

## Inhaltsübersicht

<b>A. Einleitung</b> .....	19
I. Problemaufriss und Relevanz .....	19
II. Gang der Untersuchung .....	22
<b>B. Voraussetzungen und Ablauf der erbrechtlichen Nachfolge in Gesellschaftsanteile</b> .....	24
I. Erbschaft .....	24
II. Vermächtnis .....	34
<b>C. Aufgreifkriterien nach dem GWB</b> .....	42
I. Zusammenschluss im Sinne von § 37 Abs. 1 GWB .....	42
II. Umsatzschwellen § 35 GWB .....	48
III. Zusammenfassung .....	49
<b>D. Fusionskontrollverfahren</b> .....	50
I. Anmeldepflicht/-fähigkeit .....	50
II. Anmeldeberechtigte/-verpflichtete .....	124
III. Vollzugsverbot/Untersagungsentscheidung .....	126
IV. Pflicht zur Vollzugsanzeige .....	159
V. Endergebnis .....	160
<b>E. Bewertung nach europäischer Fusionskontrollverordnung</b> .....	162
I. Zusammenschlusstatbestand .....	162
II. Anmeldepflicht .....	166
III. Anmeldefähigkeit der erbrechtlichen Zusammenschlüsse .....	171
IV. Vollzugsverbot .....	180
V. Ergebnis .....	182
<b>F. Lösungsmöglichkeiten für die Fälle, in denen eine Anmeldung vor dem Vollzug unmöglich ist</b> .....	184
I. Deutsches Recht .....	184
II. Europäisches Recht .....	204
<b>G. Endergebnis in Thesen</b> .....	213
<b>Literaturverzeichnis</b> .....	216
<b>Stichwortverzeichnis</b> .....	231

## Inhaltsverzeichnis

<b>A. Einleitung</b> .....	19
I. Problemaufriss und Relevanz .....	19
II. Gang der Untersuchung .....	22
<b>B. Voraussetzungen und Ablauf der erbrechtlichen Nachfolge in Gesellschaftsanteile</b> .....	24
I. Erbschaft .....	24
1. Alleinerbschaft .....	25
a) Gesellschaft mit beschränkter Haftung (GmbH)/Unternehmerge- sellschaft (UG) .....	25
b) Aktiengesellschaft (AG) .....	26
c) Gesellschaft bürgerlichen Rechts (GbR) .....	27
aa) Einfache Nachfolgeklausel .....	27
bb) Qualifizierte Nachfolgeklausel .....	28
cc) Eintrittsklausel .....	28
d) Offene Handelsgesellschaft (OHG)/Kommanditgesellschaft (KG)/ Kommanditgesellschaft auf Aktien (KGaA) .....	29
2. Mehrheit von Erben .....	29
a) Anteile an Kapitalgesellschaften .....	30
b) Anteile an Personengesellschaften .....	33
3. Zusammenfassung .....	34
II. Vermächtnis .....	34
1. Verschiedene Ausgestaltungen des Vermächtnisses .....	35
a) Stückvermächtnis .....	35
b) Verschaffungsvermächtnis .....	36
c) Wahlvermächtnis .....	36
d) Gattungsvermächtnis .....	37
2. Ablauf und gesellschaftsrechtliche Voraussetzungen des Vermächtnisses von Gesellschaftsanteilen .....	37
a) Gesellschaft mit beschränkter Haftung (GmbH) .....	37
b) Aktiengesellschaft (AG) .....	38
c) Gesellschaft bürgerlichen Rechts (GbR) .....	39
aa) Einfache Nachfolgeklausel .....	39
bb) Qualifizierte Nachfolgeklausel .....	39
cc) Eintrittsklausel .....	39
dd) Erfüllung des Vermächtnisses .....	40
d) Offene Handelsgesellschaft (OHG)/Kommanditgesellschaft (KG)/ KGaA .....	40

e) Zusammenfassung . . . . .	41
<b>C. Aufgreifkriterien nach dem GWB . . . . .</b>	<b>42</b>
I. Zusammenschluss im Sinne von § 37 Abs. 1 GWB . . . . .	42
1. Unternehmenseigenschaft des Erwerbers und der Zielgesellschaft . .	42
2. Dauerhaftigkeit des Zusammenschlusses . . . . .	44
3. Tatbestände des § 37 Abs. 1 GWB . . . . .	45
a) Anteilserwerb (§ 37 Abs. 1 Nr. 3 GWB) . . . . .	45
b) Kontrollerwerb (§ 37 Abs. 1 Nr. 2 GWB) . . . . .	46
c) Vermögenserwerb (§ 37 Abs. 1 Nr. 1 GWB) . . . . .	48
d) Wettbewerbslich erheblicher Einfluss (§ 37 Abs. 1 Nr. 4 GWB) . .	48
II. Umsatzschwellen § 35 GWB . . . . .	48
III. Zusammenfassung . . . . .	49
<b>D. Fusionskontrollverfahren . . . . .</b>	<b>50</b>
I. Anmeldepflicht/-fähigkeit . . . . .	50
1. Anmeldepflicht oder Anmeldeobliegenheit . . . . .	50
2. Kriterien für Anmeldefähigkeit . . . . .	52
a) Objektive Konkretheit („Wie“) . . . . .	53
aa) Beteiligte Unternehmen . . . . .	53
bb) Form des Zusammenschlusses . . . . .	54
cc) Ergebnis . . . . .	54
b) Subjektive Konkretheit („Ob“) . . . . .	56
c) Vollzug im Prognosezeitraum („Wann“) . . . . .	59
3. Anmeldefähigkeit der erbrechtlichen Zusammenschlüsse . . . . .	61
a) Errichtung des Testaments/Abschluss des Erbvertrags . . . . .	61
aa) Objektives Kriterium . . . . .	62
(1) Beteiligte Unternehmen und Form des Zusammenschlus-	
ses . . . . .	62
(2) Höhe der Beteiligung . . . . .	62
(3) Veränderungen nach Anmeldung . . . . .	64
(4) Zwischenergebnis . . . . .	65
bb) Subjektives Kriterium . . . . .	65
(1) Alleinerbe an Kapital- und Personengesellschaftsantei-	
len/Mehrheit von Erben an Personengesellschaftsanteilen	65
(2) Mehrheit von Erben an Kapitalgesellschaftsanteil . . . . .	66
(3) Zwischenergebnis . . . . .	67
cc) Vollzug im Prognosezeitraum . . . . .	67
dd) Zwischenergebnis . . . . .	71
ee) Endergebnis . . . . .	71
b) Anfall der Erbschaft bei Alleinerbschaft/Mehrheit von Erben an	
Personengesellschaftsanteilen . . . . .	72
aa) Vor dem Vollzug? . . . . .	72
(1) Vollzugsbegriff . . . . .	72

(2) Dauerhaftigkeit des Vollzugs .....	73
(3) Ausnahme vom Vollzugsbegriff .....	73
(4) Übertragung der Ausnahme? .....	74
bb) Ergebnis .....	76
c) Bei Erbengemeinschaft: Auseinandersetzung .....	76
aa) Vor dem Vollzug? (Erwerb der Erbengemeinschaft) .....	77
(1) Unternehmenseigenschaft der Erbengemeinschaft .....	77
(2) Erwerb mittelbarer Kontrolle eines oder mehrerer Erben (§ 37 Abs. 1 Nr. 2 GWB) .....	79
(a) AG als Zielgesellschaft .....	80
(b) GmbH als Zielgesellschaft .....	81
(3) Dauerhaftigkeit des Kontrollerwerbs .....	82
(4) Testamentsvollstreckung .....	84
(5) Ergebnis .....	85
bb) Verlangen nach Auseinandersetzung .....	86
(1) Vor dem Vollzug? (Auseinandersetzungsverlangen) .....	87
(2) Objektive Konkretheit .....	87
(3) Subjektive Konkretheit .....	89
(4) Ergebnis .....	89
cc) Abschluss eines Auseinandersetzungsvertrags .....	90
(1) Vor dem Vollzug? (Abschluss des Auseinandersetzungsv vertrags) .....	90
(2) Objektive Konkretheit .....	91
(3) Subjektive Konkretheit .....	92
(4) Vollzug im Prognosezeitraum .....	93
(5) Ergebnis .....	94
dd) Gesetzliche Auseinandersetzung/Teilungsanordnung .....	94
(1) Vor dem Vollzug? (gesetzliche Auseinandersetzung; Teilungsanordnung) .....	96
(2) Objektive Konkretheit .....	97
(3) Subjektive Konkretheit .....	98
(4) Vollzug im Prognosezeitraum .....	101
(5) Ergebnis .....	102
ee) Auseinandersetzungplan/Testamentsvollstreckung .....	102
(1) Vor dem Vollzug? (Aufstellung des Auseinanderset zungsplans) .....	104
(2) Objektive Konkretheit .....	105
(3) Subjektive Konkretheit .....	106
(4) Vollzug im Prognosezeitraum .....	109
(5) Ergebnis .....	109
d) Bei Erbengemeinschaft: Bestellung zum gemeinsamen Vertreter der Erbengemeinschaft .....	110
aa) Vor dem Vollzug? .....	112

bb) Objektive Konkretheit . . . . .	112
cc) Subjektive Konkretheit . . . . .	113
(1) Vor der Beschlussfassung . . . . .	113
(2) Nach der Beschlussfassung . . . . .	113
dd) Vollzug im Prognosezeitraum . . . . .	114
ee) Ergebnis . . . . .	114
e) Bei Vermächtnis: Entstehen des Vermächtnisanspruchs . . . . .	115
aa) Vor dem Vollzug? . . . . .	115
bb) Objektive Konkretheit . . . . .	115
(1) Stückvermächtnis . . . . .	115
(2) Verschaffungsvermächtnis . . . . .	116
(3) Wahlvermächtnis . . . . .	117
(4) Gattungsvermächtnis . . . . .	117
(5) Zwischenergebnis . . . . .	118
cc) Subjektives Kriterium . . . . .	118
(1) Stückvermächtnis . . . . .	118
(2) Verschaffungsvermächtnis . . . . .	120
(3) Wahlvermächtnis . . . . .	120
(4) Gattungsvermächtnis . . . . .	121
(5) Zwischenergebnis . . . . .	122
dd) Vollzug im Prognosezeitraum . . . . .	123
ee) Ergebnis . . . . .	123
4. Ergebnis zur Anmeldefähigkeit der erbrechtlichen Zusammenschlüsse . . . . .	124
II. Anmeldeberechtigte/-verpflichtete . . . . .	124
1. Beteiligte Unternehmen (§ 39 Abs. 2 Nr. 1 GWB) . . . . .	125
2. Veräußerer (§ 39 Abs. 2 Nr. 2 GWB) . . . . .	125
3. Ergebnis . . . . .	126
III. Vollzugsverbot/Untersagungsentscheidung . . . . .	126
1. Auswirkung des Vollzugsverbots bzw. einer Untersagungsentscheidung und Handlungsmöglichkeiten . . . . .	127
a) Beschwerde, Ministererlaubnis, erneute Anmeldung . . . . .	128
b) Auswirkungen auf den Auseinandersetzungsvertrag . . . . .	129
aa) Handlungsmöglichkeiten vor dem Vertragsschluss . . . . .	130
(1) Veränderung des Auseinandersetzungsvertrags . . . . .	130
(2) Ausschlagung der Erbschaft . . . . .	130
bb) Handlungsmöglichkeiten bei aufschiebend bedingtem Vertragsschluss . . . . .	131
cc) Handlungsmöglichkeiten nach dem Vertragsschluss . . . . .	131
(1) Verkauf des Anspruchs . . . . .	133
(2) Erbteilsverkauf . . . . .	137
(3) Aufhebungsvertrag, Erlassvertrag . . . . .	138

(4) Wegfall der Geschäftsgrundlage . . . . .	138
(5) Anfechtung nach § 119 Abs. 2 BGB . . . . .	138
(6) Schadensersatzansprüche . . . . .	139
(7) Entfallen der Gegenleistungspflicht; Rücktritt . . . . .	139
c) Auswirkungen auf die gesetzliche Auseinandersetzung . . . . .	140
d) Auswirkungen auf die Teilungsanordnung . . . . .	142
e) Auswirkungen auf den Auseinandersetzungsplan des Testamentsvollstreckers . . . . .	142
aa) Bei Vorliegen einer Teilungsanordnung . . . . .	143
(1) Unwirksamkeit der Teilungsanordnung? . . . . .	143
(2) § 2216 Abs. 2 S. 2 BGB analog? . . . . .	143
(3) Ergebnis . . . . .	144
bb) Ohne Teilungsanordnung . . . . .	144
f) Auswirkungen auf die Bestellung zum gemeinsamen Vertreter . . . . .	145
g) Auswirkungen auf das Vermächtnis . . . . .	146
aa) Untersagung vor Annahme des Vermächtnisses . . . . .	147
bb) Handlungsmöglichkeiten bei Untersagung nach Annahme des Vermächtnisses . . . . .	147
(1) Verkauf und Abtretung des Vermächtnisanspruchs . . . . .	148
(2) Testamentsauslegung . . . . .	148
(3) Schadensersatzanspruch . . . . .	149
cc) Annahme des Vermächtnisses nach Untersagung . . . . .	149
dd) Wahlvermächtnis/Gattungsvermächtnis . . . . .	149
ee) Verschaffungsvermächtnis . . . . .	150
ff) Zwischenergebnis . . . . .	150
2. Wirkung der Freigabe auf die Erbschaft/das Vermächtnis . . . . .	151
3. Fälle, in denen Anmeldung vor dem Vollzug unmöglich ist . . . . .	151
a) Wortlaut . . . . .	152
b) Systematik . . . . .	153
c) Entstehungsgeschichte . . . . .	155
d) Telos . . . . .	157
e) Ergebnis . . . . .	158
IV. Pflicht zur Vollzugsanzeige . . . . .	159
V. Endergebnis . . . . .	160
<b>E. Bewertung nach europäischer Fusionskontrollverordnung . . . . .</b>	<b>162</b>
I. Zusammenschlusstatbestand . . . . .	162
1. Fusion . . . . .	162
2. Kontrollerwerb . . . . .	163
3. Folgerung für den erbrechtlichen Erwerb von Gesellschaftsanteilen . . . . .	165
II. Anmeldepflicht . . . . .	166
1. Anmeldefähigkeit . . . . .	166
2. Exkurs: Anmeldepflicht oder Anmeldeobliegenheit . . . . .	167

3.	Anmeldung von Zusammenschlüssen, die nicht auf einen Vertragsschluss oder ein Übernahmeangebot zurückzuführen sind . . . . .	168
a)	Anwendung von Art. 4 Abs. 1 UAbs. 2 FKVO? . . . . .	168
b)	Auslegung des Erwerbs einer die Kontrolle begründenden Beteiligung (Art. 4 Abs. 1 UAbs. 1 Alt. 3 FKVO) . . . . .	169
III.	Anmeldefähigkeit der erbrechtlichen Zusammenschlüsse . . . . .	171
1.	Errichtung des Testaments/Abschluss des Erbvertrags . . . . .	171
a)	Testament . . . . .	172
b)	Erbvertrag . . . . .	172
2.	Anfall der Erbschaft . . . . .	174
3.	Bei der Erbengemeinschaft: Auseinandersetzung . . . . .	175
a)	Verlangen nach Auseinandersetzung . . . . .	175
b)	Abschluss eines Auseinandersetzungsvertrags . . . . .	175
c)	Gesetzliche Auseinandersetzung/Teilungsanordnung . . . . .	176
d)	Auseinandersetzungsplan . . . . .	176
4.	Bei der Erbengemeinschaft: Bevollmächtigung zum gemeinsamen Vertreter der Erbengemeinschaft . . . . .	177
5.	Beim Vermächtnis: Entstehen des Vermächtnisanspruchs . . . . .	179
IV.	Vollzugsverbot . . . . .	180
1.	Anwendbarkeit auf erbrechtliche Konstellationen, in denen eine Anmeldung vor dem Vollzug möglich ist . . . . .	180
2.	Anwendbarkeit auf erbrechtliche Konstellationen, in denen Anmeldung vor dem Vollzug nicht möglich ist . . . . .	181
3.	Folgen des Vollzugsverbots und einer Untersagungsentscheidung für Erbschaft und Vermächtnis . . . . .	181
V.	Ergebnis . . . . .	182
<b>F.</b>	<b>Lösungsmöglichkeiten für die Fälle, in denen eine Anmeldung vor dem Vollzug unmöglich ist</b> . . . . .	<b>184</b>
I.	Deutsches Recht . . . . .	184
1.	Analoge Anwendung von § 41 Abs. 1a GWB . . . . .	184
2.	Entflechtungsverfahren . . . . .	187
a)	Anwendbarkeit des Entflechtungsverfahrens (§ 41 Abs. 3 GWB) . . . . .	187
aa)	Wortlaut . . . . .	188
bb)	Systematik . . . . .	188
cc)	Telos . . . . .	190
dd)	Historie . . . . .	191
ee)	Ergebnis . . . . .	191
b)	Gebotene Modifikation des Entflechtungsverfahrens . . . . .	192
aa)	Verfahrensfristen . . . . .	192
bb)	Einstellung des Entflechtungsverfahrens . . . . .	194
cc)	Auflagen und Bedingungen . . . . .	196
dd)	Stimmrechtsausübungsverbot . . . . .	197
c)	Inhalt der Entflechtungsverfügung . . . . .	199

3. Nachträgliche Anmeldung .....	201
II. Europäisches Recht .....	204
1. Analoge Anwendung von Art. 7 Abs. 2 FKVO .....	204
2. Nachträgliche Anmeldung/Vorheriges Untersagungsverfahren .....	205
a) Einleitung des Verfahrens .....	205
b) Fristbindung des Freigabe- bzw. Untersagungsverfahrens .....	206
c) Einstweilige Anordnungen .....	207
d) Ergebnis .....	208
3. Entflechtungsverfahren .....	208
a) Anwendbarkeit des Entflechtungsverfahrens (Art. 8 Abs. 4 FKVO) .....	208
b) Inhalt der Entflechtungsverfügung .....	209
c) Verfahrensfristen .....	211
<b>G. Endergebnis in Thesen .....</b>	<b>213</b>
<b>Literaturverzeichnis .....</b>	<b>216</b>
<b>Stichwortverzeichnis .....</b>	<b>231</b>