecht der Mitglieder                                                                                                       | 172 |
| 2. Feststellungsklage i. S. von § 256 ZPO als Beschlussmängelklage                                                                                 | 172 |
| 3. Feststellungsfähiges Rechtsverhältnis – Konkretisierung des Klagegegners                                                                        | 174 |
| 4. Feststellungsinteresse                                                                                                                          | 175 |
| 5. Klageerfordernis, Klagefrist, gerichtliche Zuständigkeit                                                                                        | 176 |
| 6. Bindungswirkung und keine Rechtskrafterstreckung                                                                                                | 176 |
| 7. Geltendmachung eines Beschlussfehlers durch Organe oder einen Organwalter, der nicht Mitglied der Personenmehrheit ist, und Dritte              | 176 |
| E. <i>Vergleich der Mechanismen des allgemeinen Beschlussmängelrechts mit dem von Rechtsprechung und h. M. praktizierten Nichtigkeitsgrundsatz</i> | 178 |
| I. Fehlerfolge                                                                                                                                     | 178 |
| II. Prozessuale Durchsetzung eines Beschlussmangels                                                                                                | 179 |
| <b>Kapitel 4 Schlussfolgerungen für das Beschlussmängelrecht in der Personengesellschaft</b>                                                       | 181 |
| A. <i>Keine umfassende Praxisgerechtigkeit des allgemeinen Beschlussmängelrechts</i>                                                               | 182 |
| I. Materiell-rechtliche Schwächen                                                                                                                  | 182 |
| 1. Kein Begründungsdefizit der fehlenden Bindungswirkung des Beschlusses                                                                           | 182 |
| 2. Generelle Fehlerfolge Unwirksamkeit                                                                                                             | 182 |
| 3. Zeitlich unbegrenzte Wirkung der Fehlerfolge                                                                                                    | 183 |
| II. Prozessuale Schwächen                                                                                                                          | 184 |
| 1. Bestimmung des Klagegegners                                                                                                                     | 184 |
| 2. Klagefrist                                                                                                                                      | 186 |
| 3. Feststellungsinteresse                                                                                                                          | 186 |
| 4. Bindungswirkung des Urteils                                                                                                                     | 187 |
| a) Beschlussmängelstreit inter socios                                                                                                              | 187 |
| b) Beschlussmängelstreit im Verhältnis Gesellschafter ./s. Gesellschaft                                                                            | 189 |
| c) Streitverkündung nicht erforderlich                                                                                                             | 189 |
| d) Zwischenergebnis                                                                                                                                | 190 |

|      |                                                                                                                                          |     |
|------|------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| B.   | <i>Abweichungen vom allgemeinen Beschlussmängelrecht – Institutionenbildung auf Grundlage des Anfechtungsmodells</i> . . . . .           | 191 |
| I.   | Anfechtungsrecht: Ausgleich zwischen Legalität und Funktionsfähigkeit der Gesellschaft; Geltung des Mehrheitsprinzips . . . . .          | 194 |
|      | 1. Sicherung der Legalität und Funktionsfähigkeit wegen der Geltung des Mehrheitsprinzips . . . . .                                      | 194 |
|      | 2. Rechtsvergleichende Schlaglichter . . . . .                                                                                           | 200 |
|      | 3. Folgerung: Interessenausgleichende Funktion des Anfechtungsrechts bei Beschlussfassung nach dem Mehrheitsprinzip . . . . .            | 201 |
| II.  | Inhaltsbestimmung des Anfechtungsmodells . . . . .                                                                                       | 202 |
|      | 1. Anfechtbarer Beschluss vorläufig wirksam . . . . .                                                                                    | 203 |
|      | 2. Anfechtungsklageerfordernis . . . . .                                                                                                 | 205 |
|      | 3. Zeitliche Befristung . . . . .                                                                                                        | 205 |
|      | 4. Kläger und Beklagte . . . . .                                                                                                         | 206 |
|      | 5. Inter omnes- und ex tunc-Wirkung eines Urteils . . . . .                                                                              | 206 |
|      | 6. Weitere Regelungsmechanismen nicht gemeinsame Schnittmenge . . . . .                                                                  | 207 |
|      | 7. Zwischenergebnis: Merkmale eines Anfechtungsmodells . . . . .                                                                         | 208 |
| III. | Parallelen von allgemeinem Beschlussmängelrecht und Anfechtungsmodell . . . . .                                                          | 208 |
| IV.  | Unterschiede von allgemeinem Beschlussmängelrecht und Anfechtungsmodell . . . . .                                                        | 209 |
| V.   | Sachgerechtigkeit der generellen Fehlerfolge Unwirksamkeit . . . . .                                                                     | 209 |
|      | 1. Realwissenschaftliche Unterscheidung zwischen unverbindlicher und verbindlicher Entscheidung . . . . .                                | 210 |
|      | 2. Sachgerechtigkeit einer Institutionenbildung – Übernahme der Unterscheidung von anfechtbarem und nichtigem Beschluss . . . . .        | 211 |
|      | a) Keine Anknüpfung allein an Rechtsform und Rechtsfähigkeit der Gesellschaft . . . . .                                                  | 212 |
|      | b) Rechtssicherheit – Mixtum compositum . . . . .                                                                                        | 213 |
|      | c) Realstruktur der Gesellschaft ihrerseits definitionsbedürftig . . . . .                                                               | 213 |
|      | d) Keine Bedeutung der Außenrelevanz . . . . .                                                                                           | 214 |
|      | e) Kein Schutz »zukünftiger« Mitglieder . . . . .                                                                                        | 216 |
|      | f) Beschlussgegenstand . . . . .                                                                                                         | 217 |
|      | g) Beschlussurheber; Rolle des Mitglieds in der Personengesellschaft . . . . .                                                           | 218 |
|      | aa) Persönliche Beziehungen zwischen den Gesellschaftern . . . . .                                                                       | 218 |
|      | bb) Haftungsverhältnisse . . . . .                                                                                                       | 222 |
|      | cc) Stimmgewicht . . . . .                                                                                                               | 223 |
|      | dd) Förmlichkeit des Beschlussverfahrens . . . . .                                                                                       | 224 |
|      | ee) Mehrheitsprinzip . . . . .                                                                                                           | 224 |
|      | h) Zwischenergebnis . . . . .                                                                                                            | 226 |
|      | 3. Zwischenergebnis: Anfechtungsmodell als sachgerechte Lösung im Falle der dem Mehrheitsprinzip folgenden Beschlusszurechnung . . . . . | 227 |
| VI.  | In Sonderheit: Das Anfechtungsklageerfordernis . . . . .                                                                                 | 228 |
|      | 1. Privatautonome Gestaltung des Gesellschaftsverhältnisses in Relation zur Rechtssicherheit . . . . .                                   | 229 |
|      | 2. Keine Relevanz des Beschlussgegenstands . . . . .                                                                                     | 232 |
|      | 3. Keine Relevanz der personalistischen Struktur . . . . .                                                                               | 234 |
|      | 4. Negatorischer Charakter des Klageerfordernisses . . . . .                                                                             | 234 |
|      | 5. Konsensuale Konfliktbewältigung weiter möglich . . . . .                                                                              | 237 |

|                                                                                                                     |     |
|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| 6. Keine unbillige Parteirollenverteilung . . . . .                                                                 | 238 |
| 7. Zwischenergebnis . . . . .                                                                                       | 240 |
| VII. Befristung der Mangelbeachtlichkeit . . . . .                                                                  | 241 |
| 1. Gesetzlicher Normenbestand und rechtsvergleichende Schlaglichter . . . . .                                       | 241 |
| 2. Meinungsstand im GmbH-Recht . . . . .                                                                            | 242 |
| 3. Interessenbewertung im Personengesellschaftsrecht . . . . .                                                      | 243 |
| a) Monatsfrist als Mindestfrist . . . . .                                                                           | 243 |
| b) Ablehnung einer flexiblen Frist . . . . .                                                                        | 244 |
| c) Konturierung einer starren Frist . . . . .                                                                       | 246 |
| d) Bedeutung der Hemmung des Fristlaufs . . . . .                                                                   | 247 |
| e) Beginn des Fristlaufs . . . . .                                                                                  | 250 |
| f) Keine Höchstfrist in Anlehnung an § 242 Abs. 2 AktG . . . . .                                                    | 255 |
| 4. Zwischenergebnis . . . . .                                                                                       | 256 |
| VIII. Der richtige Klagegegner . . . . .                                                                            | 256 |
| 1. Status quo: Gesellschaft als Beklagte im Falle der Beschlusszurechnung . . . . .                                 | 256 |
| 2. Fortentwicklung: Generelle Passivlegitimation der Gesellschaft . . . . .                                         | 256 |
| 3. Zwischenergebnis . . . . .                                                                                       | 262 |
| C. <i>Eckpunkte eines reformierten Beschlussmängelrechts der Personengesellschaft</i> . . . . .                     | 263 |
| I. Anfechtungsmodell für der Gesellschaft zugerechnete Beschlüsse . . . . .                                         | 263 |
| 1. Unwirksame und anfechtbare Beschlüsse . . . . .                                                                  | 263 |
| 2. Prozessuale Verwirklichung . . . . .                                                                             | 266 |
| II. Feststellungsklage für nicht der Gesellschaft zugerechnete Beschlüsse . . . . .                                 | 267 |
| III. Passivlegitimation, Rechtskrafterstreckung und Dispositivität . . . . .                                        | 268 |
| <b>Kapitel 5 Bewertung des MoPeG</b> . . . . .                                                                      | 269 |
| A. <i>Das Beschluss(mängel)recht nach dem MoPeG</i> . . . . .                                                       | 270 |
| I. Beschlussfassung der Personengeschafter . . . . .                                                                | 270 |
| 1. Rechtsnatur des Beschlusses – Rechtsgeschäft sui generis . . . . .                                               | 270 |
| 2. Social Decision Scheme: Einstimmigkeitsprinzip und Stimmkraft . . . . .                                          | 270 |
| 3. Gesellschafterversammlung und Beschlussfeststellung . . . . .                                                    | 271 |
| II. Beschlussmängelrecht nur für die Personenhandelsgesellschaften . . . . .                                        | 272 |
| 1. GbR . . . . .                                                                                                    | 272 |
| 2. Personenhandelsgesellschaften . . . . .                                                                          | 272 |
| a) Unterscheidung zwischen anfechtbarem und nichtigem Beschluss . . . . .                                           | 272 |
| b) Prozessuale Ausgestaltung des Beschlussmängelrechts . . . . .                                                    | 272 |
| aa) Befristete Anfechtungsklage gegen die Gesellschaft . . . . .                                                    | 272 |
| bb) Nichtigkeitsklage . . . . .                                                                                     | 273 |
| c) Beschlussfeststellungsklage . . . . .                                                                            | 273 |
| B. <i>Vergleich des MoPeG mit den vorgeschlagenen Eckpunkten eines reformierten Beschlussmängelrechts</i> . . . . . | 274 |
| I. Anwendungsbereich eines Beschlussmängelrechts . . . . .                                                          | 274 |
| II. Der Gesellschaft zugerechnete Beschlüsse . . . . .                                                              | 274 |
| 1. Unterscheidung zwischen anfechtbarem und unwirksamem Beschluss . . . . .                                         | 274 |
| 2. Prozessuale Verwirklichung . . . . .                                                                             | 275 |
| III. Der Gesellschaft nicht zugerechnete Beschlüsse . . . . .                                                       | 275 |

|                                                          |            |
|----------------------------------------------------------|------------|
| C. Bewertung . . . . .                                   | 276        |
| I. Anwendungsbereich des Beschlussmängelrechts . . . . . | 276        |
| II. Ausgestaltung des Anfechtungsmodells . . . . .       | 278        |
| III. Feststellungsklage . . . . .                        | 279        |
| IV. Zusammenfassende Bewertung . . . . .                 | 279        |
| <b>Kapitel 6 Zusammenfassung . . . . .</b>               | <b>281</b> |
| <b>Abkürzungen . . . . .</b>                             | <b>285</b> |
| <b>Literatur . . . . .</b>                               | <b>291</b> |
| <b>Sachregister . . . . .</b>                            | <b>321</b> |