# Gesellschafter-vereinbarungen

Praxishandbuch mit Mustern

Von

**Dr. Ulrich-Peter Kinzl**
Rechtsanwalt und Steuerberater in Stuttgart

unter Mitarbeit von

**Dr. Martin Beutelmann, LL. M.**
Rechtsanwalt in Stuttgart

2021

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

C.H.BECK

Zitiervorschlag:
*Kinzl,* Gesellschaftervereinbarungen Kap. … Rn. …

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

**www.beck.de**

ISBN 978 3 406 65051 2

© 2021 Verlag C. H. Beck oHG
Wilhelmstraße 9, 80801 München
Druck und Bindung: Westermann Druck Zwickau GmbH,
Crimmitschauer Straße 43, 08058 Zwickau
Satz und Umschlaggestaltung: Druckerei C. H. Beck Nördlingen

$CO_2$ neutral
chbeck.de/nachhaltig

Gedruckt auf säurefreiem, alterungsbeständigem Papier
(hergestellt aus chlorfrei gebleichtem Zellstoff)

# Vorwort

Gesellschaftervereinbarungen spielen in der Praxis eine große Rolle. Sie sind bei nahezu jeder Rechtsform und bei nahezu jeder Gesellschaft anzutreffen, bieten sie doch aus Sicht der Beteiligten den geeigneten Ort für Absprachen, die die Gesellschafter oder ein Teil der Gesellschafter außerhalb des Gesellschaftsvertrages treffen wollen. Die Gründe hierfür sind so mannigfach wie die Regelungsinhalte. Allen solchen Vereinbarungen ist gemein, dass sie Bezug zur Gesellschaft und zum Gesellschaftsverhältnis haben und dieses oftmals maßgeblich beeinflussen, wenn nicht sogar überlagern. Trotz dieser ausgesprochen weiten Verbreitung solcher Nebenvereinbarungen fand sich bislang keine zusammenhängende und in sich geschlossene Abhandlung der mit ihnen verbundenen Rechtsfragen. Das vorliegende Buch greift die praxisrelevanten Themen rund um solche Vereinbarungen auf, stellt die rechtstheoretischen Zusammenhänge her und gibt Formulierungsvorschläge.

Das Werk ist in fünf Teile untergliedert: In einem ersten Teil werden die allgemeinen, auf schuldrechtliche Nebenvereinbarungen anwendbaren Rechtsgrundsätze behandelt, etwa zu Bindungswirkung, Satzungsüberlagerung und Auslegung. Gegenstand des zweiten Teils sind konkrete, in der Rechtspraxis häufig anzutreffende Regelungsgegenstände von Gesellschaftervereinbarungen, beispielsweise Stimmbindungen und Abreden über die Besetzung von Gesellschaftsorganen. Sodann folgt eine kurze Betrachtung möglicher steuerlicher Auswirkungen, die sowohl vorteilhaft als auch nachteilig sein können. Im vierten Teil geht es um kartellrechtliche Aspekte schuldrechtlicher Gesellschafterabsprachen, während im fünften Teil ein komplettes Vertragsmuster die Darstellung schließt.

Die Kartellrechtskapitel hat Herr RA Dr. Martin *Beutelmann,* LL. M. unter Mitarbeit von Herrn RA Dr. Johannes *Scherzinger,* LL. M. verfasst. Die Herren Rechtsanwälte Johannes *Gugel,* Dr. Stefan *Reuter,* LL. M., Maître en droit, und Dr. Max *Kleissler* haben zu anderen Teilen wertvolle Unterstützung geleistet. Allen Genannten gilt mein aufrichtiger Dank.

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

Stuttgart, im Herbst 2020 *Dr. Ulrich-Peter Kinzl*

# Inhaltsübersicht


Vorwort ..... V
Verzeichnis der Formulierungsmuster ..... XXVII
Abkürzungsverzeichnis ..... XXIX

**A. Allgemeiner Teil** ..... 1
**Kapitel 1. Bedeutung und Gegenstand der Nebenabrede** ..... 1
**Kapitel 2. Einführung: Zulässigkeit und Risiken von Nebenabreden** ..... 9
**Kapitel 3. Publizität von Nebenabreden; Transparenzregister** ..... 11
§ 1 Einleitung; Grundsatz ..... 11
§ 2 Publizität durch Transparenzregister ..... 11
**Kapitel 4. Überblick über die auf schuldrechtliche Nebenabreden anwendbaren Rechtsgrundsätze** ..... 27
§ 3 Vertragsschluss, Vertragsparteien und Wirkung zugunsten Dritter ..... 27
§ 4 Auslegung, §§ 133, 157 BGB ..... 29
§ 5 Wegfall der Geschäftsgrundlage, § 313 BGB ..... 29
§ 6 Leistungsstörungen, Willensmängel und Grundsätze über die fehlerhaften Gesellschaft ..... 30
§ 7 Recht der Allgemeinen Geschäftsbedingungen ..... 30
§ 8 Anwendung der Vorschriften über die Gesellschaft bürgerlichen Rechts ..... 30
**Kapitel 5. Unterschiede und Abgrenzung von Satzung und Gesellschaftsvertrag auf der einen und Nebenvereinbarung auf der anderen Seite** ..... 31
§ 9 Satzung einer Kapitalgesellschaft und Nebenabrede ..... 31
§ 10 Wechselwirkungen von Nebenabrede und Satzung ..... 41
§ 11 Nebenabreden und Personengesellschaftsvertrag ..... 43
**Kapitel 6. Satzungsüberlagernde Nebenabreden** ..... 46
§ 12 Problemstellung ..... 46
§ 13 Trennungsprinzip und grundsätzliches Verhältnis zwischen Satzung und Nebenabrede ..... 46
§ 14 Durchbrechungen des Trennungsprinzips ..... 47
**Kapitel 7. Umdeutung von Gesellschafterbeschlüssen in schuldrechtliche Nebenvereinbarungen** ..... 53
§ 15 Rechtsprechung ..... 53
§ 16 Satzungsdurchbrechende Beschlüsse ..... 55
§ 17 Umdeutung in schuldrechtliche Nebenvereinbarung ..... 57
§ 18 Schuldrechtliche Vereinbarung eines zustandsbegründenden, satzungsdurchbrechenden Inhalts und zur satzungsdurchbrechenden Beschlussfassung ..... 60
**Kapitel 8. Formbedürftigkeit von Nebenabreden** ..... 62
§ 19 Grundsatz der Formfreiheit ..... 62
§ 20 Ausnahme vom Grundsatz der Formfreiheit: Formbedürftige Nebenabreden 62
**Kapitel 9. Nebenvereinbarungen als Gesellschaftsverträge einer Gesellschaft bürgerlichen Rechts** ..... 66
§ 21 Zustandekommen des Gesellschaftsverhältnisses ..... 66
§ 22 Innengesellschaft ..... 68
§ 23 Fehlerhafte Gesellschaft ..... 69
§ 24 Fehlerhafte Vertragsänderungen ..... 71
§ 25 Beendigungstatbestände der Nebenvereinbarung bei Begründung eines Gesellschaftsverhältnisses ..... 74


beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

**Kapitel 10. AGB-rechtliche Inhaltskontrolle nach §§ 307 ff. BGB** ..... 75
§ 26 Auslegung ..... 75
§ 27 Abgrenzung von Nebenabreden ..... 78
**Kapitel 11. Verhältnis zwischen gesellschafterlicher Treuepflicht und Nebenvereinbarungen** ..... 81
§ 28 Einführung: Rechtsnatur der Treuepflicht, Anwendungsbereich und Inhalt . 81
§ 29 Konkretisierung der Treuepflicht durch außerstatutarische Abreden ..... 82
§ 30 Treuepflichtverletzung bei Abschluss oder Erfüllung einer Nebenabrede .... 84
**Kapitel 12. Unwirksamkeitstatbestände** ..... 86
§ 31 Nichtigkeit gemäß §§ 134, 138 BGB sowie wegen Verstoßes gegen die Treuepflicht ..... 86
§ 32 Nichtigkeit wegen Verstoßes gegen den Gesellschaftsvertrag oder gesellschaftsrechtliche Prinzipien ..... 94
§ 33 Grenzziehung zwischen Nebenabrede und Verbandssouveränität ..... 96
§ 34 Einräumung von Sonderrechten ..... 98
§ 35 Verstoß gegen Gleichbehandlungsgrundsatz ..... 98
§ 36 Verbot von Nebenvereinbarungen in Satzung ..... 101
§ 37 Vinkulierungs- und Höchststimmrechtsklauseln und Nebenvereinbarungen . 103
§ 38 Scheingeschäft ..... 104
§ 39 Rechtsfolgen bei Teil- oder Gesamtnichtigkeit der Nebenabrede ..... 104
**Kapitel 13. Konzernierung durch Nebenabreden** ..... 107
§ 40 Allgemeines ..... 107
§ 41 Schutz im faktischen Aktienkonzern ..... 108
§ 42 Schutz im faktischen GmbH-Konzern ..... 110
**Kapitel 14. Fernwirkungen** ..... 112
§ 43 Kapitalmarktrecht ..... 112
§ 44 Zurechnungsvorschriften nach AktG und HGB ..... 124
§ 45 Beschränkungen des Stimmrechts bei Aktiengesellschaften (§ 134 Abs. 1 S. 2, 3, 4 AktG) ..... 128
§ 46 Konzernabschluss (§ 290 Abs. 3 S. 1, 2 HGB) ..... 128
**Kapitel 15. Schutz vor Umgehung gesellschaftsvertraglicher Vinkulierungen und Höchststimmrechte durch Nebenabreden** ..... 129
§ 47 Einleitung ..... 129
§ 48 Vinkulierungsklauseln ..... 129
§ 49 Höchststimmrechte ..... 135
§ 50 Fazit ..... 138
**Kapitel 16. Gesellschaftervereinbarungen als verdeckte Beherrschungsverträge** ..... 139
§ 51 Persönliche und materielle Anforderungen an Unternehmensverträge ..... 139
§ 52 Formelle Voraussetzungen von Unternehmensverträgen ..... 141
§ 53 Änderung und Aufhebung von Unternehmensverträgen, §§ 295–298 AktG ..... 142
§ 54 Verdeckter Beherrschungsvertrag ..... 142
**Kapitel 17. Bindungswirkungen und Laufzeit** ..... 151
§ 55 Bindung nur der Vertragsparteien der Nebenabrede ..... 151
§ 56 Gesamt- und Einzelrechtsnachfolge ..... 153
§ 57 Laufzeit von Gesellschaftervereinbarungen ..... 160
**Kapitel 18. Erfüllung sowie präventive Absicherung der Erfüllung von Nebenvereinbarungen** ..... 162
§ 58 Erfüllungsanspruch ..... 162
§ 59 Schadenersatzanspruch ..... 163
§ 60 Absicherung des Erfüllungsanspruchs ..... 164

beckshop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

**Kapitel 19. Rechtsschutz** ... 167
§ 61 Hauptsache- und Eilverfahren vor staatlichen Gerichten ... 167
§ 62 Schiedsverfahren ... 173
§ 63 Mediation ... 176
§ 64 Zwangsvollstreckung ... 177
**Kapitel 20. Rechte der nicht an der Gesellschaftervereinbarung Beteiligten** ... 179
§ 65 Informations- und Auskunftsrechte kraft Gesetzes ... 179
§ 66 Auskunftsanspruch kraft Treuepflicht ... 183
§ 67 Offenlegungspflichten im Vorfeld eines Anteilserwerbs ... 184
§ 68 Kontrahierungszwang ... 185
**Kapitel 21. Kollisionsrecht und internationale Zuständigkeit** ... 187
§ 69 Kollisionsrecht ... 187
§ 70 Internationale Zuständigkeit ... 192

**B. Besonderer Teil** ... 195
**Kapitel 22. Stimmbindungsvereinbarung** ... 196
§ 71 Allgemeines ... 196
§ 72 Konsortialvertrag ... 205
§ 73 Verträge über die Bestellung von Aufsichtsratsmitgliedern und die Besetzung anderer Organe der Gesellschaft ... 211
§ 74 Absicherung der Mitgliedschaft im Stimmrechtspool bei Wechsel im Gesellschafterbestand ... 212
§ 75 Rechtsfolgen der vertragswidrigen Stimmabgabe ... 213
§ 76 Rechtsfolgen bei unwirksamer Stimmbindungsvereinbarung ... 213
§ 77 Prozessuale Durchsetzung ... 214
§ 78 Satzungsgestaltungen ... 214
§ 79 Laufzeit der Stimmbindungsvereinbarung ... 215
**Kapitel 23. Veräußerungsverbote, Veräußerungsrechte und Veräußerungspflichten** ... 217
§ 80 Veräußerungsverbote ... 217
§ 81 Mitveräußerungsrechte und -pflichten ... 221
**Kapitel 24. Bestellung und Abberufung von Mitgliedern des Leitungs- oder Aufsichtsorgans** ... 228
§ 82 Bestellung eines Geschäftsführers oder eines Vorstandsmitglieds ... 228
§ 83 Abberufung eines Geschäftsführers oder eines Vorstandsmitglieds ... 228
§ 84 Abreden über die Wahl von Aufsichtsratsmitgliedern ... 232
**Kapitel 25. Absprachen zur Finanzierung einer Gesellschaft** ... 234
§ 85 Zusage der künftigen Gewährung von Darlehen ... 234
§ 86 Schuldrechtliche Vereinbarungen über Kapitalbeschaffungsmaßnahmen ... 236
§ 87 Erlös- und Liquidationspräferenzen ... 249
§ 88 Verwässerungsschutzklauseln ... 253
**Kapitel 26. Vorhand- und Vorkaufsrechte; Andienungspflichten** ... 256
§ 89 Andienungsrechte (Verkaufsrecht; Put-Option) ... 257
§ 90 Andienungspflichten und Vorerwerbsrechte ... 261
§ 91 Aufgriffsrechte ... 265
§ 92 Vorkaufs- und Ankaufsrechte ... 266
§ 93 Formerfordernis ... 268
**Kapitel 27. Vereinbarungen über Unternehmensgegenstand und Geschäftstätigkeit** ... 270
**Kapitel 28. Gewinnverteilung** ... 272
§ 94 Gesetzliche Regelungen ... 272
§ 95 Nebenvereinbarungen ... 273

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

**Kapitel 29. Voraussetzung für ein Abfindungsguthaben** ... 276
§ 96 Beschluss des BGH vom 15.3.2010 – II ZR 4/09 ... 276
§ 97 Inhalt der schuldrechtlichen Vereinbarung über die Abfindung ... 277
**Kapitel 30. Grundvereinbarungen der Muttergesellschaften von Gemeinschaftsunternehmen** ... 279
§ 98 Die Grundvereinbarung ... 279
§ 99 Verhältnis von Grundvereinbarung und Satzung des Gemeinschaftsunternehmens ... 285
§ 100 Koordinierung der Laufzeit von Grundvereinbarung und Satzung des Gemeinschaftsunternehmens ... 287
§ 101 Konzernrechtliche Auswirkungen der Grundvereinbarung ... 287
**Kapitel 31. Beitragspflichten, Verlustübernahmen, Liquiditätszusagen, Patronatserklärungen, Garantieerklärungen** ... 289
§ 102 Beitragspflichten ... 289
§ 103 Verlustdeckungs- und Liquiditätszusagen ... 291
§ 104 Patronatserklärungen ... 294
§ 105 Garantieerklärungen ... 295
§ 106 Keine Formbedürftigkeit aufgrund von Schenkungsvorschriften ... 295
**Kapitel 32. Das faktische Organ kraft schuldrechtlicher Nebenabrede** ... 296
§ 107 Einführung ... 296
§ 108 Einrichtung eines fakultativen Gremiums ... 298
§ 109 Die Übertragung organschaftlicher Befugnisse auf einen schuldrechtlichen Beirat ... 299
§ 110 Schaffung eines schuldrechtlichen Beirats – Muster ... 303
**Kapitel 33. Pflicht zur Unterlassung von Wettbewerb** ... 306
§ 111 Einführung ... 306
§ 112 Wettbewerbsverbot kraft Treuepflicht aufgrund schuldrechtlicher Nebenabrede ... 306
§ 113 Schuldrechtliche Wettbewerbsverbote ... 308
§ 114 Folgen von Verstößen ... 312

**C. Steuerliche Auswirkungen schuldrechtlicher Nebenvereinbarungen** ... 314
**Kapitel 34. Erbschaftsteuerrecht** ... 314
**Kapitel 35. Untergang steuerlicher Verlustvorträge bei schädlichen Beteiligungserwerben nach §§ 8c, 8d KStG** ... 317
§ 115 Einführung ... 317
§ 116 Grundtatbestand zum Wegfall steuerlicher Verlustvorträge (§ 8c KStG) ... 319
§ 117 Rückausnahme durch Sanierungsklausel des § 8d KStG ... 321

**D. Kartellrecht und Gesellschaftervereinbarungen** ... 323
**Kapitel 36. Überblick über das Kartellrecht** ... 323
**Kapitel 37. Relevanz des Kartellrechts für Gesellschaftervereinbarungen** ... 324
**Kapitel 38. Das Verhältnis von Fusionskontrolle und Kartellverbot** ... 325
§ 118 Prinzip der Doppelkontrolle ... 325
§ 119 Unterschiedlicher Prüfungsumfang im Fusionskontrollverfahren ... 325
**Kapitel 39. Grundlagen der Fusionskontrolle** ... 327
§ 120 Relevanz, Organisation und Funktion der Fusionskontrolle ... 327
**Kapitel 40. Grundzüge der Fusionskontrolle** ... 329
§ 121 Anmeldepflichtige Vorhaben; Zusammenschlusstatbestände ... 329
§ 122 Bestehen einer Anmeldepflicht (Schwellenwerte) ... 334
§ 123 Ablauf des Fusionskontrollverfahrens ... 338
§ 124 Vollzugsverbot ... 344
§ 125 Überblick über materielle Kriterien der Prüfung ... 344

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

**Kapitel 41. Fusionskontrollpflicht bei typischen Inhalten von Gesellschaftervereinbarungen** ... 347
§ 126 Gemeinschaftsunternehmen und Fusionskontrolle ... 347
§ 127 Minderheitsbeteiligungen ... 350
§ 128 Sukzessiver Erwerb von Anteilen und Rechten ... 351
§ 129 Stimmbindungsvereinbarungen und Stimmrechtspools ... 351
§ 130 Optionsrechte ... 356
§ 131 Vorkaufsrechte ... 359
§ 132 Nutzungsrechte ... 360
§ 133 Sonderrechte für einzelne Gesellschafter ... 360
§ 134 „Passiver Kontrollerwerb" bei Kündigung von Gesellschaftervereinbarungen oder Ausscheiden von Gesellschaftern ... 361
§ 135 Treuhandverhältnisse ... 361
**Kapitel 42. Das Verbot wettbewerbsbeschränkender Vereinbarungen (Kartellverbot, Art. 101 AEUV, §§ 1 ff. GWB)** ... 363
§ 136 Begriff, Zweck und Reichweite des Kartellverbots ... 363
§ 137 Voraussetzungen des Kartellverbots ... 363
§ 138 Folgen eines Verstoßes gegen das Kartellverbot ... 369
**Kapitel 43. Kartellrechtliche Zulässigkeit der Gründung eines Gemeinschaftsunternehmens** ... 372
§ 139 Zum Begriff des Gemeinschaftsunternehmens ... 372
§ 140 Die Anwendung des Kartellverbots ... 372
§ 141 Abgrenzungshilfe: Kooperative und konzentrative Gemeinschaftsunternehmen ... 372
§ 142 Fallgruppen nach der Praxis des Bundeskartellamts ... 373
§ 143 Folgen der Anwendbarkeit des Kartellverbots ... 376
**Kapitel 44. Zulässigkeit typischer Klauseln in Gesellschaftervereinbarungen** ... 377
§ 144 Wettbewerbsverbote ... 377
§ 145 Abwerbeverbote ... 383
§ 146 Lizenzvereinbarungen ... 383
§ 147 Liefer- und Bezugsvereinbarungen ... 383
§ 148 Ergebnispools ... 384
§ 149 Informationsrechte/Informationsaustausch ... 384

**E. Gestaltungsmuster** ... 387
**Kapitel 46. Vollständiges Muster einer Beteiligungs- und Gesellschaftervereinbarung** ... 387
Präambel ... 388

**Sachverzeichnis** ... 405

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

# Inhaltsverzeichnis


Vorwort ..... V
Verzeichnis der Formulierungsmuster ..... XXVII
Abkürzungsverzeichnis ..... XXIX

**A. Allgemeiner Teil** ..... 1
**Kapitel 1. Bedeutung und Gegenstand der Nebenabrede** ..... 1
**Kapitel 2. Einführung: Zulässigkeit und Risiken von Nebenabreden** ..... 9
**Kapitel 3. Publizität von Nebenabreden; Transparenzregister** ..... 11
§ 1 Einleitung; Grundsatz ..... 11
§ 2 Publizität durch Transparenzregister ..... 11
I. Einleitung ..... 11
II. Anwendungsbereich ..... 12
1. Mitteilungspflichtige Vereinigung ..... 12
2. Wirtschaftlich Berechtigter ..... 12
3. Umfang der Mitteilungspflicht, jährliche Prüfungs- und Compliance-Pflichten ..... 13
4. Angabepflichtige ..... 14
5. Entfallen der Mitteilungspflicht (Meldefiktion) ..... 15
6. Sanktionen ..... 16
7. Einsichtnahme ..... 16
III. Bedeutung für schuldrechtliche Nebenvereinbarungen ..... 17
1. Wirtschaftlich Berechtigter aufgrund schuldrechtlicher Nebenvereinbarung ..... 17
2. Stimmbindungs- und Poolvereinbarungen ..... 18
3. Vereinbarungen zur Personalpolitik (Bestellung der Gesellschaftsorgane, etc.) ..... 19
4. Vereinbarungen zur Unternehmenspolitik ..... 20
5. Sonderrechte (Mehrstimmrecht, Vetorecht, Zustimmungsvorbehalt, etc.) ..... 20
6. Treuhand ..... 21
a) Gesellschaft als Treuhänder ..... 21
b) Natürliche Person als Treuhänder ..... 22
7. Unterbeteiligung und Nießbrauch ..... 23
8. Stille Beteiligung ..... 23
9. Sonstige Rechte (Vorerwerbsrechte, Gewinnverteilung) ..... 24
10. Wirtschaftliche Berechtigung aus sonstigen Gründen ..... 25
11. Keine zivilrechtliche Konsequenzen bei Verstoß gegen Meldepflicht ..... 25
**Kapitel 4. Überblick über die auf schuldrechtliche Nebenabreden anwendbaren Rechtsgrundsätze** ..... 27
§ 3 Vertragsschluss, Vertragsparteien und Wirkung zugunsten Dritter ..... 27
§ 4 Auslegung, §§ 133, 157 BGB ..... 29
§ 5 Wegfall der Geschäftsgrundlage, § 313 BGB ..... 29
§ 6 Leistungsstörungen, Willensmängel und Grundsätze über die fehlerhaften Gesellschaft ..... 30
§ 7 Recht der Allgemeinen Geschäftsbedingungen ..... 30
§ 8 Anwendung der Vorschriften über die Gesellschaft bürgerlichen Rechts ..... 30


beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

**Kapitel 5. Unterschiede und Abgrenzung von Satzung und Gesellschaftsvertrag auf der einen und Nebenvereinbarung auf der anderen Seite** ... 31
§ 9 Satzung einer Kapitalgesellschaft und Nebenabrede ... 31
I. Rechtsnatur von Satzung und Nebenabrede ... 32
1. Notwendig echte Satzungsbestandteile ... 33
2. Notwendig unechte Satzungsbestandteile ... 34
3. Zuordnung durch Ausübung des Gestaltungswahlrechts ... 34
II. Form von Satzung und Nebenabrede ... 36
III. Auslegung und Umdeutung von Satzung und Nebenabrede ... 37
1. Auslegung von Satzungen ... 37
2. Auslegung von Gesellschaftervereinbarungen ... 40
§ 10 Wechselwirkungen von Nebenabrede und Satzung ... 41
I. Berücksichtigung von Nebenabreden bei der Satzungsauslegung ... 41
II. Konkretisierung von Satzungsgeneralklauseln durch Gesellschaftervereinbarungen ... 42
III. Änderung und Bindungswirkung von Satzung und Nebenabrede ... 42
§ 11 Nebenabreden und Personengesellschaftsvertrag ... 43
**Kapitel 6. Satzungsüberlagernde Nebenabreden** ... 46
§ 12 Problemstellung ... 46
§ 13 Trennungsprinzip und grundsätzliches Verhältnis zwischen Satzung und Nebenabrede ... 46
§ 14 Durchbrechungen des Trennungsprinzips ... 47
I. Rechtsprechung ... 47
1. Urteil des BGH vom 20.1.1983 – II ZR 243/81 („Kerbnägel") ... 47
2. Urteil des BGH vom 27.10.1986 – II ZR 240/85 ... 48
3. Urteil des BGH vom 7.6.1993 – II ZR 81/92 ... 49
4. Urteil des OLG Stuttgart vom 7.2.2001 – 20 U 52/97 ... 50
II. Stellungnahme ... 51
**Kapitel 7. Umdeutung von Gesellschafterbeschlüssen in schuldrechtliche Nebenvereinbarungen** ... 53
§ 15 Rechtsprechung ... 53
§ 16 Satzungsdurchbrechende Beschlüsse ... 55
§ 17 Umdeutung in schuldrechtliche Nebenvereinbarung ... 57
I. Voraussetzungen der Umdeutung ... 57
II. Rechtsfolgen der Umdeutung ... 58
§ 18 Schuldrechtliche Vereinbarung eines zustandsbegründenden, satzungsdurchbrechenden Inhalts und zur satzungsdurchbrechenden Beschlussfassung ... 60
**Kapitel 8. Formbedürftigkeit von Nebenabreden** ... 62
§ 19 Grundsatz der Formfreiheit ... 62
§ 20 Ausnahme vom Grundsatz der Formfreiheit: Formbedürftige Nebenabreden ... 62
I. Verpflichtung zu Satzungsänderungen: Änderung unechter und echter Satzungsbestandteile ... 62
II. Besondere Formvorschriften ... 64
**Kapitel 9. Nebenvereinbarungen als Gesellschaftsverträge einer Gesellschaft bürgerlichen Rechts** ... 66
§ 21 Zustandekommen des Gesellschaftsverhältnisses ... 66
I. Voraussetzung für die Begründung einer Gesellschaft bürgerlichen Rechts ... 66
II. Unbeachtlichkeit von Negativklauseln ... 67
III. Mehrere Nebenabreden nebeneinander ... 68

beckshop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

§ 22 Innengesellschaft ..... 68
I. Innengesellschaft im weiteren Sinne ..... 69
II. Innengesellschaft im engeren Sinne ..... 69
§ 23 Fehlerhafte Gesellschaft ..... 69
§ 24 Fehlerhafte Vertragsänderungen ..... 71
I. Typische fehlerhafte Vertragsänderungen ..... 71
II. Rechtsfolge fehlerhafter Vertragsänderungen ..... 71
1. Diskussionsstand ..... 72
2. Insbesondere: Gesellschafterwechsel ..... 72
a) Beitritt ..... 73
b) Ausscheiden ..... 73
c) Kombination aus Beitritt und Ausscheiden ..... 73
d) Beitritt oder Ausscheiden Minderjähriger ..... 74
§ 25 Beendigungstatbestände der Nebenvereinbarung bei Begründung eines Gesellschaftsverhältnisses ..... 74
**Kapitel 10. AGB-rechtliche Inhaltskontrolle nach §§ 307 ff. BGB** ..... 75
§ 26 Auslegung ..... 75
I. Wortlaut ..... 75
II. Historie ..... 76
III. Systematik sowie Sinn und Zweck ..... 76
§ 27 Abgrenzung von Nebenabreden ..... 78
I. Nebenabrede begründet eine Gesellschaft bürgerlichen Rechts ..... 78
II. Kein Gesellschaftsverhältnis: Auslegung nach Vertragsgegenstand und Vertragsparteien ..... 78
III. Einzelfälle von Nebenabreden ..... 79
1. Depotstimmrechtsverträge ..... 79
2. Stimmrechtsverträge zwischen Gesellschafter ..... 79
3. Treuhandverträge ..... 79
4. Anteilsveräußerungen oder die Belastung von Anteilen mit Rechten Dritter ..... 80
5. Einlageleistungen, Nachschusspflichten und Milestone-Vereinbarungen ..... 80
**Kapitel 11. Verhältnis zwischen gesellschafterlicher Treuepflicht und Nebenvereinbarungen** ..... 81
§ 28 Einführung: Rechtsnatur der Treuepflicht, Anwendungsbereich und Inhalt ..... 81
§ 29 Konkretisierung der Treuepflicht durch außerstatutarische Abreden ..... 82
I. Nebenvereinbarung und Treuepflicht in der Aktiengesellschaft ..... 82
II. Nebenvereinbarung und Treuepflicht in der GmbH ..... 83
III. Verweis in der Satzung auf die Nebenabrede ..... 83
IV. Stellungnahme ..... 83
§ 30 Treuepflichtverletzung bei Abschluss oder Erfüllung einer Nebenabrede ..... 84
**Kapitel 12. Unwirksamkeitstatbestände** ..... 86
§ 31 Nichtigkeit gemäß §§ 134, 138 BGB sowie wegen Verstoßes gegen die Treuepflicht ..... 86
I. Einlagenrückgewähr ..... 86
II. Vereinbarungen über die Stimmrechtsausübung ..... 87
1. Stimmenkauf und treupflichtwidrige Stimmausübung ..... 87
2. Abgrenzung des rechtswidrigen Stimmenkaufs zur Stimmbündelung und zu Wahlabsprachen ..... 88
3. Nebenvereinbarung zur Umgehung eines Stimmverbotes ..... 89
4. Stimmbindung zu Gunsten der Verwaltung, § 136 Abs. 2 AktG ..... 89

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

a) Voraussetzungen des § 136 Abs. 2 AktG ... 89
aa) Bindung an Weisungen der Gesellschaft ... 89
bb) Bindung an Weisungen des Vorstands oder des Aufsichtsrats ... 90
cc) Bindung an Weisungen abhängiger Unternehmen ... 90
dd) Bindung an Abstimmungsvorschläge der Verwaltung ... 90
ee) Analoge Anwendung ... 90
b) Rechtsfolge des § 136 Abs. 2 AktG ... 91
c) Keine analoge Anwendung des § 136 Abs. 2 AktG auf Gesellschaften anderer Rechtsform ... 91
III. Verpflichtung zur unentgeltlichen Rückübertragung entgeltlich erworbener Aktien ... 92
IV. Knebelung ... 93
V. Treupflichtwidrigkeit der Nebenabrede ... 94
§ 32 Nichtigkeit wegen Verstoßes gegen den Gesellschaftsvertrag oder gesellschaftsrechtliche Prinzipien ... 94
§ 33 Grenzziehung zwischen Nebenabrede und Verbandssouveränität ... 96
§ 34 Einräumung von Sonderrechten ... 98
§ 35 Verstoß gegen Gleichbehandlungsgrundsatz ... 98
I. Gleichbehandlungsgrundsatz ... 98
II. Gleichbehandlungsgrundsatz und Nebenabreden ... 99
1. Keine Geltung des Gleichbehandlungsgrundsatzes für Nebenabreden ... 99
2. Verzicht auf Gleichbehandlungsgrundsatz durch Nebenabrede ... 100
§ 36 Verbot von Nebenvereinbarungen in Satzung ... 101
I. Wirksamkeit ... 101
1. Verbot in der Satzung einer GmbH ... 101
2. Verbot in der Satzung einer Aktiengesellschaft ... 101
II. Verstoßfolgen ... 102
§ 37 Vinkulierungs- und Höchststimmrechtsklauseln und Nebenvereinbarungen ... 103
§ 38 Scheingeschäft ... 104
§ 39 Rechtsfolgen bei Teil- oder Gesamtnichtigkeit der Nebenabrede ... 104
I. Variante 1: Nebenabrede begründete kein Gesellschaftsverhältnis bürgerlichen Rechts ... 104
II. Variante 2: Nebenabrede begründete ein Gesellschaftsverhältnis bürgerlichen Rechts ... 105
**Kapitel 13. Konzernierung durch Nebenabreden** ... 107
§ 40 Allgemeines ... 107
§ 41 Schutz im faktischen Aktienkonzern ... 108
§ 42 Schutz im faktischen GmbH-Konzern ... 110
**Kapitel 14. Fernwirkungen** ... 112
§ 43 Kapitalmarktrecht ... 112
I. Meldepflichten nach WpHG ... 112
1. Allgemeines zu §§ 33 ff. WpHG ... 112
2. Schuldrechtliche Nebenvereinbarungen und § 34 Abs. 2 S. 1 1. HS WpHG ... 116
3. Schuldrechtliche Nebenvereinbarungen und § 38 Abs. 1 WpHG ... 118
4. Inhalt und Form von Mitteilungen und Rechtsfolgen unterlassener Mitteilungen ... 120
II. Übernahmeangebot nach WpÜG ... 120
III. Insiderrecht ... 122
§ 44 Zurechnungsvorschriften nach AktG und HGB ... 124
I. Zurechnungen gemäß § 20 Abs. 1 (i. V. m. § 16 Abs. 4) AktG, § 20 Abs. 2 AktG ... 124

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

II. Mitteilungspflichten von Stimmrechtspools ..... 127
1. Stimmrechtspool als Innengesellschaft ohne eigenes Vermögen ..... 127
2. Stimmrechtspool als Aktionär ..... 127
3. Stimmrechtspool als Außengesellschaft ohne eigenes Vermögen ..... 127
§ 45 Beschränkungen des Stimmrechts bei Aktiengesellschaften (§ 134 Abs. 1 S. 2, 3, 4 AktG) ..... 128
§ 46 Konzernabschluss (§ 290 Abs. 3 S. 1, 2 HGB) ..... 128
**Kapitel 15. Schutz vor Umgehung gesellschaftsvertraglicher Vinkulierungen und Höchststimmrechte durch Nebenabreden** 129
§ 47 Einleitung ..... 129
§ 48 Vinkulierungsklauseln ..... 129
I. Aktiengesellschaft ..... 129
1. Allgemeines ..... 129
2. Umgehung der Vinkulierungsklausel durch Nebenabrede ..... 130
3. Rechtsfolge bei Verstoß gegen Vinkulierungsklausel ..... 131
II. GmbH ..... 132
1. Allgemeines ..... 132
2. Umgehung der Vinkulierungsklausel durch Nebenabrede ..... 133
3. Rechtsfolge bei Verstoß gegen Vinkulierungsklausel ..... 134
§ 49 Höchststimmrechte ..... 135
I. Aktiengesellschaft ..... 135
1. Allgemeines ..... 135
2. Umgehung der Höchststimmrechtsklausel durch Nebenabrede ..... 136
II. Gesellschaften mit beschränkter Haftung und Gesellschaften anderer Rechtsform ..... 137
§ 50 Fazit ..... 138
**Kapitel 16. Gesellschaftervereinbarungen als verdeckte Beherrschungsverträge** ..... 139
§ 51 Persönliche und materielle Anforderungen an Unternehmensverträge ..... 139
§ 52 Formelle Voraussetzungen von Unternehmensverträgen ..... 141
§ 53 Änderung und Aufhebung von Unternehmensverträgen, §§ 295–298 AktG . 142
§ 54 Verdeckter Beherrschungsvertrag ..... 142
I. Begriff ..... 142
II. Gesellschaftervereinbarungen als verdeckte Beherrschungsverträge ..... 143
III. Unwirksamkeit eines verdeckten Beherrschungsvertrages ..... 144
IV. Rechtsfolgen der Durchführung eines verdeckten Beherrschungsvertrages ..... 145
1. Lehre von der fehlerhaften Gesellschaft ..... 145
2. §§ 311 ff. AktG ..... 147
3. Analoge Anwendung der §§ 302 ff. AktG ..... 147
4. Grundsätze des qualifiziert faktischen Konzerns / existenzvernichtenden Eingriffs ..... 148
5. Stellungnahme ..... 149
**Kapitel 17. Bindungswirkungen und Laufzeit** ..... 151
§ 55 Bindung nur der Vertragsparteien der Nebenabrede ..... 151
I. Bindung inter partes ..... 151
II. Einbeziehung der Gesellschaft als Vertragspartei oder mittels Vertrages zu ihren Gunsten ..... 151
III. Keine Bindung der Gesellschaftsorgane ..... 152
IV. Hinweise für die Kautelarpraxis ..... 152
§ 56 Gesamt- und Einzelrechtsnachfolge ..... 153
I. Einzelrechtsnachfolge ..... 153
1. Gesonderte rechtsgeschäftliche Übernahme notwendig ..... 153

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

2. Konkludente Vertragsübernahme ... 153
3. Gleichlauf von Gesellschafterstellung und Partei der Nebenabrede ... 154
4. Schicksal des Altgesellschafters ... 156
II. Gesamtrechtsnachfolge ... 157
1. Gesamtrechtsnachfolge durch Erbschaft ... 157
2. Maßnahmen nach dem UmwG ... 158
§ 57 Laufzeit von Gesellschaftervereinbarungen ... 160
I. Ausschluss des ordentlichen Kündigungsrechts ... 160
II. Höchstgrenze für Ausschluss des ordentlichen Kündigungsrechts ... 160
III. Gestaltungsvarianten zur Harmonisierung der Laufzeiten von Nebenvereinbarung und Gesellschaftsvertrag ... 161
**Kapitel 18. Erfüllung sowie präventive Absicherung der Erfüllung von Nebenvereinbarungen** ... 162
§ 58 Erfüllungsanspruch ... 162
§ 59 Schadenersatzanspruch ... 163
I. Naturalrestitution ... 163
II. Schadenersatz in Geld ... 163
§ 60 Absicherung des Erfüllungsanspruchs ... 164
I. Kündigung des Vertragsbrüchigen oder Ausschluss aus der Sekundärgesellschaft ... 164
II. Ausschluss aus der Primärgesellschaft ... 164
III. Stimmrechtsvollmacht ... 165
IV. Vertragsstrafe ... 166
**Kapitel 19. Rechtsschutz** ... 167
§ 61 Hauptsache- und Eilverfahren vor staatlichen Gerichten ... 167
I. Hauptsacheverfahren vor staatlichen Gerichten ... 167
1. Erfüllungsklage ... 167
a) Zulässigkeit der Erfüllungsklage ... 167
b) Aktiv- und Passivlegitimation ... 167
c) Klageantrag (Stimmbindungsvereinbarung) ... 167
d) Rechtsschutzbedürfnis ... 168
2. Beschlussanfechtung ... 168
II. Einstweiliger Rechtsschutz vor staatlichen Gerichten ... 169
1. Einstweilige Verfügung ... 169
a) Allgemeines ... 169
b) Vollziehung eines abredewidrig gefassten Gesellschafterbeschlusses ... 170
c) Vorwegnahme der Hauptsache (Stimmbindungsvereinbarungen) ... 170
d) Keine Differenzierung zwischen Stimmabgabe und Unterlassen einer Stimmabgabe ... 170
e) Einstweilige Verfügung bei Verstößen gegen Stimmbindungsvereinbarung grundsätzlich zulässig ... 170
f) Verfügungsgrund (Fallgruppen) ... 172
g) Zusammentreffen von Beschlussfassung und Beschlussausführung ... 172
h) Beschlüsse von gravierender Bedeutung ... 172
2. Arrest ... 172
§ 62 Schiedsverfahren ... 173
I. Schiedsvereinbarung ... 173
II. Beschlussmängelstreitigkeiten / Durchbruch auf Ebene der Primärgesellschaft ... 175
III. Einstweiliger Rechtsschutz im Schiedsverfahren ... 176
§ 63 Mediation ... 176
§ 64 Zwangsvollstreckung ... 177


beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

**Kapitel 20. Rechte der nicht an der Gesellschaftervereinbarung Beteiligten** ... 179
§ 65 Informations- und Auskunftsrechte kraft Gesetzes ... 179
I. Aktiengesellschaft ... 179
1. Allgemeines ... 179
2. Angelegenheiten der Gesellschaft und Erforderlichkeit ... 180
3. Auskunftsverweigerung ... 181
4. Praktische Bedeutung ... 181
II. GmbH ... 181
1. Allgemeines ... 181
2. Angelegenheiten der Gesellschaft ... 182
3. Informationsinteresse des auskunftsbegehrenden Gesellschafters? ... 182
4. Auskunftsverweigerung ... 183
§ 66 Auskunftsanspruch kraft Treuepflicht ... 183
I. Auskunftsanspruch der Gesellschafter ... 183
II. Auskunftsanspruch der Gesellschaft ... 184
§ 67 Offenlegungspflichten im Vorfeld eines Anteilserwerbs ... 184
I. Schuldrechtlicher Auskunftsanspruch ... 184
II. Auskunftsanspruch kraft Treuepflicht ... 185
§ 68 Kontrahierungszwang ... 185
**Kapitel 21. Kollisionsrecht und internationale Zuständigkeit** ... 187
§ 69 Kollisionsrecht ... 187
I. Abgrenzung Vertrags- und Gesellschaftsstatut ... 187
II. Rechtsprechung ... 187
1. RG, Urt. v. 17.6.1939 – II 19/39 ... 187
2. BGH, Urt. v. 21.9.1995 – VII ZR 248/94 ... 187
III. Literatur ... 188
IV. Stellungnahme ... 189
V. Bestimmung des Vertragsstatuts ... 191
1. Subjektive Anknüpfung (Rechtswahl) ... 191
2. Objektive Anknüpfung ... 191
§ 70 Internationale Zuständigkeit ... 192
I. Beklagter hat seinen Wohnsitz in einem EU-Mitgliedstaat ... 192
1. Anwendungsbereich der EuGVVO ... 192
2. Gerichtsstand ... 192
II. Beklagter hat seinen Wohnsitz nicht in einem EU-Mitgliedstaat ... 193

**B. Besonderer Teil** ... 195
**Kapitel 22. Stimmbindungsvereinbarung** ... 196
§ 71 Allgemeines ... 196
I. Begriff und Motive ... 196
II. Rechtsnatur ... 197
1. Innengesellschaft bürgerlichen Rechts ... 197
2. Auftrag, Geschäftsbesorgungsvertrag ... 197
3. Vertragliche Nebenpflicht ... 197
4. Form ... 198
5. Zulässigkeit ... 198
a) Grundsatz ... 198
b) Fallgruppen ... 198
aa) Stimmbindung zwischen Gesellschaftern ... 199
bb) Stimmbindung gegenüber gesellschaftsfremden Dritten ... 199
cc) Stimmbindung gegenüber Gesellschaftsorganen ... 200

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

c) Grenzen der Stimmbindung ..... 201
aa) Stimmverbot des Berechtigten ..... 201
bb) Treuepflicht ..... 202
cc) Stimmenkauf ..... 202
dd) Kartellrecht ..... 205

§ 72 Konsortialvertrag ..... 205
I. Das Urteil des BGH vom 24.11.2008 – ..... 206
II. Das Urteil des BGH vom 13.6.1994 – ..... 207
III. Bewertung ..... 208
IV. Verfahrensregelungen zur Meinungsbildung im Konsortium und Stimmrechtsausübung ..... 210
§ 73 Verträge über die Bestellung von Aufsichtsratsmitgliedern und die Besetzung anderer Organe der Gesellschaft ..... 211
§ 74 Absicherung der Mitgliedschaft im Stimmrechtspool bei Wechsel im Gesellschafterbestand ..... 212
§ 75 Rechtsfolgen der vertragswidrigen Stimmabgabe ..... 213
I. Erfüllungsanspruch ..... 213
II. Schadenersatzanspruch ..... 213
III. Auswirkungen auf den gefassten Beschluss ..... 213
§ 76 Rechtsfolgen bei unwirksamer Stimmbindungsvereinbarung ..... 213
§ 77 Prozessuale Durchsetzung ..... 214
§ 78 Satzungsgestaltungen ..... 214
§ 79 Laufzeit der Stimmbindungsvereinbarung ..... 215
**Kapitel 23. Veräußerungsverbote, Veräußerungsrechte und Veräußerungspflichten** ..... 217
§ 80 Veräußerungsverbote ..... 217
I. Gesellschaften mit beschränkter Haftung ..... 217
1. Arten von Vinkulierungsklauseln ..... 217
2. Wirkung von Vinkulierungsklauseln und Nebenvereinbarungen ..... 219
II. Aktiengesellschaft ..... 220
§ 81 Mitveräußerungsrechte und -pflichten ..... 221
I. Mitverkaufsrechte („Tag-along"-Rechte) ..... 222
II. Mitverkaufspflichten („Drag-along"-Rechte) ..... 223
III. Regelungsstandort und Zulässigkeitsschranken ..... 224
IV. Formulierungsvorschläge ..... 226
1. Tag along-Klausel ..... 226
a) Variante 1: ..... 226
b) Variante 2: ..... 226
c) Variante 3: ..... 226
2. Drag along-Klausel ..... 227
a) Variante 1: ..... 227
b) Variante 2: ..... 227
**Kapitel 24. Bestellung und Abberufung von Mitgliedern des Leitungs- oder Aufsichtsorgans** ..... 228
§ 82 Bestellung eines Geschäftsführers oder eines Vorstandsmitglieds ..... 228
§ 83 Abberufung eines Geschäftsführers oder eines Vorstandsmitglieds ..... 228
I. Abberufung eines Geschäftsführers einer GmbH ..... 228
1. Vereinbarung über die Voraussetzungen einer Abberufung ..... 229
2. Stimmbindungsverträge ..... 230
II. Besonderheiten bei der Aktiengesellschaft ..... 231
§ 84 Abreden über die Wahl von Aufsichtsratsmitgliedern ..... 232

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

**Kapitel 25. Absprachen zur Finanzierung einer Gesellschaft** ..... 234
§ 85 Zusage der künftigen Gewährung von Darlehen ..... 234
§ 86 Schuldrechtliche Vereinbarungen über Kapitalbeschaffungsmaßnahmen .... 236
I. Verpflichtungen zur Kapitalerhöhung ..... 237
II. Unterlassung von Kapitalerhöhungen ..... 241
III. Korporative Regelungen zur Kapitalerhöhung ..... 241
IV. Übernahme der neuen Anteile ..... 241
V. Vereinbarung über schuldrechtliche Mehrleistungen (schuldrechtliches Agio) ..... 244
1. Besonderheiten bei der Aktiengesellschaft ..... 245
2. Schuldrechtliches Agio bei der GmbH ..... 247
VI. Genehmigtes Kapital ..... 247
1. Genehmigtes Kapital bei der Aktiengesellschaft ..... 248
2. Genehmigtes Kapital bei der GmbH ..... 249
§ 87 Erlös- und Liquidationspräferenzen ..... 249
§ 88 Verwässerungsschutzklauseln ..... 253
**Kapitel 26. Vorhand- und Vorkaufsrechte; Andienungspflichten** ..... 256
§ 89 Andienungsrechte (Verkaufsrecht; Put-Option) ..... 257
§ 90 Andienungspflichten und Vorerwerbsrechte ..... 261
§ 91 Aufgriffsrechte ..... 265
§ 92 Vorkaufs- und Ankaufsrechte ..... 266
§ 93 Formerfordernis ..... 268
**Kapitel 27. Vereinbarungen über Unternehmensgegenstand und Geschäftstätigkeit** ..... 270
**Kapitel 28. Gewinnverteilung** ..... 272
§ 94 Gesetzliche Regelungen ..... 272
§ 95 Nebenvereinbarungen ..... 273
**Kapitel 29. Voraussetzung für ein Abfindungsguthaben** ..... 276
§ 96 Beschluss des BGH vom 15.3.2010 – II ZR 4/09 ..... 276
§ 97 Inhalt der schuldrechtlichen Vereinbarung über die Abfindung ..... 277
**Kapitel 30. Grundvereinbarungen der Muttergesellschaften von Gemeinschaftsunternehmen** ..... 279
§ 98 Die Grundvereinbarung ..... 279
I. Formvorschriften ..... 280
II. Typischer Inhalt von Grundvereinbarungen ..... 280
1. Allgemeine Regelungen zum Unternehmenskonzept ..... 281
2. Auflösung einer Pattsituation (deadlock) ..... 281
a) Lösungsvarianten ..... 281
b) Deadlock-Klausel ..... 282
3. Exit-Optionen ..... 282
a) „Russian Roulette"-Klausel ..... 283
b) „Texan Shoot-out"-Klausel ..... 284
4. Erwerbsvorrechte ..... 284
5. Mitverkaufs- und Mitnahmerechte ..... 285
6. Sonstige Regelungen ..... 285
§ 99 Verhältnis von Grundvereinbarung und Satzung des Gemeinschaftsunternehmens ..... 285
§ 100 Koordinierung der Laufzeit von Grundvereinbarung und Satzung des Gemeinschaftsunternehmens ..... 287
§ 101 Konzernrechtliche Auswirkungen der Grundvereinbarung ..... 287
**Kapitel 31. Beitragspflichten, Verlustübernahmen, Liquiditätszusagen, Patronatserklärungen, Garantieerklärungen** ..... 289
§ 102 Beitragspflichten ..... 289

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

§ 103 Verlustdeckungs- und Liquiditätszusagen ... 291
I. Verlustdeckungszusage ... 291
II. Liquiditätszusage ... 292
§ 104 Patronatserklärungen ... 294
§ 105 Garantieerklärungen ... 295
§ 106 Keine Formbedürftigkeit aufgrund von Schenkungsvorschriften ... 295
**Kapitel 32. Das faktische Organ kraft schuldrechtlicher Nebenabrede** ... 296
§ 107 Einführung ... 296
§ 108 Einrichtung eines fakultativen Gremiums ... 298
I. Abgrenzung zum fakultativen Aufsichtsrat gemäß § 52 GmbHG ... 298
II. Bildung eines fakultativen Gremiums ... 298
§ 109 Die Übertragung organschaftlicher Befugnisse auf einen schuldrechtlichen Beirat ... 299
I. Zulässigkeit der Übertragung organschaftlicher Befugnisse ... 299
II. Überwachung der Geschäftsführung ohne Übertragung organschaftlicher Befugnisse ... 300
III. Beteiligung von Nichtgesellschaftern im Beirat ... 302
§ 110 Schaffung eines schuldrechtlichen Beirats – Muster ... 303
**Kapitel 33. Pflicht zur Unterlassung von Wettbewerb** ... 306
§ 111 Einführung ... 306
§ 112 Wettbewerbsverbot kraft Treuepflicht aufgrund schuldrechtlicher Nebenabrede ... 306
I. Wettbewerbsverbot zu Lasten von Gesellschaftern ... 306
II. Wettbewerbsverbot kraft Treuepflicht durch schuldrechtliche Nebenabrede ... 307
§ 113 Schuldrechtliche Wettbewerbsverbote ... 308
I. Notwendigkeit schuldrechtlicher Wettbewerbsverbote ... 308
II. Zulässigkeit ... 308
III. Inhaltliche Ausgestaltung und gesetzliche Grenzen ... 309
1. Gesellschafter einer GmbH ... 309
2. Aktionäre einer Aktiengesellschaft ... 312
IV. Vertragsstrafe ... 312
§ 114 Folgen von Verstößen ... 312

**C. Steuerliche Auswirkungen schuldrechtlicher Nebenvereinbarungen** ... 314
**Kapitel 34. Erbschaftsteuerrecht** ... 314
**Kapitel 35. Untergang steuerlicher Verlustvorträge bei schädlichen Beteiligungserwerben nach §§ 8c, 8d KStG** ... 317
§ 115 Einführung ... 317
§ 116 Grundtatbestand zum Wegfall steuerlicher Verlustvorträge (§ 8c KStG) ... 319
I. Vermittlung des Tatbestandsmerkmals des „Nahestehens“ durch Gesellschaftervereinbarungen ... 320
II. Vermittlung des Tatbestandsmerkmals der „gleichgerichteten Interessen“ durch Gesellschaftervereinbarungen ... 320
§ 117 Rückausnahme durch Sanierungsklausel des § 8d KStG ... 321

**D. Kartellrecht und Gesellschaftervereinbarungen** ... 323
**Kapitel 36. Überblick über das Kartellrecht** ... 323
**Kapitel 37. Relevanz des Kartellrechts für Gesellschaftervereinbarungen** ... 324
**Kapitel 38. Das Verhältnis von Fusionskontrolle und Kartellverbot** ... 325
§ 118 Prinzip der Doppelkontrolle ... 325
§ 119 Unterschiedlicher Prüfungsumfang im Fusionskontrollverfahren ... 325

beckeshop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

**Kapitel 39. Grundlagen der Fusionskontrolle** ... 327
§ 120 Relevanz, Organisation und Funktion der Fusionskontrolle ... 327
**Kapitel 40. Grundzüge der Fusionskontrolle** ... 329
§ 121 Anmeldepflichtige Vorhaben; Zusammenschlusstatbestände ... 329
I. Kontrollerwerb ... 329
1. Begriff der Kontrolle ... 330
2. Erwerb der alleinigen Kontrolle ... 330
3. Erwerb der gemeinsamen Kontrolle ... 331
4. Änderung der Kontrolle ... 332
II. Anteils- oder Stimmrechtserwerb ... 332
III. Erwerb eines wettbewerblich erheblichen Einflusses ... 333
§ 122 Bestehen einer Anmeldepflicht (Schwellenwerte) ... 334
I. Beteiligte Unternehmen ... 334
II. Berechnung der maßgeblichen Umsätze ... 335
III. Schwellenwerte ... 336
1. Deutsche Fusionskontrolle ... 336
2. EU-Fusionskontrolle ... 337
IV. Ausnahmen von der Anmeldepflicht ... 337
V. Die Person des Erwerbers: Unternehmen, Privatperson, Staat ... 338
§ 123 Ablauf des Fusionskontrollverfahrens ... 338
I. Verfahren beim Bundeskartellamt ... 338
1. Anmeldung ... 338
2. Vorprüfverfahren ... 339
3. Hauptprüfverfahren ... 339
4. Kosten und Vollzugsanzeige ... 339
II. Verfahren bei der EU-Kommission ... 340
1. Voranmeldeverfahren ... 340
2. Phase I (Voruntersuchungsphase) ... 340
3. Phase II (Hauptverfahren) ... 342
4. Vereinfachtes Verfahren ... 343
III. Rechtsschutz ... 343
§ 124 Vollzugsverbot ... 344
§ 125 Überblick über materielle Kriterien der Prüfung ... 344
**Kapitel 41. Fusionskontrollpflicht bei typischen Inhalten von Gesellschaftervereinbarungen** ... 347
§ 126 Gemeinschaftsunternehmen und Fusionskontrolle ... 347
I. Gemeinschaftsunternehmen und EU-Fusionskontrolle ... 347
1. Anmeldepflicht nur bei Vollfunktion ... 347
2. Änderung der Tätigkeit des Gemeinschaftsunternehmens ... 348
II. Gemeinschaftsunternehmen und deutsche Fusionskontrolle ... 349
1. Begriffsverständnis ... 349
2. Besonderheiten im Vergleich zum EU-Recht ... 350
§ 127 Minderheitsbeteiligungen ... 350
§ 128 Sukzessiver Erwerb von Anteilen und Rechten ... 351
§ 129 Stimmbindungsvereinbarungen und Stimmrechtspools ... 351
I. Überblick über relevante Konstellationen ... 351
II. Übertragung der Stimmrechtsausübung auf einen anderen Gesellschafter ... 352
III. Verpflichtung zweier oder mehrerer Gesellschafter zum einheitlichen Stimmverhalten (Stimmrechtspools, Stimmfolgevereinbarungen) ... 353
IV. Stimmbindungsverträge ohne Einigungszwang ... 355
V. Stimmrechtsbindung bei kontrollierenden Gesellschaftern ... 355
VI. Stimmrechtsbeschränkungen ... 355

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

VII. Gründung einer Vorschalt-/Holdinggesellschaft zur Stimmrechtsausübung ... 356
VIII. Konsortial-, Schutzgemeinschaftsverträge u. ä. ... 356
§ 130 Optionsrechte ... 356
I. Kontrollerwerb ... 356
1. Ausübung der Option ... 357
2. Einräumung der Option ... 357
II. Anteilserwerb und wettbewerblich erheblicher Einfluss ... 358
§ 131 Vorkaufsrechte ... 359
§ 132 Nutzungsrechte ... 360
§ 133 Sonderrechte für einzelne Gesellschafter ... 360
§ 134 „Passiver Kontrollerwerb" bei Kündigung von Gesellschaftervereinbarungen oder Ausscheiden von Gesellschaftern ... 361
§ 135 Treuhandverhältnisse ... 361
**Kapitel 42. Das Verbot wettbewerbsbeschränkender Vereinbarungen (Kartellverbot, Art. 101 AEUV, §§ 1 ff. GWB)** ... 363
§ 136 Begriff, Zweck und Reichweite des Kartellverbots ... 363
§ 137 Voraussetzungen des Kartellverbots ... 363
I. Handlungsformen ... 363
II. Unternehmen als Adressaten des Kartellverbots ... 364
III. Bezweckte oder bewirkte Wettbewerbsbeschränkung ... 364
IV. Ausnahmen vom Tatbestand des Kartellverbots ... 365
V. Konzernprivileg ... 365
VI. Freistellung vom Kartellverbot ... 366
1. Art. 101 Abs. 3 / § 2 Abs. 1 GWB ... 366
2. Gruppenfreistellungsverordnungen ... 367
3. Im deutschen Recht: Mittelstandskartelle (§ 3 GWB) ... 367
VII. Bagatellfälle ... 368
§ 138 Folgen eines Verstoßes gegen das Kartellverbot ... 369
I. Zivilrechtliche Folgen ... 369
II. Kartellverfahren ... 370
**Kapitel 43. Kartellrechtliche Zulässigkeit der Gründung eines Gemeinschaftsunternehmens** ... 372
§ 139 Zum Begriff des Gemeinschaftsunternehmens ... 372
§ 140 Die Anwendung des Kartellverbots ... 372
§ 141 Abgrenzungshilfe: Kooperative und konzentrative Gemeinschaftsunternehmen ... 372
§ 142 Fallgruppen nach der Praxis des Bundeskartellamts ... 373
I. Der unkritische Fall: Typ U ... 374
II. Regelvermutung der Unzulässigkeit: Typ A ... 374
III. Erweiterung der Regelvermutung: Typ B ... 374
IV. Kritischer Informationsfluss: Typ C ... 375
§ 143 Folgen der Anwendbarkeit des Kartellverbots ... 376
**Kapitel 44. Zulässigkeit typischer Klauseln in Gesellschaftervereinbarungen** ... 377
§ 144 Wettbewerbsverbote ... 377
I. Überblick ... 377
II. Wettbewerbsverbot zulasten des Gemeinschaftsunternehmens ... 377
III. Wettbewerbsverbot zwischen den Gesellschaftern ... 378
IV. Kriterien für die Zulässigkeit des Wettbewerbsverbots zugunsten des Gemeinschaftsunternehmens ... 378
1. Legitime Zwecke eines Wettbewerbsverbots ... 378

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

2. Erforderliche Begrenzung des Wettbewerbsverbots ..... 379
3. Einfluss auf das Gemeinschaftsunternehmen ..... 379
V. Nachvertragliche Wettbewerbsverbote ..... 380
1. Ausscheiden eines Gesellschafters ..... 381
2. Auflösung des Gemeinschaftsunternehmens ..... 381
VI. Rechtsfolgen bei zu weiten Wettbewerbsverboten ..... 382
VII. Zur Vertragsgestaltung ..... 382
§ 145 Abwerbeverbote ..... 383
§ 146 Lizenzvereinbarungen ..... 383
§ 147 Liefer- und Bezugsvereinbarungen ..... 383
§ 148 Ergebnispools ..... 384
§ 149 Informationsrechte/Informationsaustausch ..... 384

**E. Gestaltungsmuster** ..... 387
**Kapitel 46. Vollständiges Muster einer Beteiligungs- und Gesellschaftervereinbarung** ..... 387
Präambel ..... 388

**Sachverzeichnis** ..... 405

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG