

# Inhalt

Vorwort .....	9
Einleitung .....	11
A. Austritts- und Ausschlussmöglichkeiten im Gesellschaftsrecht .....	13
I. Allgemeine Grundsätze bei Personengesellschaften .....	13
II. Gesellschaft bürgerlichen Rechts .....	14
1. Kraft gesetzlicher Regelung .....	14
2. Kraft vertraglicher Einigung .....	16
III. Offene Handelsgesellschaft und Kommanditgesellschaft .....	17
1. Kraft gesetzlicher Regelung .....	17
2. Kraft vertraglicher Einigung .....	18
3. Wichtiger Grund .....	19
IV. GmbH .....	19
1. Veräußerung des Geschäftsanteils nach § 15 GmbHG .....	20
2. Amortisation des Geschäftsanteils nach § 34 GmbHG .....	20
3. Die Ausschließung .....	22
4. Der Austritt .....	25
5. Kaduzierungsverfahren nach § 21 GmbHG .....	26
6. Abandonrecht nach § 27 GmbHG .....	27
B. Hinauskündigungsklauseln nach freiem Ermessen .....	29
I. Begriffliche Klärung .....	29
II. Rechtsprechungsentwicklung .....	31
1. Zulässigkeit von Hinauskündigungsklauseln .....	32
a) RG Urteil vom 23. März 1938 – II 149/37 .....	32
b) BGH Urteil vom 16. Dezember 1960 – II ZR 162/59 .....	33
c) BGH Urteil vom 29. Januar 1962 – II ZR 172/60 .....	35
d) BGH Urteil vom 10. Juli 1967 – II ZR 71/67 .....	37
e) BGH Urteil vom 18. März 1968 – II ZR 26/66 .....	38

f)	BGH Urteil vom 23. Oktober 1972 – II ZR 31/70 .....	39
g)	BGH Urteil vom 7. Mai 1973 – II ZR 140/71 .....	40
2.	Unzulässigkeit von Hinauskündigungsklauseln .....	41
a)	BGH Urteil vom 20. Januar 1977 – II ZR 217/75 .....	41
b)	BGH Urteil vom 13. Juli 1981 – II ZR 56/80 .....	43
c)	BGH Urteil vom 3. Mai 1982 – II ZR 78/81 .....	45
d)	BGH Urteil vom 25. März 1985 – II ZR 240/84 .....	47
e)	BGH Urteil vom 21. März 1988 – II ZR 135/87 .....	48
f)	BGH Urteil vom 19. September 1988 – II ZR 329/87 .....	49
g)	BGH Urteil vom 5. Juni 1989 – II ZR 227/88 .....	51
h)	BGH Urteil vom 9. Juli 1990 – II ZR 194/89 .....	52
i)	BGH Urteil vom 7. Februar 1994 – II ZR 191/92 .....	54
j)	BGH Urteil vom 8. März 2004 – II ZR 165/02 .....	56
k)	BGH Urteil vom 14. März 2005 – II ZR 153/03 .....	59
l)	BGH Urteil vom 19. September 2005 – II ZR 173/04 .....	61
m)	BGH Urteil vom 19. März 2007 – II ZR 300/05 .....	65
n)	BGH Urteil vom 7. Mai 2007 – II ZR 281/05 .....	69
3.	Zusammenfassung .....	70
4.	Ausnahmefallgruppen .....	72
a)	Machtstellung beruht nicht auf entsprechendem Kapitaleinsatz .....	73
b)	Erprobung eines Gesellschafters .....	73
c)	Gesellschafterposition als Annex .....	74
d)	Ereerbte belastete Gesellschafterstellung .....	74
III.	Folgerungen .....	75
IV.	Meinungsspektrum in der Literatur .....	77
V.	Untersuchung zur Wirksamkeit von Hinauskündigungsklauseln nach freiem Ermessen .....	80
1.	Mögliche Gründe für eine derartige Vereinbarung .....	80
2.	Ausgangslage .....	81
3.	Rechtskontrolle von „Hinauskündigungsklauseln“ .....	82
a)	Grundsatz der Privatautonomie .....	82
b)	Grenzen der Privatautonomie .....	83
aa)	Inhaltskontrolle bejahende Auffassung .....	85
bb)	Inhaltskontrolle ablehnende Auffassung .....	86
cc)	Stellungnahme .....	86
dd)	Zwischenergebnis .....	91
4.	Gleiches Hinauskündigungsrecht .....	91
a)	Kein Verstoß gegen zwingendes Gesetzesrecht .....	91
b)	Sittenwidrigkeit der Vereinbarung? .....	92

aa) Einfluss des Art. 12 Abs. 1 GG .....	93
bb) Einfluss des Sozialstaatsprinzips .....	94
cc) Willkürherrschaft .....	96
dd) Kernbereichsverletzung .....	96
(1). Vergleich mit anderen Dauerschuldverhältnissen .....	97
i) Mietvertrag, Pachtvertrag .....	98
ii) Arbeitsverhältnis/ Dienstverhältnis .....	100
iii) Darlehensvertrag .....	101
iv) Leihe .....	101
v) Verwahrung .....	102
vi) Zusammenfassung .....	102
(2). Geltung des Grundsatzes der grundlosen ordentlichen Kündigung im Gesellschaftsrecht .....	103
ee) Verstoß gegen den Gleichbehandlungsgrundsatz .....	110
ff) Argument der Unüberblickbarkeit der Entscheidung .....	111
gg) Konkretisierung der guten Sitten durch allgemeine Rechtsprinzipien .....	111
(1). Stille Gesellschaft im Innenverhältnis .....	111
(2). Der Squeeze-out als allgemeines Rechtsprinzip? .....	112
(3). Aufhebungsvertrag .....	114
c) Ausübungskontrolle .....	118
aa) Sittenwidrigkeit der Ausübung .....	119
bb) Vereinbarkeit der Ausübung mit Treu und Glauben .....	119
d) Zwischenergebnis .....	120
5. Ungleiches Hinauskündigungsrecht .....	121
a) Sittenwidrigkeit der Vereinbarung? .....	122
aa) Einfluss der Grundrechte .....	122
bb) Willkürherrschaft .....	123
cc) Verstoß gegen den Gleichbehandlungsgrundsatz? .....	125
b) Ausübungskontrolle .....	125
c) Quorum .....	127
d) Zwischenergebnis .....	127
 C. Auswirkung der Abfindung auf die Zulässigkeit von Hinauskündigungsklauseln .....	 129
 D. Vergleichbare Gestaltungen im Venture-Kapitalbereich .....	 135
 I. Russian Roulette .....	 135
II. Texan Shoot Out .....	136

III. Drag-along-Klauseln .....	136
IV. Rechtliche Würdigung .....	137
1. Wirksamkeitsfragen .....	137
a) Russian Roulette und Texan Shoot Out .....	137
aa) Vereinbarkeit mit § 723 Abs. 3 BGB .....	138
bb) Vereinbarkeit mit § 138 Abs. 1 BGB .....	139
b) Drag-along-Klauseln .....	140
2. Dogmatische Fragen .....	142
a) Russian Roulette und Texan Shoot Out .....	142
b) Drag-along-Klauseln .....	142
V. Zusammenfassung .....	143
E. Formulierungsvorschläge .....	145
I. Freies Hinauskündigungsrecht .....	145
1. Gleiches Hinauskündigungsrecht .....	145
2. Ungleiches Hinauskündigungsrecht .....	145
II. Russian Roulette .....	146
III. Texan Shoot Out .....	146
IV. Drag-along Recht .....	147
F. Zusammenfassung der Ergebnisse .....	149
Abkürzungsverzeichnis .....	153
Literaturverzeichnis .....	157