

Johanna Graisy

# Vererbung von GmbH-Geschäftsanteilen

Praxisleitfaden zu den erbrechtlichen und  
gesellschaftsrechtlichen Gestaltungsmitteln

2016

Praxisliteratur

 VERLAG  
ÖSTERREICH

# Inhaltsverzeichnis

---

Abkürzungsverzeichnis .....	XV
Literaturverzeichnis .....	XIX
<b>I. Ausgangslage und aktuelle Entwicklungen .....</b>	<b>1</b>
1. Einführung.....	1
2. Unternehmensnachfolge in Familienunternehmen.....	2
2.1 Aktualität der Unternehmensnachfolge.....	2
2.2 Die GmbH als Rechtsform für Familienunternehmen.....	3
2.3 Möglichkeiten der Unternehmensnachfolge .....	5
2.4 Aktuelle Regelungen zur Unternehmensnachfolge .....	5
<b>II. Übertragung und Vererbung von GmbH-Geschäftsanteilen .....</b>	<b>7</b>
1. Unternehmensnachfolge in der GmbH.....	7
2. Übertragung von Rechten und Pflichten .....	8
2.1 Die Rechtsnatur des GmbH-Geschäftsanteils .....	8
2.2 Herrschafts- und Mitgliedschaftsrechte.....	8
2.2.1 Definition .....	8
2.2.2 Absolut unentziehbare Herrschafts- und Mitgliedschafts- rechte.....	9
2.2.3 Relativ unentziehbare Herrschafts- und Mitgliedschafts- rechte.....	19
2.2.4 Herrschafts- und Mitgliedschaftsrechte Dritter.....	21
2.3 Sonderrechte.....	26
2.4 Sondervorteile .....	28
2.5 Vermögensrechtliche Pflichten .....	29
2.6 Sonderpflichten .....	31
2.7 Nebenleistungspflichten.....	35
2.8 Einschränkungen durch den Gesellschaftsvertrag .....	38
2.9 Einschränkungen bei der letztwilligen Verfügung.....	40
2.10 Zusammenfassung.....	45
3. Form der Übertragung.....	46
3.1 Übertragung des GmbH-Geschäftsanteils unter Lebenden .....	47

3.2	Übertragung des GmbH-Geschäftsanteils von Todes wegen.....	47
3.2.1	Rechtsfolgen bei Ableben des GmbH-Gesellschafters .....	48
3.2.2	Übertragung an den Vermächtnisnehmer .....	50
3.2.3	Übertragung an den Begünstigten.....	53
3.2.4	Formpflicht bei der Übertragung einzelner Rechte und Pflichten.....	54
3.2.5	Teilung des GmbH-Geschäftsanteils von Todes wegen....	55
3.2.6	Erbteilungsübereinkommen und Erbschafts Kauf .....	58
3.3	Zusammenfassung.....	71
<b>4.</b>	<b>Gesellschaftsvertragliche Übertragungsbeschränkungen.....</b>	<b>71</b>
4.1	Gesellschaftsvertragliche Übertragungsbeschränkungen im Überblick.....	71
4.1.1	Aufgriffsrecht .....	73
4.1.1.1	Gesellschaftsvertragliche Aufgriffsrechte.....	73
4.1.1.2	Übertragung des Erben an den Aufgriffs- berechtigten.....	75
4.1.1.3	Beschränkungen des Abfindungsanspruches .....	77
4.1.1.4	Aufgriffsrecht als Schenkung auf den Todesfall.....	88
4.1.1.5	Aufgriffsrecht als Vermächtnis .....	97
4.1.1.6	Zweiseitiges Rechtsgeschäft von Todes wegen .....	105
4.1.1.7	Rechtsgeschäft unter Lebenden mit Wirkung auf den Todesfall .....	106
4.1.2	Vinkulierung.....	109
4.1.3	Übertragungsbeschränkungen bei Einpersonen-GmbHs	111
4.1.4	Ausschluss bzw Einschränkung der Teilbarkeit .....	112
4.1.5	Einziehungsklausel – Erwerb eigener Anteile?.....	112
4.2	Wirkung gesellschaftsvertraglicher Übertragungsbeschrän- kungen.....	114
4.2.1	Meinungsstand in der Rechtsprechung.....	114
4.2.2	Meinungsstand in der Literatur .....	117
4.2.3	Ausschluss der Nachlasszugehörigkeit.....	121
4.2.4	Erlöschen des GmbH-Geschäftsanteils.....	123
4.2.5	Zwischenergebnis.....	126
4.3	Kritische Würdigung der herrschenden Ansicht.....	126
4.3.1	Wesentliche Fragestellungen.....	126
4.3.2	Verhältnis Erbrecht – Gesellschaftsrecht.....	127
4.3.3	Übertragungsbeschränkungen auf den Todesfall.....	129
4.3.4	Verankerung der Testierfreiheit .....	131
4.3.5	Einschränkung der Testierfreiheit .....	133
4.3.6	Umgehung der Testierfreiheit.....	134
4.3.7	Auswirkungen auf den Erben.....	135

4.3.8 Widerspruch zu § 610 Abs 2 ABGB? .....	140
4.4 Zusammenfassung.....	143
<b>5. Erfordernis erbrechtlicher Nachfolgeregelungen.....</b>	<b>145</b>
5.1 Erblasserische Anliegen.....	145
5.2 Bestandsgefährdung.....	146
5.2.1 Allgemeines .....	146
5.2.2 Bestimmung des Unternehmensnachfolgers .....	146
5.2.3 Gesetzliche Miterben als Mitberechtigte gem § 80 GmbHG .....	147
5.2.4 Gefährdung durch das Pflichtteilsrecht .....	149
5.3 Erbrechtliche Absicherung der Unternehmensnachfolge .....	151
5.3.1 Vorweggenommene Erbfolge .....	151
5.3.2 Unternehmensnachfolge von Todes wegen .....	151
5.4 Zusammenfassung.....	153
<b>III. Erbeinsetzung.....</b>	<b>155</b>
1. Definition der Erbeinsetzung.....	155
2. Bestimmung des Erben.....	155
2.1 Auswahlkriterien und materielle Höchstpersönlichkeit .....	155
2.2 Bedingungen.....	161
2.3 Auflagen.....	161
2.4 Auftrag auf den Todesfall.....	162
2.5 Testamentsvollstreckung .....	162
2.6 Zusammenfassung.....	163
3. Einantwortung .....	163
4. Haftung.....	164
4.1 Allgemeine Grundsätze .....	164
4.2 Unbedingte Erbserklärung.....	165
4.3 Bedingte Erbserklärung.....	165
4.3.1 Haftungsumfang .....	165
4.3.2 Erbrechtliche Haftung nach Beendigung des Verlassen- schaftsverfahrens.....	167
4.3.3 Unbegrenzte Haftung gem § 78 Abs 2 GmbHG? .....	169
4.4 Haftung mehrerer Erben.....	170
4.4.1 Unbedingte Erbserklärung.....	170
4.4.2 Bedingte Erbserklärung.....	171
4.5 Haftung als Nachlassvertreter gem § 810 ABGB.....	174
4.6 Unternehmensrechtliche Haftung gem § 40 UGB .....	174
4.6.1 Anwendungsbereich .....	174
4.6.2 Unternehmensfortführung.....	175
4.6.3 Haftungsausschluss.....	176

4.6.4	Haftung bei Vererbung eines GmbH-Geschäftsanteils.....	176
4.6.5	Unternehmensbegriff des § 40 UGB.....	177
4.6.6	Haftung bei Übertragung eines Unternehmensteils.....	178
4.6.7	Keine Haftung bei Gesellschafterwechsel.....	179
4.7	Unternehmensrechtliche Haftung bei Anteilsübertragung.....	181
4.7.1	Haftung des erbenden GmbH-Gesellschafters nach § 40 UGB? .....	181
4.7.2	Haftungsumfang beim Erwerb eines Unternehmensteils... ..	187
4.7.3	Einstellung des Unternehmens.....	188
4.7.4	Haftung für Altverbindlichkeiten.....	189
4.7.5	Haftungsbegrenzung beim Unternehmensteil.....	195
4.7.6	Haftung beim Erbvertrag.....	197
4.7.7	Haftung bei der Schenkung auf den Todesfall.....	198
4.7.8	Haftung beim Erbschafts Kauf.....	201
4.7.9	Haftung beim Erbteilungsübereinkommen.....	201
4.7.10	Zusammenfassung.....	203
4.8	Erwerberhaftung gem § 1409 ABGB.....	204
4.8.1	Schutzzweck.....	204
4.8.2	Haftung beim Erwerb von Unternehmensanteilen.....	205
4.8.3	Rechtsprechung.....	205
4.8.4	Unternehmen iSd § 1409 ABGB.....	207
4.8.5	Vermögen iSd § 1409 ABGB.....	207
4.8.6	Beteiligungsausmaß.....	210
4.8.7	Haftungsumfang.....	211
4.8.8	Haftungsumfang beim Unternehmenserwerb.....	212
4.8.9	Haftungsumfang beim Erwerb eines Unternehmensteils... ..	213
4.8.10	Haftungsumfang beim Vermögenserwerb.....	216
4.8.11	Haftungsumfang beim Erwerb eines GmbH-Geschäftsanteils .....	218
4.8.12'	Haftung bei Vererbung des GmbH-Geschäftsanteils.....	220
4.8.13	§ 1409 ABGB als Anspruchsgrundlage zugunsten eines GmbH-Gesellschafters?.....	222
4.8.14	Haftung bei der Schenkung auf den Todesfall.....	224
4.8.15	Haftung beim Erbvertrag.....	224
4.8.16	Haftung beim Erbschafts Kauf.....	225
4.8.17	Haftung beim Erbteilungsübereinkommen.....	225
4.8.18	Zusammenfassung.....	225
4.9	Gesamtsachenhaftung gem § 302 ABGB.....	226
4.10	Gewerberechtliche Haftung.....	229
4.11	Steuerrechtliche Haftung gem § 15 BAO.....	229
4.12	Letztwillige Verfügungen zum Haftungsumfang.....	230

<b>5. Vorteile der Erbenstellung</b> .....	232
5.1 Keine Notariatsaktspflicht .....	232
5.2 Automatischer Übergang der Rechtsverhältnisse .....	233
5.3 Nachlassvertretung .....	234
5.3.1 Allgemeines zur Nachlassvertretung gem § 810 ABGB....	234
5.3.2 Benützungsrecht .....	234
5.3.3 Verwaltungs- und Vertretungshandlungen.....	234
5.3.4 Veräußerung von Nachlassgegenständen.....	238
5.3.5 Vorrang der Nachlassverwaltung?.....	239
5.3.6 Zusammenfassung – Handlungsumfang gem § 810 ABGB .....	240
5.4 Absoluter Schutz des Erbrechts .....	240
5.5 Zusammenfassung.....	242
<b>6. Nachteile der Erbenstellung</b> .....	243
6.1 Widerruflichkeit .....	243
6.2 Haftung.....	244
6.3 Zusammenfassung.....	245
<b>7. Nacherbschaft</b> .....	245
7.1 Bedeutung der Nacherbschaft für die Unternehmensnachfolge ...	245
7.2 Bindungswirkung.....	246
7.3 Vorerbfall und Nacherbfall .....	249
7.4 Bestimmung des Nacherben .....	250
7.5 Handlungsbefugnis des Vorerben.....	251
7.5.1 Nachlassvertretung gem § 810 ABGB .....	251
7.5.2 Erbrechtliche Handlungsbefugnis.....	252
7.5.3 Gesellschaftsrechtliche Handlungsbefugnis.....	254
7.5.3.1 Der Vorerbe als GmbH-Gesellschafter .....	254
7.5.3.2 Zustimmungspflichtige Maßnahmen als GmbH-Gesellschafter .....	255
7.5.3.3 Zustimmungspflichtige Maßnahmen als Gesell- schafter Geschäftsführer .....	258
7.5.4 Fruchtziehung .....	259
7.5.5 Einbringung des GmbH-Geschäftsanteils.....	261
7.5.6 Einräumung einer Unterbeteiligung .....	262
7.6 Schutz des Nacherben vor Eintritt des Substitutionsfalls .....	267
7.6.1 Allgemeine Grundsätze .....	267
7.6.2 Sicherstellungsanspruch gem § 520 ABGB .....	267
7.6.3 Anregung von Sicherungsmaßnahmen gem § 147 AußStrG .....	268
7.6.4 Sicherungsmaßnahmen gem § 176 AußStrG .....	268
7.6.5 Nachlassseparation gem § 812 ABGB .....	268

7.6.6	Weitere sichernde Ansprüche des Nacherben.....	269
7.7	Haftung.....	271
7.7.1	Haftung des Vorerben .....	271
7.7.2	Haftung des Nacherben .....	273
7.7.3	Nacherbschaft auf den Überrest.....	274
7.8	Zusammenfassung.....	277
<b>IV.</b>	<b>Vermächtnis.....</b>	<b>279</b>
1.	<b>Abgrenzung zur Erbeinsetzung .....</b>	<b>279</b>
2.	<b>Anfalltag und Fälligkeit .....</b>	<b>281</b>
3.	<b>Formerfordernisse zur Übertragung .....</b>	<b>283</b>
3.1	Schuldrechtlicher Anspruch auf Übertragung .....	283
3.2	Gesellschaftsvertragliche Übertragungsbeschränkungen.....	283
3.3	Rechtsschutz des Vermächtnisnehmers .....	283
4.	<b>Nachlassvertretung.....</b>	<b>285</b>
5.	<b>Haftung.....</b>	<b>288</b>
5.1	Erbrechtliche Haftung.....	288
5.2	Unternehmensrechtliche Haftung gem § 38 UGB .....	290
5.3	Erwerberhaftung gem § 1409 ABGB .....	291
5.4	Gesamthandhaftung gem § 302 ABGB.....	291
5.5	Haftung für Abgabenschulden gem § 15 BAO.....	292
6.	<b>Untervermächtnis .....</b>	<b>292</b>
6.1	Allgemeine Grundsätze.....	292
6.2	Unterbeteiligung .....	293
6.2.1	Bedeutung für die Unternehmensnachfolge.....	293
6.2.2	Unternehmensrechtliche Haftung gem §§ 38 ff UGB.....	294
6.2.3	Erwerberhaftung gem § 1409 ABGB .....	294
6.2.4	Erbrechtliche Haftung.....	296
6.2.5	Vermögensbindung.....	296
6.2.6	Abstimmung mit dem Gesellschaftsvertrag .....	297
6.3	Zusammenfassung.....	298
7.	<b>Nachvermächtnis .....</b>	<b>299</b>
7.1	Definition.....	299
7.2	Vermögensbindung.....	300
7.3	Sicherung des Nachvermächtnisses.....	301
7.4	Handlungsbefugnis des Vor- und Nachvermächtnisnehmers.....	302
7.5	Unterschied zum Vermächtnis.....	302
7.6	Unterschied zum Untervermächtnis.....	303
7.7	Unterschied zur Erbenstellung.....	303
7.8	Abstimmung mit Gesellschaftsvertrag .....	305
7.9	Schutzmechanismen des Nachvermächtnisnehmers.....	305

7.10 Nachvermächtnis auf den Überrest.....	306
7.11 Zusammenfassung.....	306
<b>8. Fruchtnießung.....</b>	<b>307</b>
8.1 Praxisrelevanz und Ausformungen.....	307
8.2 Unterschied zur Unterbeteiligung.....	309
8.3 Fruchtnießung als dingliches Recht.....	309
8.4 Handlungsumfang.....	310
8.5 Auslegung des Willens des letztwillig Verfügenden.....	311
8.6 Unterschied zur Nacherbschaft und zum Nachvermächtnis.....	311
8.7 Haftung als Fruchtnießer.....	312
8.8 Zusammenfassung.....	313
<b>V. Pflichtteil.....</b>	<b>315</b>
1. Allgemeines zum Pflichtteil.....	315
2. Auswirkungen auf die letztwillige Verfügung.....	315
2.1 Pflichtteilsberechtigte und Pflichtteilsquoten.....	315
2.2 Ausgestaltung des Pflichtteils.....	316
3. Der Pflichtteil im Verlassenschaftsverfahren.....	320
3.1 Inventarisierung.....	320
3.2 Berechnung des Pflichtteils.....	321
4. Ansprüche der Pflichtteilsberechtigten.....	322
4.1 Pflichtteils(-ergänzungs-)anspruch.....	322
4.2 Pflichtteilserhöhung bei Schenkung unter Lebenden.....	323
4.3 Schenkung des GmbH-Geschäftsanteils auf den Todesfall.....	326
4.4 Vermächtnis und Vererbung des GmbH-Geschäftsanteils.....	329
5. Zusammenfassung.....	330
<b>VI. Zweiseitige erbrechtliche Gestaltungsmittel.....</b>	<b>331</b>
1. Allgemeines,.....	331
2. Erbvertrag.....	331
2.1 Rechtsnatur.....	331
2.2 Personenkreis.....	332
2.3 Aufhebungsgründe.....	333
2.4 Betragsbeschränkung.....	338
2.5 Gemeinschaftliches Testament.....	338
2.6 Schenkung auf den Todesfall.....	340
2.7 Beschränkung durch Pflichtteil und Schulden.....	345
2.8 Beschränkung durch das Aufgriffsrecht.....	348
2.8.1 Definition des Aufgriffsrechts.....	348
2.8.2 Erbvertragliches Aufgriffsrecht.....	348
2.8.3 Gesellschaftsvertragliches Aufgriffsrecht.....	350



2.9 Wirkung zu Lebzeiten des letztwillig Verfügenden.....	352
2.10 Haftung.....	355
2.11 Anwendbarkeit bei GmbH-Geschäftsanteilen.....	356
2.12 Zusammenfassung.....	357
<b>3. Gemeinschaftliches Testament .....</b>	<b>358</b>
3.1 Rechtsnatur.....	358
3.2 Einseitiger Widerruf .....	359
3.3 Letztwillige Verfügung zugunsten Dritter .....	363
3.4 Nachteile des gemeinschaftlichen Testaments.....	364
3.5 Vorteile gegenüber dem Erbvertrag.....	365
3.6 Zusammenfassung.....	365
Stichwortverzeichnis.....	367