

# Der Gesellschafterstreit

Lutz

7., erweiterte Auflage 2021  
ISBN 978-3-406-77088-3  
C.H.BECK

schnell und portofrei erhältlich bei  
[beck-shop.de](https://beck-shop.de)

Die Online-Fachbuchhandlung [beck-shop.de](https://beck-shop.de) steht für Kompetenz aus Tradition. Sie gründet auf über 250 Jahre juristische Fachbuch-Erfahrung durch die Verlage C.H.BECK und Franz Vahlen. [beck-shop.de](https://beck-shop.de) hält Fachinformationen in allen gängigen Medienformaten bereit: über 12 Millionen Bücher, eBooks, Loseblattwerke, Zeitschriften, DVDs, Online-Datenbanken und Seminare. Besonders geschätzt wird [beck-shop.de](https://beck-shop.de) für sein umfassendes Spezialsortiment im Bereich Recht, Steuern und Wirtschaft mit rund 700.000 lieferbaren Fachbuchtiteln.

Lutz  
Der Gesellschafterstreit

  
**beck-shop.de**  
DIE FACHBUCHHANDLUNG



**beck-shop.de**  
DIE FACHBUCHHANDLUNG

# Der Gesellschafterstreit

in der GbR, PartG, OHG, KG,  
GmbH & Co. KG und GmbH

**Mit Mustern und Checklisten**

von

**Dr. Reinhard Lutz**

Rechtsanwalt und Fachanwalt für Steuerrecht  
in München

beck-shop.de

7., erweiterte Auflage

DIE FACHBUCHHANDLUNG

2021



Zitiervorschlag:  
*Lutz*, Gesellschafterstreit Rn. 789

  
beck-shop.de  
DIE FACHBUCHHANDLUNG

**www.beck.de**

ISBN 978 3 406 77088 3

© 2021 Verlag C.H. Beck oHG  
Wilhelmstr. 9, 80801 München

Satz: Fotosatz Buck  
Zweikirchener Straße 7, 84036 Kumhausen

Druck und Bindung: Beltz Grafische Betriebe GmbH  
Am Fliegerhorst 8, 99947 Bad Langensalza

  
chbeck.de/nachhaltig

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

## Vorwort

Dieses Buch soll den von Gesellschafterstreit betroffenen Gesellschaftern und Gesellschaftsorganen sowie ihren Beratern und Prozessbevollmächtigten als effektiver Ratgeber dienen. Es beruht auf eigener jahrzehntelanger, praktischer Erfahrung als Rechtsanwalt. Im Vordergrund steht die Darstellung der einschlägigen Rechtsprechung. Das Buch enthält darüber hinaus weiterführende Hinweise auf Kommentare, Praxishandbücher sowie jüngere Publikationen in verbreiteten Fachzeitschriften.

Neben der GmbH werden die Gesellschaft bürgerlichen Rechts (GbR), die Partnerschaftsgesellschaft (PartG), die Offene Handelsgesellschaft (OHG), die Kommanditgesellschaft (KG) und die GmbH & Co. KG behandelt. Die Ausführungen zur GmbH sind zugleich einschlägig für Gesellschafterstreitigkeiten in der Unternehmergesellschaft bzw. UG (haftungsbeschränkt), einer Rechtsformvariante der GmbH. Der Schwerpunkt der Darstellung betrifft die personalistischen Gesellschaften und Familiengesellschaften mit wenigen, untereinander persönlich bekannten Gesellschaftern, bei denen häufig alle oder ein Teil der Gesellschafter zugleich als Geschäftsführer bestellt sind. Das Buch enthält jedoch auch Hinweise zum Innenrecht der Publikumsgesellschaften in der Rechtsform der GbR oder der GmbH & Co. KG, da gesellschaftsrechtliche Streitigkeiten hier ebenfalls praktische Bedeutung haben.

Das Buch beschäftigt sich, jeweils materiell-rechtlich und prozessrechtlich, mit allen wesentlichen Konfliktfällen innerhalb einer Gesellschaft: den Streitigkeiten über Gesellschafterbeschlüsse und deren Zustandekommen, der streitigen Abberufung von Gesellschafter-Geschäftsführern, der Ausschließung von Gesellschaftern und deren Abfindung, den Streitigkeiten über den Jahresabschluss, die Gewinnverteilung und die Gewinnverwendung sowie den Auseinandersetzungen über Auskunfts- und Kontrollrechte, Geschäftsführungsmaßnahmen und Geschäftsführerhaftung, Gesellschafterkündigung und Zwangsauflösung der Gesellschaft. Einer der Schwerpunkte liegt in der Darstellung der Möglichkeiten und der Verfahrensbesonderheiten einstweiligen Rechtsschutzes. Ein eigenes Kapitel beschäftigt sich mit der Klage vor Schiedsgerichten. Hinzu treten Gestaltungsvorschläge für streitpräventive Vertrags- und Satzungsklauseln sowie für Kompromisslösungen zur gütlichen Einigung im Streitfall, insbesondere in Familiengesellschaften oder bei Patt-Situationen. Das Buch enthält andererseits auch taktische Hinweise für den Streitfall, Check-Listen, Muster für außergerichtliche Verfahrenshandlungen, wie zB die Einberufung von Gesellschafterversammlungen, sowie Formulare für wichtige Klage- und Verfügungsanträge.

Seit der Voraufgabe sind nur knapp zwei Jahre vergangen, und trotzdem sind in diesem kurzen Zeitraum eine Fülle neuer Rechtsprechung und eine große Zahl von Fachbeiträgen im Schrifttum neu hinzugekommen. Die vorliegende 7. Auflage wurde mit Rücksicht darauf erneut umfassend überarbeitet und ergänzt. Dies gilt im materiellen Recht zB für die Ausführungen zu Mehrheitsentscheidungen in Personengesellschaften oder zum Streit über die Bestellung und die Kompetenzen eines Versammlungsleiters in der Gesellschafterversammlung, zur Ausschließung von Gesellschaftern einschließlich der Problematik von „Hinauskündigungsklauseln“ (zB im Rahmen eines „Manager-Modells“), zur GmbH-Gesellschafterliste und den Gefahren sowie der Abwehr deren Missbrauchs, zur Durchsetzung von Gewinnausschüttungen oder der Schadenshaftung von Geschäftsführern, sowie im Prozessrecht zB für die Erläuterung der Beschlussmängelklagen oder der möglichen Angriffs- und Abwehrmaßnahmen durch einstweilige Verfügungen. Schließlich finden sich einige Hinweise auf die künftigen Änderungen durch das Gesetz zur Modernisierung des Personengesellschaftsrechts (MoPeG), das allerdings erst im Januar 2024 in Kraft treten wird.

München, im September 2021

*Reinhard Lutz*



beck-shop.de  
DIE FACHBUCHHANDLUNG

# Inhaltsübersicht

|   |         |
|---|---------|
| <b>Vorwort</b> .....  | V       |
| <b>Abkürzungsverzeichnis</b> .....  | XXIII   |
| <br><b>1. Teil Streit über Gesellschafterentscheidungen durch Beschluss-</b><br><b>fassung</b> .....  | <br>1   |
| I. Zuständigkeitskonflikte .....  | 2       |
| II. Durchsetzung von Entscheidungen durch Mehrheitsbeschluss .....  | 21      |
| III. Beschlussfassung in streitigen Gesellschafterversammlungen .....   | 58      |
| <br><b>2. Teil Streitige Abberufung von der Geschäftsführung, Aus-</b><br><b>schluss aus der Gesellschaft und weitere typische Gesell-</b><br><b>schafterstreitigkeiten</b> ..... | <br>101 |
| I. Entziehung von Geschäftsführung und Vertretungsmacht sowie<br>außerordentliche Abberufung von Gesellschafter-Geschäftsführern ...  | 101     |
| II. Ausschluss aus der Gesellschaft .....   | 150     |
| III. Streit über den Jahresabschluss, die Gewinnverteilung, Gewinnent-<br>nahmen und Gewinnausschüttungen .....   | 229     |
| IV. Streit über Auskunfts- und Kontrollrechte .....   | 261     |
| V. Streit zwischen Gesellschaftern und geschäftsführenden Gesellschaf-<br>tern über Geschäftsführungsmaßnahmen .....  | 290     |
| VI. Streitiges Ausscheiden aus der Gesellschaft und Streit über deren Auf-<br>lösung .....  | 315     |
| <br><b>3. Teil Vermeidung und außergerichtliche Beilegung von Gesell-</b><br><b>schafterstreitigkeiten</b> .....  | <br>341 |
| I. Streitvermeidung durch Vertragsgestaltung .....  | 341     |
| II. Außergerichtliche Streitbeilegung durch gütliche Einigung .....   | 371     |
| <br><b>4. Teil Gerichtliche Klärung von Gesellschafterstreitigkeiten</b> .....  | <br>393 |
| I. Gerichtliche Klärung von Beschlussmängeln und streitigen Abstim-<br>mungsergebnissen .....   | 395     |
| II. Gestaltungsclagen auf Entziehung von Geschäftsführung und Ver-<br>tretungsmacht, Ausschluss eines Gesellschafters oder Auflösung der<br>Gesellschaft .....                    | 453     |



|   |            |
|---|------------|
| III. Informationserzwingung durch Kommanditisten und GmbH-Gesellschafter . . . . .  | 469        |
| IV. Gerichtliche Durchsetzung von Unterlassungs- und Schadensersatzansprüchen der Gesellschaft gegenüber geschäftsführenden Gesellschaftern . . . . . | 480        |
| V. Einstweiliger Rechtsschutz . . . . .   | 501        |
| VI. Klage vor Schiedsgerichten . . . . .  | 533        |
| <br><b>5. Teil    Praktische Hinweise, Checklisten, Muster und Formulare .</b>  | <b>551</b> |
| I.    Praktische Hinweise zur Taktik der Konfliktparteien . . . . .   | 551        |
| II.    Checklisten . . . . .  | 558        |
| III.    Muster zu außergerichtlichen Verfahrenshandlungen . . . . .   | 568        |
| IV.    Muster für Gesellschaftsvertrags- und Satzungsklauseln . . . . .   | 575        |
| V.    Formulare für Klageanträge und Aufträge auf Informationserzwingung  | 598        |
| VI.    Formulare für Anträge auf einstweilige Verfügung . . . . .   | 611        |
| <br><b>Sachverzeichnis . . . . .</b>  | <b>623</b> |

# Inhaltsverzeichnis

|   |       |
|---|-------|
| <b>Vorwort</b> .....  | V     |
| <b>Abkürzungsverzeichnis</b> .....  | XXIII |
| <br>  |       |
| <b>1. Teil Streit über Gesellschafterentscheidungen durch Beschluss-</b><br><b>fassung</b> .....                                      | 1     |
| <br>  |       |
| <b>I. Zuständigkeitskonflikte</b> .....   | 2     |
| 1. Entscheidungskompetenz der Gesellschafter als Gesamtheit .....   | 2     |
| a) Wesentliche gesetzliche Regelungen zur Zuständigkeit der<br>Gesellschafter .....   | 3     |
| aa) Überblick .....   | 3     |
| bb) Kompetenzkonflikte in Personengesellschaften .....  | 7     |
| cc) Grenzen der Allzuständigkeit der Gesellschafter bei der<br>GmbH .....   | 10    |
| b) Typische vertragliche Regelungen zur Entscheidungs-<br>zuständigkeit .....   | 11    |
| aa) Modifikation der Gesamtgeschäftsführung bei der GbR ...   | 12    |
| bb) Zuständigkeitserweiterung zugunsten der Gesellschafter-<br>versammlung bei der PartG sowie der OHG, KG und<br>GmbH & Co. KG ..... | 12    |
| cc) Kompetenzverlagerung durch die Satzung bei der GmbH ..  | 14    |
| 2. Rechtsfolgen und Rechtsschutz bei Maßnahmen unzuständiger<br>Gesellschaftsorgane .....   | 15    |
| a) Kompetenzverletzungen bei Personengesellschaften .....   | 15    |
| aa) Verletzung der Entscheidungszuständigkeit bei der<br>Geschäftsführung .....   | 15    |
| bb) Vornahme von Grundlagengeschäften durch Geschäftsführer   | 17    |
| b) Maßnahmen unzuständiger Organe bei der GmbH .....  | 17    |
| <br>  |       |
| <b>II. Durchsetzung von Entscheidungen durch Mehrheitsbeschluss</b> ..  | 21    |
| 1. Stimmrechte der Gesellschafter und wirksame Stimmabgabe .....  | 23    |
| a) Inhalt und Ausübung des Stimmrechts .....  | 23    |
| aa) Inhaber des Stimmrechts .....   | 23    |
| bb) Stimmabgabe .....   | 24    |
| cc) Umfang des Stimmrechts .....  | 25    |

|  |           |
|--|-----------|
| b) Stimmrechtsausübung durch Vertreter . . . . .   | 26        |
| aa) Streit über die Zulassung von Bevollmächtigten bei der<br>Abstimmung . . . . .                   | 28        |
| bb) Stimmrechtsvertretung ohne Vertretungsmacht . . . . .  | 30        |
| cc) Streit zwischen Vollmachtgeber und Stimmrechtsbevoll-<br>mächtigten . . . . .                    | 32        |
| c) Stimmrechtsausschluss . . . . .   | 33        |
| aa) Überblick . . . . .  | 33        |
| bb) Fallbeispiele . . . . .  | 34        |
| cc) Vertragliche Regelungen . . . . .  | 39        |
| dd) Reichweite von Stimmverbots . . . . .  | 40        |
| ee) Stimmabgabe trotz Stimmverbots . . . . .   | 41        |
| d) Gesetzliche und vertragliche Stimmbindungen . . . . .   | 42        |
| aa) Gesetzliche Stimmpflichten . . . . .   | 43        |
| bb) Vertragliche Stimmbindungen . . . . .  | 49        |
| 2. Mehrheitsbeschlüsse . . . . .   | 51        |
| a) Gesetzliche Regelung und vertragliche Gestaltungsalternativen .                                   | 51        |
| b) Wirksamkeitsschranken für Mehrheitsbeschlüsse bei<br>Personengesellschaften . . . . .             | 53        |
| aa) Grundlage im Gesellschaftsvertrag . . . . .  | 53        |
| bb) Treuepflicht der Mehrheit . . . . .  | 55        |
| c) Stimmen-Patt . . . . .  | 57        |
| <b>III. Beschlussfassung in streitigen Gesellschafterversammlungen . .</b>                           | <b>58</b> |
| 1. Zustandekommen von Gesellschafterbeschlüssen . . . . .  | 58        |
| 2. Typische Streitpunkte und Fehler bei der Einberufung von<br>Gesellschafterversammlungen . . . . . | 60        |
| a) Erforderlichkeit der Einberufung . . . . .  | 62        |
| b) Zuständigkeit für die Einberufung . . . . .   | 63        |
| aa) Einberufungskompetenzen in der GmbH . . . . .  | 63        |
| bb) Einberufung einer Gesellschafterversammlung in<br>Personengesellschaften . . . . .               | 66        |
| c) Adressaten und Form der Einberufung . . . . .   | 67        |
| aa) Anforderungen an das Ladungsschreiben in der GmbH . . . .  | 67        |
| bb) Formgültige Ladung in Personengesellschaften . . . . .   | 70        |
| d) Ort und Zeitpunkt der Gesellschafterversammlung . . . . .   | 71        |
| aa) Orts- und Terminbestimmung in der GmbH . . . . .   | 71        |
| bb) Festlegung von Zeitpunkt und Ort der Versammlung in<br>Personengesellschaften . . . . .          | 73        |
| e) Ladungsfrist . . . . .  | 73        |
| aa) Dauer der Ladungsfrist . . . . .   | 73        |
| bb) Berechnung der Ladungsfrist . . . . .  | 74        |
| cc) Rechtsfolgen der Unterschreitung der Ladungsfrist . . . . .                                      | 75        |

|   |         |
|---|---------|
| f) Ankündigung der Tagesordnung . . . . .   | 77      |
| aa) Gesetzliche und vertragliche Regelungen in der GmbH . . . .   | 77      |
| bb) Mitteilung der Tagesordnung in Personengesellschaften . . . .   | 79      |
| g) Absage oder Verlegung der Gesellschafterversammlung . . . . .  | 79      |
| 3. Typische Streitpunkte und Fehler bei der Durchführung von<br>Gesellschafterversammlungen . . . . .   | 81      |
| a) Ablauf im Überblick . . . . .  | 81      |
| b) Teilnehmer der Gesellschafterversammlung . . . . .   | 85      |
| aa) Teilnahmerecht der Gesellschafter . . . . .   | 85      |
| bb) Teilnahme von Nichtgesellschaftern . . . . .  | 87      |
| c) Beschlussfähigkeit der Gesellschafterversammlung . . . . .   | 89      |
| d) Versammlungsleitung und Beschlussfeststellung . . . . .  | 92      |
| aa) Bestellung und Aufgaben eines Versammlungsleiters . . . . .   | 92      |
| bb) Beschlussfeststellung bei der GmbH . . . . .  | 93      |
| e) Protokoll . . . . .  | 98      |
| <br><b>2. Teil Streitige Abberufung von der Geschäftsführung, Aus-</b><br><b>schluss aus der Gesellschaft und weitere typische Gesell-</b><br><b>schafterstreitigkeiten . . . . .</b> | <br>101 |
| <br><b>I. Entziehung von Geschäftsführung und Vertretungsmacht</b><br><b>sowie außerordentliche Abberufung von Gesellschafter-</b><br><b>Geschäftsführern . . . . .</b>               | <br>101 |
| 1. Gesetzliche und vertragliche Grundlagen . . . . .  | 102     |
| a) Mögliche Zwangsmaßnahmen in der GbR . . . . .  | 102     |
| b) Streitkonstellationen und Rechtsprobleme in der PartG, OHG,<br>KG und GmbH & Co. KG . . . . .  | 105     |
| aa) Entziehung der gesetzlichen Geschäftsführungs- und Ver-<br>tretungsbefugnisse der persönlich haftenden Gesellschafter . .   | 105     |
| bb) Entziehung von vertraglichen Sonderrechten der Komman-<br>ditisten . . . . .  | 108     |
| c) Möglichkeiten der Abberufung von Gesellschafter-Geschäfts-<br>führern in der GmbH . . . . .  | 109     |
| 2. Der „wichtige Grund“ für die außerordentliche Abberufung/Ent-<br>ziehung von Geschäftsführung und Vertretungsmacht . . . . .   | 112     |
| a) Überblick . . . . .  | 112     |
| b) Beispiele aus der Rechtsprechung . . . . .   | 114     |
| aa) Befürwortung eines „wichtigen Grundes“ . . . . .  | 115     |
| bb) Ablehnung eines „wichtigen Grundes“ . . . . .   | 122     |
| c) Der „wichtige Grund“ in der Zwei-Personen-Gesellschaft . . . . .   | 122     |
| aa) Beschränkung der freien Abberufbarkeit und strengere<br>Anforderungen an den „wichtigen Grund“ . . . . .  | 123     |

|  |            |
|--|------------|
| bb) Das „unheilbare Zerwürfnis“ unter den Geschäftsführern<br>als besondere Fallgruppe des „wichtigen Grundes“ . . . . . | 123        |
| d) Nachschieben von Gründen im Prozess . . . . .   | 125        |
| 3. Durchführung der Entziehung/Abberufung und Rechtsfolgen . . . . .   | 127        |
| a) Entziehung von Geschäftsführung und Vertretungsmacht in<br>der GbR . . . . .  | 127        |
| aa) Entziehung der Geschäftsführung durch Gesellschafterbe-<br>schluss . . . . .   | 127        |
| bb) Entziehung der Vertretungsmacht . . . . .  | 129        |
| b) Entziehung von Geschäftsführung und Vertretungsmacht in<br>der PartG, OHG, KG und GmbH & Co. KG . . . . .             | 130        |
| aa) Entziehung der Geschäftsführung durch Klage oder Gesell-<br>schafterbeschluss . . . . .                              | 130        |
| bb) Entziehung der Vertretungsmacht . . . . .  | 132        |
| c) Außerordentliche Abberufung und Kündigung des Geschäfts-<br>führers in der GmbH . . . . .                             | 133        |
| aa) Abberufungsorgan und Durchführung der Abberufung . . . . .   | 134        |
| bb) Rechtsfolgen des Abberufungsbeschlusses . . . . .  | 135        |
| cc) Kündigung des Anstellungsvertrags . . . . .  | 141        |
| <b>II. Ausschluss aus der Gesellschaft . . . . .</b>   | <b>150</b> |
| 1. Ausschluss eines Gesellschafters aus der GbR . . . . .  | 151        |
| a) Gesetzliche und vertragliche Grundlagen . . . . .   | 151        |
| aa) Gesetzliche Regelung . . . . .   | 151        |
| bb) Ausschluss aufgrund Regelungen im Gesellschaftsvertrag . . . . .   | 152        |
| b) Durchführung des Ausschlusses durch Gesellschafterbeschluss . . . . .   | 153        |
| 2. Ausschluss eines Gesellschafters aus der PartG, OHG, KG oder<br>GmbH & Co. KG . . . . .                               | 154        |
| a) Gesetzliche und vertragliche Grundlagen . . . . .   | 154        |
| b) Ausschluss durch Klage . . . . .  | 156        |
| c) Ausschluss durch Gesellschafterbeschluss . . . . .  | 158        |
| 3. Ausschluss eines Gesellschafters aus der GmbH . . . . .   | 158        |
| a) Gesetzliche und vertragliche Grundlagen . . . . .   | 158        |
| aa) Regelung des Gesellschafterausschlusses durch die Satzung . . . . .  | 158        |
| bb) Ausschluss durch gerichtliche Entscheidung . . . . .   | 161        |
| b) Durchführung des Ausschlusses durch Gesellschafterbeschluss . . . . .   | 162        |
| aa) Voraussetzungen der Beschlussfassung . . . . .   | 162        |
| bb) Beschlussfassung in einer Gesellschafterversammlung . . . . .  | 165        |
| cc) Rechtsfolgen der Ausschließung durch Zwangseinziehung . . . . .  | 168        |
| dd) Rechtsfolgen der Ausschließung durch Zwangsabtretung . . . . .   | 173        |
| c) Ausschlussklage . . . . .   | 175        |
| aa) Verfahren im Überblick . . . . .   | 175        |

|  |     |
|--|-----|
| bb) Rechtswirkung der erfolgreichen Ausschlussklage . . . . .                            | 176 |
| d) Änderung der Gesellschafterliste . . . . .  | 179 |
| aa) Anpassungspflicht nach Gesellschafterwechsel . . . . .                               | 179 |
| bb) Formelle Legitimationswirkung der Gesellschafterliste . . . . .                      | 180 |
| cc) Missbrauchsmöglichkeiten und Rechtsschutz bei der Aus-<br>schließung . . . . .       | 183 |
| 4. Ausschlussgründe . . . . .  | 185 |
| a) Der „wichtige Grund“ in der Person des auszuschließenden<br>Gesellschafters . . . . . | 185 |
| aa) Überblick . . . . .  | 185 |
| bb) Fallbeispiele aus der Rechtsprechung . . . . .                                       | 188 |
| cc) Besondere Fallgestaltungen . . . . .   | 192 |
| dd) Nachschieben von Ausschlussgründen . . . . .   | 195 |
| b) Weitere Ausschlussgründe laut Gesellschaftsvertrag und Satzung                        | 197 |
| aa) Unwirksamkeit von „Hinauskündigungsklauseln“ . . . . .                               | 197 |
| bb) Sachlich gerechtfertigte Ausschlussgründe . . . . .                                  | 200 |
| 5. Rechtliche und steuerliche Grundzüge der Abfindung . . . . .                          | 207 |
| a) Gesetzliche Regelung . . . . .  | 207 |
| aa) Überblick . . . . .  | 207 |
| bb) Abfindung zum Verkehrswert . . . . .   | 209 |
| b) Vertragliche Abfindungsregelungen . . . . .   | 213 |
| aa) Wirksamkeitsvoraussetzungen im Überblick . . . . .                                   | 215 |
| bb) Typische Vertragsklauseln zur Abfindungshöhe . . . . .                               | 220 |
| c) Überblick über die Steuerfolgen der Abfindungszahlung . . . . .                       | 223 |
| aa) Einkommensteuer . . . . .  | 224 |
| bb) Erbschaft- und Schenkungsteuer . . . . .   | 226 |

### III. Streit über den Jahresabschluss, die Gewinnverteilung,

|   |            |
|---|------------|
| <b>Gewinnentnahmen und Gewinnausschüttungen . . . . .</b>                                     | <b>229</b> |
| 1. Streit über Aufstellung und Feststellung sowie Mängel des Jahres-<br>abschlusses . . . . . | 229        |
| a) Wesentliche Begriffe . . . . .   | 230        |
| b) Durchsetzung der Aufstellung und Feststellung des Jahresab-<br>schlusses . . . . .         | 233        |
| aa) Zuständigkeit und Pflicht zur Aufstellung des Jahresab-<br>schlusses . . . . .            | 234        |
| bb) Feststellung des Jahresabschlusses . . . . .  | 236        |
| c) Streit über inhaltliche Mängel des festgestellten Jahresabschlusses                        | 239        |
| aa) Fehlerhafte Zustimmung wegen nachträglicher Informatio-<br>nen . . . . .                  | 239        |
| bb) Inhaltliche Einwände gegen den festgestellten Jahresabschluss                             | 240        |

|  |     |
|--|-----|
| 2. Streit über die Gewinnverteilung sowie Gewinnentnahmen und -ausschüttungen  | 242 |
| a) Gewinnverteilung und Gewinnentnahmen in den Personengesellschaften  | 242 |
| aa) Gesetzliche und vertragliche Regelung sowie nachträgliche Anpassung der Gewinnverteilung                         | 242 |
| bb) Entnahmebeschränkungen und Überentnahmen   | 246 |
| b) Gewinnverteilung und Gewinnausschüttung in der GmbH   | 251 |
| aa) Gewinnverteilung laut Gesetz und Satzung   | 251 |
| bb) Beschlussfassung über die Ergebnisverwendung und „Aus-<br>hungern“ von Minderheitsgesellschaftern                | 252 |
| <b>IV. Streit über Auskunfts- und Kontrollrechte</b>   | 261 |
| 1. Gesellschafterrechte auf Auskunft, Einsicht und Kontrolle   | 263 |
| a) Überblick über die gesetzliche Regelung   | 263 |
| b) Einzelfragen zum Umfang und zur Wahrnehmung der gesetz-<br>lichen Auskunfts- und Kontrollrechte                   | 269 |
| aa) Auskunftsrechte über „Angelegenheiten der Gesellschaft“  | 269 |
| bb) Einsicht in „Bücher und Schriften“ der Gesellschaft  | 272 |
| c) Vertragliche Regelung der Auskunfts- und Kontrollrechte   | 276 |
| 2. Gesetzliche Schranken der Auskunfts- und Kontrollrechte   | 278 |
| a) Grenzen der Informationsrechte in Personengesellschaften  | 278 |
| b) Grenzen der Informationsrechte und Verweigerung von Aus-<br>kunft und Einsicht bei der GmbH                       | 280 |
| aa) Begrenzung der Informationsrechte durch das Missbrauchs-<br>verbot   | 280 |
| bb) Verweigerung von Auskunft und Einsicht wegen der<br>Besorgnis gesellschaftsschädlicher Verwendung                | 282 |
| 3. Durchsetzung von Auskunfts- und Kontrollrechten   | 284 |
| a) Durchsetzung der „richtigen“ Auskunft   | 284 |
| b) Gerichtliche Durchsetzung von Informationsansprüchen  | 285 |
| aa) Informationserzwingung in Personengesellschaften   | 285 |
| bb) Informationserzwingung durch den GmbH-Gesellschafter   | 287 |
| c) Durchsetzung von Auskunfts- und Kontrollrechten durch<br>einstweilige Verfügung                                   | 288 |
| <b>V. Streit zwischen Gesellschaftern und geschäftsführenden<br/>Gesellschaftern über Geschäftsführungsmaßnahmen</b> | 290 |
| 1. Reichweite der Geschäftsführungsbefugnisse und<br>Mitentscheidungsrechte der Gesellschafter                       | 291 |
| a) Inhalt und Grenzen der Geschäftsführungskompetenzen in<br>Personengesellschaften                                  | 291 |

|   |     |
|---|-----|
| aa) Alleinentscheidungsbefugnis der geschäftsführenden<br>Gesellschafter .....                          | 291 |
| bb) Interne Beschränkungen der geschäftsführenden Gesell-<br>schafter .....                             | 293 |
| b) Gesellschaftsinterne Befugnisse und Beschränkungen des<br>Geschäftsführers in der GmbH .....         | 298 |
| 2. Rechtsschutz und Schadensersatz bei Kompetenzstreitigkeiten<br>über Geschäftsführungsmaßnahmen ..... | 302 |
| a) Vorbeugender Rechtsschutz .....  | 302 |
| b) Rechtsfolgen kompetenzwidriger Geschäftsführung und<br>Schadensersatz .....                          | 304 |
| aa) Wirksamkeit von Rechtsgeschäften bei Missachtung inter-<br>ner Beschränkungen .....                 | 304 |
| bb) Schadenshaftung des geschäftsführenden Gesellschafters<br>und weitere Sanktionen .....              | 309 |
| c) Rechtsschutz bei Blockade der Geschäftsführung und unbe-<br>rechtigten Weisungen .....               | 312 |

## **VI. Streitiges Ausscheiden aus der Gesellschaft und Streit über deren Auflösung**

|  |     |
|--|-----|
| 1. Streitiger Austritt aus der Gesellschaft durch Kündigung .....                                    | 316 |
| a) Austritt durch ordentliche Kündigung .....  | 317 |
| aa) Gesetzliche und vertragliche Grundlagen .....  | 317 |
| bb) Unzulässige Kündigungsbeschränkungen bei Personenge-<br>sellschaften .....                       | 322 |
| b) Austritt durch außerordentliche Kündigung aus wichtigem<br>Grund .....                            | 326 |
| aa) Gesetzliche und vertragliche Grundlagen des außerordent-<br>lichen Kündigungsrechts .....        | 327 |
| bb) Der „wichtige Grund“ für die außerordentliche Kündigung .....                                    | 328 |
| 2. Durchsetzung der Auflösung der Gesellschaft mittels Klage .....                                   | 334 |
| a) Auflösung durch gerichtliche Entscheidung bei der PartG,<br>OHG, KG, GmbH & Co. KG und GmbH ..... | 335 |
| aa) Gesetzliche Grundlagen der Auflösungsklage .....   | 335 |
| bb) Überblick über das Klageverfahren .....  | 336 |
| b) Der wichtige Grund für die Zwangsauflösung .....  | 336 |
| aa) Subsidiarität der Zwangsauflösung .....  | 337 |
| bb) Beispiele aus der Rechtsprechung .....   | 338 |



|   |     |
|---|-----|
| <b>3. Teil Vermeidung und außergerichtliche Beilegung von Gesellschafterstreitigkeiten</b>            | 341 |
| <b>I. Streitvermeidung durch Vertragsgestaltung</b>   | 341 |
| 1. Allgemeine Grundsätze  | 341 |
| 2. Gestaltungshinweise für typische gesellschaftsinterne Konfliktfälle                                | 347 |
| a) Geschäftsführeramt und Mitwirkung an der Geschäftsführung  | 347 |
| b) Zustandekommen und gerichtliche Überprüfung von Gesellschaftsbeschlüssen                           | 353 |
| c) Jahresabschluss und Gewinnentnahme   | 359 |
| d) Ausübung von Informationsrechten   | 361 |
| e) Ausscheiden eines Gesellschafters durch Anteilsveräußerung und Kündigung                           | 362 |
| f) Ausschluss aus der Gesellschaft aus wichtigem Grund  | 366 |
| g) Erbfolge in Familiengesellschaften   | 368 |
| <b>II. Außergerichtliche Streitbeilegung durch gütliche Einigung</b>                                  | 371 |
| 1. Gütliche Einigung durch Verhandlungen  | 372 |
| 2. Streitschlichtung und Mediation  | 375 |
| a) Überblick  | 375 |
| b) Vereinbarung einer Schlichtung oder Mediation  | 379 |
| 3. Gestaltungsmöglichkeiten für Vergleichsvereinbarungen  | 380 |
| a) Beseitigung von gesellschaftsinternen Hindernissen für die Geschäftsführer                         | 381 |
| b) Beschränkung der Entscheidungsspielräume und Kontrolle der Geschäftsführer                         | 384 |
| c) Regelung von Informationsrechten der Gesellschafter  | 387 |
| d) Interessenausgleich bei Streit über Gewinnentnahmen und Gewinnausschüttungen                       | 388 |
| e) Trennung der Gesellschafter  | 391 |
| <b>4. Teil Gerichtliche Klärung von Gesellschafterstreitigkeiten</b>                                  | 393 |
| <b>I. Gerichtliche Klärung von Beschlussmängeln und streitigen Abstimmungsergebnissen</b>             | 395 |
| 1. Klagearten im Überblick  | 395 |
| a) Gerichtliche Nichtigkeits- und Ergebnisfeststellung von Beschlüssen bei den Personengesellschaften | 397 |
| aa) Gerichtliche Überprüfung von Gesellschaftsbeschlüssen   | 397 |
| bb) Rechtsschutz bei Beschlüssen anderer Gesellschaftsorgane  | 399 |
| b) Gerichtliche Überprüfung und Ergebnisfeststellung von Beschlüssen bei der GmbH                     | 401 |

|   |            |
|---|------------|
| aa) Differenzierung zwischen Anfechtungs- und Feststellungsklagen . . . . .   | 401        |
| bb) Zur Nichtigkeit und zur Anfechtbarkeit führende Beschlussmängel . . . . .   | 405        |
| 2. Feststellungsklagen bei der GbR, PartG, OHG, KG und GmbH & Co. KG . . . . .  | 410        |
| a) Gesellschafterbeschlüsse . . . . .   | 410        |
| b) Gremienbeschlüsse . . . . .  | 417        |
| 3. Feststellungs- und Anfechtungsklagen gegen Gesellschafterbeschlüsse bei der GmbH . . . . .   | 418        |
| a) Nichtigkeitsfeststellungsklage . . . . .   | 418        |
| b) Anfechtungsklage . . . . .   | 425        |
| c) Beschlussfeststellungsklage . . . . .  | 435        |
| d) Typische Rechtsprobleme in Folge der Parteistellung der GmbH . . . . .   | 438        |
| aa) Prozessvertretung der GmbH bei Rechtsstreitigkeiten mit einem Gesellschafter-Geschäftsführer . . . . .  | 438        |
| bb) Unzureichende Rechtsverteidigung der beklagten GmbH im Prozess . . . . .  | 443        |
| cc) Interessenkollision beim anwaltlichen Berater oder Prozessbevollmächtigten . . . . .  | 446        |
| dd) Belastung der GmbH mit Prozesskosten . . . . .  | 451        |
| <b>II. Gestaltungsklagen auf Entziehung von Geschäftsführung und Vertretungsmacht, Ausschluss eines Gesellschafters oder Auflösung der Gesellschaft . . . . .</b> | <b>453</b> |
| 1. Entziehung von Geschäftsführung und Vertretungsmacht bei der PartG, OHG, KG und GmbH & Co. KG . . . . .  | 453        |
| 2. Ausschluss von Gesellschaftern . . . . .   | 459        |
| a) Ausschließungsklage bei der PartG, OHG, KG und GmbH & Co. KG . . . . .   | 459        |
| b) Ausschlussklage bei der GmbH . . . . .   | 462        |
| 3. Gerichtliche Auflösung der Gesellschaft . . . . .  | 464        |
| a) Auflösungsklage bei der PartG, OHG, KG und GmbH & Co. KG . . . . .   | 464        |
| b) Auflösungsklage bei der GmbH . . . . .   | 466        |
| <b>III. Informationserzwingung durch Kommanditisten und GmbH-Gesellschafter . . . . .</b>   | <b>469</b> |
| 1. Gerichtliche Durchsetzung von Auskunfts- und Kontrollrechten durch Kommanditisten . . . . .  | 469        |
| a) Klage auf Vorlage des Jahresabschlusses und Bucheinsicht gem. § 166 Abs. 1 HGB . . . . .   | 469        |

|  |            |
|--|------------|
| b) Besonderes Informationserzwingungsverfahren gem. § 166 Abs. 3 HGB . . . . .   | 473        |
| 2. Gerichtliche Durchsetzung von Auskunfts- und Einsichtsrechten durch den GmbH-Gesellschafter . . . . .   | 476        |
| <b>IV. Gerichtliche Durchsetzung von Unterlassungs- und Schadensersatzansprüchen der Gesellschaft gegenüber geschäftsführenden Gesellschaftern . . . . .</b> | <b>480</b> |
| 1. Typische Anspruchsgrundlagen im Überblick . . . . .   | 481        |
| a) Abwehr- und Ersatzansprüche der Gesellschaft bei unberechtigten Entnahmen . . . . .   | 481        |
| b) Schadensersatzansprüche der Gesellschaft wegen Fehlern bei der Geschäftsführung . . . . .   | 482        |
| aa) Schadensersatzansprüche gegenüber Geschäftsführern in Personengesellschaften . . . . .   | 483        |
| bb) Schadensersatzhaftung der GmbH-Geschäftsführer . . . . .   | 486        |
| c) Schadensersatzansprüche der Gesellschaft bei Missachtung von gesetzlichen oder vertraglichen Zustimmungsvorbehalten durch die Geschäftsführer . . . . .   | 490        |
| d) Unterlassungs- und Schadensersatzansprüche der Gesellschaft bei Konkurrenzfähigkeit und Eigennutzung von Geschäftschancen . . . . .                       | 492        |
| 2. Durchsetzung der Gesellschaftsansprüche durch die Gesellschafter . . . . .  | 495        |
| a) Das besondere Klagerecht der Gesellschafter in Personengesellschaften (actio pro socio) . . . . .   | 495        |
| b) Vorabentscheidung der GmbH-Gesellschafter über die Durchsetzung von Schadensersatz- und Unterlassungsansprüchen gegen Geschäftsführer . . . . .           | 497        |
| <b>V. Einstweiliger Rechtsschutz . . . . .</b>   | <b>501</b> |
| 1. Einstweiliger Rechtsschutz in Bezug auf Gesellschafterrechte . . . . .  | 503        |
| a) Möglichkeiten einstweiligen Rechtsschutzes im Überblick . . . . .   | 503        |
| b) Einflussnahme auf die Beschlussfassung . . . . .  | 505        |
| aa) Verfügungsanspruch und Vollstreckung . . . . .   | 505        |
| bb) Besondere Anforderungen an den Verfügungsgrund . . . . .   | 506        |
| c) Sicherung von Gesellschafterrechten nach einem Ausschlussbeschluss . . . . .  | 510        |
| aa) Vorläufige Sicherung der Mitgliedschaftsrechte . . . . .   | 510        |
| bb) Verhinderung einer Löschung aus der Gesellschafterliste in der GmbH . . . . .  | 512        |
| 2. Einstweiliger Rechtsschutz hinsichtlich der Geschäftsführung . . . . .  | 516        |
| a) Zwangsmaßnahmen gegen geschäftsführende Gesellschafter . . . . .  | 516        |
| b) Abwehrmaßnahmen geschäftsführender Gesellschafter . . . . .   | 520        |

|  |            |
|--|------------|
| 3. Überblick über die allgemeinen Bestimmungen . . . . .   | 522        |
| a) Verfügungsanspruch und Verfügungsgrund . . . . .  | 522        |
| b) Wesentliche Verfahrensvorschriften und Besonderheiten bei<br>Gesellschafterstreitigkeiten . . . . .                                 | 524        |
| <b>VI. Klage vor Schiedsgerichten . . . . .</b>  | <b>533</b> |
| 1. Grundlagen . . . . .  | 533        |
| 2. Schiedsvereinbarungen zu Gesellschafterstreitigkeiten . . . . .   | 537        |
| a) Wirksamkeitsvoraussetzungen . . . . .   | 537        |
| aa) Abschluss der Schiedsvereinbarung . . . . .  | 537        |
| bb) Schiedsfähigkeit von Gesellschafterstreitigkeiten . . . . .  | 542        |
| b) Reichweite der Schiedsvereinbarung . . . . .  | 544        |
| 3. Überblick über das Schiedsverfahren . . . . .   | 545        |
| <b>5. Teil Praktische Hinweise, Checklisten, Muster und Formulare . . . . .</b>  | <b>551</b> |
| <b>I. Praktische Hinweise zur Taktik der Konfliktparteien . . . . .</b>  | <b>551</b> |
| 1. Angriffsmittel . . . . .  | 551        |
| 2. Verteidigungsmittel . . . . .   | 554        |
| <b>II. Checklisten . . . . .</b>   | <b>558</b> |
| 1. Streitige Abberufung eines Gesellschafter-Geschäftsführers in der<br>GmbH und Kündigung des Anstellungsvertrags . . . . .           | 558        |
| 2. Leitung einer streitigen Gesellschafterversammlung . . . . .  | 560        |
| 3. Ausschließung eines Gesellschafters durch Beschluss oder Über-<br>nahmeerklärung aus einer Personengesellschaft oder GmbH . . . . . | 563        |
| 4. Gewinnausschüttung in der GmbH mit teilweiser Thesaurierung . . . . .   | 565        |
| <b>III. Muster zu außergerichtlichen Verfahrenshandlungen . . . . .</b>  | <b>568</b> |
| 1. Einberufung einer GmbH-Gesellschafterversammlung . . . . .  | 568        |
| 2. Verlangen der Einberufung einer außerordentlichen GmbH-<br>Gesellschafterversammlung durch Minderheitsgesellschafter . . . . .      | 571        |
| 3. Niederschrift über eine GmbH-Gesellschafterversammlung . . . . .  | 573        |
| <b>IV. Muster für Gesellschaftsvertrags- und Satzungsklauseln . . . . .</b>  | <b>575</b> |
| 1. Geschäftsführung in Personengesellschaften . . . . .  | 575        |
| 2. Geschäftsführung in der PartG . . . . .   | 576        |
| 3. Katalog zustimmungspflichtiger Geschäftsführungsmaßnahmen . . . . .   | 577        |
| 4. Entsenderecht für einen Geschäftsführer in der GmbH . . . . .   | 578        |
| 5. Einberufung von Gesellschafterversammlungen . . . . .   | 579        |
| a) Einberufung von Gesellschafterversammlungen in der GmbH . . . . .   | 579        |
| b) Einberufung von Gesellschafterversammlungen in Personen-<br>gesellschaften . . . . .  | 580        |

|   |            |
|---|------------|
| 6. Beschlussfassung . . . . .   | 581        |
| a) Beschlussfassung/Durchführung von Gesellschafterversammlungen in der GmbH . . . . .  | 581        |
| b) Beschlussfassung/Durchführung von Gesellschafterversammlungen in Personengesellschaften . . . . .  | 582        |
| 7. Jahresabschluss sowie Ergebnisverwendung in Personengesellschaften . . . . .   | 583        |
| a) Jahresabschluss in Personenhandelsgesellschaften . . . . .   | 583        |
| b) Rechnungsabschluss in der GbR oder PartG . . . . .   | 584        |
| c) Ergebnisverteilung und Entnahmen . . . . .   | 584        |
| 8. Jahresabschluss und Ergebnisverwendung in der GmbH . . . . .   | 585        |
| 9. Kündigung, Ausscheiden aus der Gesellschaft, Abfindung . . . . .   | 586        |
| a) Kündigung der Gesellschaft . . . . .   | 586        |
| b) Ausscheiden aus der Personenhandelsgesellschaft, Abfindung . . . . .   | 587        |
| c) Ausscheiden aus der GbR oder PartG . . . . .   | 589        |
| d) Ausscheiden aus der GmbH, Abfindung . . . . .  | 590        |
| 10. Mediationsklausel . . . . .   | 592        |
| 11. Schlichtungsklausel unter Verweis auf die DIS-SchlichtungsO . . . . .   | 593        |
| 12. Schiedsklauseln . . . . .   | 594        |
| a) Allgemeine Schiedsklausel . . . . .  | 594        |
| b) Schiedsklausel unter Bezugnahme auf die DIS-SchO . . . . .   | 596        |
| <b>V. Formulare für Klageanträge und Anträge auf Informations-<br/>erzwingung . . . . .</b>   | <b>598</b> |
| 1. Klage auf Nichtigkeitsfeststellung eines Gesellschafterbeschlusses in der Personengesellschaft (am Beispiel GmbH & Co. KG) . . . . .   | 598        |
| 2. Klage betreffend die Nichtigkeitsfeststellung bzw. Anfechtung eines Gesellschafterbeschlusses in der GmbH . . . . .  | 600        |
| 3. Beschlussfeststellungsklage bei unklaren Abstimmungsergebnissen in der GmbH . . . . .  | 601        |
| 4. Klage auf Entziehung von Geschäftsführungsbefugnis und Vertretungsmacht in einer GmbH & Co. KG nebst Klage auf Zustimmung zu dieser Maßnahme und Neuordnung der Geschäftsführung . . . . . | 602        |
| 5. Klage auf Ausschließung eines Gesellschafters aus einer Personenhandelsgesellschaft (am Beispiel GmbH & Co. KG) . . . . .  | 603        |
| 6. Klage auf Ausschluss eines GmbH-Gesellschafters . . . . .  | 604        |
| 7. Klage auf Auflösung einer Personenhandelsgesellschaft . . . . .<br>(am Beispiel OHG) . . . . .   | 605        |
| 8. Klage auf Auflösung einer GmbH . . . . .   | 606        |
| 9. Klage eines Kommanditisten auf Einsicht in die Buchhaltungsunterlagen der Gesellschaft gemäß § 166 Abs. 1 HGB . . . . .  | 607        |

|  |            |
|--|------------|
| 10. Antrag eines Kommanditisten auf gerichtliche Anordnung von<br>Auskunft oder Bucheinsicht gemäß § 166 Abs.3 HGB ..... | 608        |
| 11. Antrag eines GmbH-Gesellschafters im Informationserzwin-<br>gungsverfahren gemäß § 51b GmbHG .....                   | 609        |
| <b>VI. Formulare für Anträge auf einstweilige Verfügung .....</b>  | <b>611</b> |
| 1. Durchsetzung der Duldung eines Beraters in der Gesellschafter-<br>versammlung einer GmbH & Co. KG .....               | 611        |
| 2. Durchsetzung einer bestimmten Stimmabgabe in einer GmbH-<br>Gesellschafterversammlung .....                           | 612        |
| 3. Unterbindung der Einreichung einer geänderten GmbH-Gesell-<br>schafterliste (nach Zwangseinziehungsbeschluss) .....   | 613        |
| 4. Sicherung von Mitgliedschaftsrechten in der GmbH nach Aus-<br>schließung durch Gesellschafterbeschluss .....          | 614        |
| 5. Unterbindung der Vollziehung eines Gesellschafterbeschlusses in<br>der GmbH .....                                     | 615        |
| 6. Vorläufige Entziehung von Geschäftsführungsbefugnis und Ver-<br>tretungsmacht gemäß §§ 117, 127 HGB in einer KG ..... | 616        |
| 7. Unterbindung von Geschäftsführung und Vertretung .....  |            |
| sowie Hausverbot nach streitiger Abberufung eines .....  |            |
| GmbH-Geschäftsführers .....  | 617        |
| 8. Unterbindung unberechtigter Entnahmen der Komplementärin in<br>einer GmbH & Co. KG .....                              | 618        |
| 9. Untersagung einer Geschäftsführungsmaßnahme bei drohender<br>Missachtung eines Zustimmungsvorbehalts in der KG .....  | 620        |
| 10. Untersagung einer Vertragserfüllung nach Missbrauch der Ver-<br>tretungsmacht in der GmbH .....                      | 621        |
| 11. Sicherung der Geschäftsführungsbefugnis und der Vertretungs-<br>macht nach streitiger Abberufung in der GmbH .....   | 622        |
| <b>Sachverzeichnis .....</b>   | <b>623</b> |