

# Handels- und Gesellschaftsrecht

von

Lutz Schade

Rechtsanwalt und Fachanwalt für Steuerrecht Köln

4., neu bearbeitete Auflage



C.F. Müller

# Inhaltsverzeichnis

	Rn.	Seite
<i>Vorwort</i> .....		V
<i>Codeseite</i> .....		VII
<i>Literaturverzeichnis</i> .....		XV
<b>1. Teil</b>		
<b>Handelsrecht</b> .....	1	1
<b>A. Systematik und Zweck des Handelsrechts</b> .....	1	1
I. Handelsrecht als Sonderprivatrecht .....	1	1
II. Kodifikation .....	3	2
III. Zur Geschichte des Handelsgesetzbuches .....	5	3
IV. Die Handelsgerichtsbarkeit .....	6	4
<b>B. Handelsstand</b> .....	7	6
I. Handelsrecht und Unternehmensrecht .....	7	6
1. Subjektive Anknüpfung des Kaufmannsbegriffs .....	7	6
2. Unternehmensbezogener Kaufmannsbegriff .....	8	6
II. Der Kaufmann .....	10	7
1. Der Kaufmann kraft Gewerbebetrieb, § 1 HGB .....	11	8
a) Das Gewerbe .....	13	8
b) Der Betrieb .....	22	12
c) Das Handelsgewerbe .....	23	13
d) Die Eintragung im Handelsregister .....	24	14
e) Übungsfall Nr. 1 .....	25	16
2. Der Kaufmann kraft Eintragung, § 2 HGB .....	27	17
3. Land- und Forstwirte, § 3 HGB .....	29	18
4. Der Fiktivkaufmann, § 5 HGB .....	32	19
5. Übungsfall Nr. 2 .....	36	22
6. Der Formkaufmann, § 6 HGB .....	38	24
7. Der Scheinkaufmann .....	39	24
a) Die Lehre vom Rechtsschein .....	41	25
b) Rechtsfolgen .....	45	26
III. Die Firma .....	46	26
1. Firmenbegriff .....	46	26
a) Die Firma des Kaufmanns .....	46	26
b) Die Firma bei Handelsgesellschaften .....	47	26
c) Die Geschäftsbezeichnung .....	48	27
d) Die Marke .....	49	27
2. Firmenbildung .....	50	27
a) Bestandteile der Firma .....	50	27
b) Die Firmengrundsätze .....	56	29
3. Firmenschutz .....	62	31
a) Schutz der Firma durch das Registergericht .....	62	31
b) Schutz der Firma durch Firmeninhaber .....	63	32
c) Übungsfall Nr. 3 .....	65	33

	Rn.	Seite
4. Firmenfortführung .....	67	34
a) Haftung des Erwerbers bei Firmenfortführung, § 25 HGB .....	68	34
b) Haftung bei Firmenfortführung durch den Erben, § 27 HGB .....	78	37
c) Eintritt in das Geschäft eines Einzelkaufmanns, § 28 HGB .....	84	40
IV. Das Handelsregister .....	90	45
1. Anmeldung und Eintragung .....	92	46
a) Das Verfahren der Anmeldung .....	92	46
b) Die anzumeldenden Tatsachen .....	93	47
c) Prüfung durch das Registergericht .....	95	49
d) Eintragung und Bekanntmachung .....	96	49
2. Die Publizität des Handelsregisters .....	98	50
a) Die negative Publizität .....	99	51
b) Die positive Publizität .....	103	53
c) Wirkung eingetragener und bekanntgemachter Tatsachen .....	105	54
d) Sonderregelung im Insolvenzrecht .....	106	54
V. Die kaufmännischen Hilfspersonen .....	107	54
1. Überblick .....	107	54
2. Unselbstständige kaufmännische Hilfspersonen .....	109	56
a) Prokura .....	109	56
b) Die Handlungsvollmacht .....	120	61
c) Ladenangestellte .....	128	62
3. Selbstständige kaufmännische Hilfspersonen .....	130	63
a) Abschlussbevollmächtigte, § 55 HGB .....	130	63
b) Vermittlungsbevollmächtigte, § 75g HGB .....	131	64
c) Handelsvertreter, § 84 HGB .....	132	64
d) Handelsmakler .....	144	69
e) Vertragshändler .....	152	71
f) Franchisenehmer .....	153	71
g) Kommissionär .....	154	71
<b>C. Handelsgeschäfte .....</b>	<b>165</b>	<b>75</b>
I. Begriff des Handelsgeschäfts .....	165	75
1. Kaufmannseigenschaft .....	167	75
2. Rechtsgeschäft des Handelsgewerbes .....	168	76
II. Handelsbräuche .....	169	76
III. Das Kaufmännische Bestätigungsschreiben .....	170	77
1. Begriff .....	170	77
2. Voraussetzungen und Rechtsfolge .....	173	78
3. Funktionen .....	174	79
a) Beweisfunktion .....	175	79
b) Modifikationsfunktion .....	176	79
c) Abschlussfunktion .....	177	80
d) Anfechtbarkeit .....	178	80
e) Geltung im nichtkaufmännischen Verkehr .....	179	80
f) Sich kreuzende Bestätigungsschreiben .....	180	80

	Rn.	Seite
IV. Schweigen auf Anträge .....	181	81
1. Begriff .....	181	81
2. Voraussetzungen und Rechtsfolgen .....	182	81
V. Der Handelskauf, §§ 373 ff. HGB .....	184	82
1. Allgemeines .....	184	82
2. Sachmängelrecht .....	187	83
a) Untersuchung und Mängelrüge .....	187	83
b) Die Rechtsfolge .....	191	84
3. Hinterlegung bei Verzug .....	192	84
4. Fixgeschäft .....	193	84
5. Spezifikationskauf .....	194	84
VI. Handelsrechtlicher Sorgfaltsmaßstab .....	195	85
VII. Gutgläubiger Erwerb im Handelsrecht .....	196	85
VIII. Überblick über weitere Einzelregelungen .....	198	85

## 2. Teil

<b>Gesellschaftsrecht</b> .....	200	87
<b>A. Einführung</b> .....	200	87
I. Das Gesellschaftsrecht in der Rechtsordnung .....	200	87
II. Die Ordnung des Gesellschaftsrechts .....	204	88
1. Die Rechtsquellen des Gesellschaftsrechts .....	204	88
2. Unterscheidung zwischen Gesamthand und juristischer Person .....	205	89
3. Unterscheidung zwischen Personengesellschaft und Körperschaft .....	208	89
a) Die Personengesellschaften im Einzelnen .....	212	90
b) Die Körperschaften im Einzelnen .....	213	91
4. Die Typik und die Auswirkungen der Unterscheidung .....	214	92
III. Die Wahl der Rechtsform .....	217	92
<b>B. Allgemeines Gesellschaftsrecht</b> .....	218	94
I. Die Gründung der Gesellschaft .....	218	94
1. Der Gesellschaftsvertrag .....	218	94
a) Die Parteien des Gesellschaftsvertrages .....	219	94
b) Die Form des Gesellschaftsvertrages .....	222	95
c) Die Anwendbarkeit allgemeiner Vorschriften .....	223	96
d) Entstehung in anderer Weise .....	224	96
2. Der Gesellschaftszweck .....	225	96
3. Die Beitragspflicht .....	227	98
4. Die gesellschafterliche Treuepflicht .....	228	98
II. Die Grundsätze über die fehlerhafte Gesellschaft .....	229	98
1. Der Zweck der Grundsätze über die fehlerhafte Gesellschaft .....	230	99
2. Die Voraussetzungen für die Anwendung .....	231	100
a) Vorliegen eines fehlerhaften Gesellschaftsvertrages .....	232	100
b) Invollzugsetzung der Gesellschaft .....	233	101
c) Keine entgegenstehenden überwiegenden Individual- oder Allgemeininteressen .....	234	102
d) Rechtsfolgen .....	235	102
III. Die Scheingesellschaft .....	242	103

	Rn.	Seite
IV. Die Treuhand .....	244	104
1. Der Zweck der Treuhand .....	244	104
2. Die Ausgestaltung der Treuhand .....	245	105
3. Treuhänder und Treugeber .....	246	105
V. Die innere Organisation der Gesellschaft .....	247	106
1. Die Grundlagengeschäfte .....	247	106
2. Sozialansprüche und Sozialverbindlichkeiten .....	248	107
3. Die actio pro socio .....	250	107
VI. Die Mitgliedschaft in der Gesellschaft .....	252	108
1. Eintritt neuer Gesellschafter .....	252	108
2. Ausscheiden von Gesellschaftern .....	253	108
3. Die Vererbung von Gesellschaftsanteilen .....	254	109
a) Die Fortsetzungsklausel .....	255	109
b) Die einfache Nachfolgeklausel .....	256	109
c) Die qualifizierte Nachfolgeklausel .....	257	110
VII. Die Auflösung der Gesellschaft .....	258	110
<b>C. Besonderes Gesellschaftsrecht .....</b>	<b>259</b>	<b>111</b>
I. Die Personengesellschaften .....	259	111
1. Die Gesellschaft bürgerlichen Rechts .....	259	111
a) Grundlagen und Erscheinungsformen .....	259	111
b) Rechtsfähigkeit .....	265	113
c) Entstehung .....	278	118
d) Name der GbR .....	279	118
e) Geschäftsführung und Vertretung .....	280	118
f) Rechte und Pflichten der Gesellschafter .....	282	120
g) Die Haftung der Gesellschaft .....	290	122
h) Die Haftung der Gesellschafter für Verbindlichkeiten der GbR ...	292	122
i) Gesellschafterwechsel und Gesellschafterkündigung .....	309	126
j) Beendigung der Gesellschaft .....	316	129
2. Die offene Handelsgesellschaft .....	317	129
a) Grundlagen und Erscheinungsformen .....	318	129
b) Entstehung .....	322	130
c) Rechtsfähigkeit .....	330	132
d) Geschäftsführung .....	331	132
e) Die Vertretung .....	334	134
f) Rechte und Pflichten der Gesellschafter .....	339	135
g) Die Haftung .....	344	137
h) Änderungen im Gesellschafterbestand .....	354	140
i) Die Beendigung .....	360	142
3. Die Kommanditgesellschaft .....	361	142
a) Grundlagen und Erscheinungsformen .....	362	143
b) Entstehung .....	363	143
c) Geschäftsführung .....	365	144
d) Vertretung .....	366	144
e) Rechte und Pflichten des Kommanditisten .....	367	145
f) Einlage und Haftsumme .....	373	146

	Rn.	Seite
g) Haftung des Kommanditisten .....	374	147
h) Die GmbH & Co. KG .....	381	150
4. Die stille Gesellschaft .....	389	157
a) Grundlagen und Erscheinungsformen .....	390	157
b) Entstehung .....	392	158
c) Rechtsnatur und Abgrenzung .....	393	158
d) Rechte und Pflichten des Stillen .....	394	159
e) Die Haftung des Stillen .....	398	160
f) Rechte und Pflichten des Inhabers des Handelsgeschäfts .....	399	160
g) Die Haftung des Inhabers des Handelsgeschäfts .....	400	160
h) Die Beendigung .....	401	160
5. Die Partnerschaftsgesellschaft .....	403	161
a) Grundlagen und Erscheinungsformen .....	404	161
b) Entstehung .....	405	162
c) Geschäftsführung und Vertretung .....	406	163
d) Gewinn- und Verlustbeteiligung .....	407	163
e) Haftung .....	408	163
f) Änderungen im Partnerbestand .....	413	164
g) Beendigung .....	417	164
6. Die Europäische Wirtschaftliche Interessenvereinigung .....	418	165
a) Grundlagen und Erscheinungsformen .....	419	165
b) Entstehung .....	420	165
c) Der Gesellschaftszweck .....	421	166
d) Die Beschlussfassung .....	422	166
e) Geschäftsführung und Vertretung .....	423	166
f) Rechte und Pflichten der Mitglieder .....	424	167
g) Die Haftung .....	433	168
h) Beendigung .....	437	169
II. Die Körperschaften .....	438	169
1. Der Verein .....	438	169
a) Grundlagen und Erscheinungsformen .....	438	169
b) Der nichtwirtschaftliche eingetragene Verein (e.V.) .....	440	170
c) Der wirtschaftliche Verein .....	447	173
d) Der nichtrechtsfähige Verein .....	448	173
2. Die GmbH .....	449	174
a) Grundlagen und Erscheinungsformen .....	450	174
b) Rechtsfähigkeit .....	452	175
c) Entstehungsphase .....	453	175
d) Inhalt und Form des Gesellschaftsvertrages .....	468	180
e) Die Einmann-GmbH .....	477	182
f) Kapitalaufbringung und -erhaltung .....	478	183
g) Organe der GmbH .....	488	187
h) Rechte und Pflichten der GmbH-Gesellschafter .....	506	196
i) Übertragung von Geschäftsanteilen .....	510	197
j) Haftung der Gesellschafter .....	514	199
k) Beendigung .....	517	201

	Rn.	Seite
3. Die Unternehmergeellschaft (haftungsbeschränkt) .....	520	202
a) Keine eigene Rechtsform .....	520	202
b) Gründung .....	521	202
c) Firma .....	522	203
d) Geschäftsführung und Vertretung .....	523	203
e) Gewinnrücklage .....	524	203
4. Die Aktiengesellschaft .....	525	204
a) Grundlagen und Erscheinungsformen .....	526	204
b) Rechtsfähigkeit .....	527	205
c) Entstehung .....	528	205
d) Aktie und Grundkapital .....	535	209
e) Organe der AG .....	544	211
f) Rechte und Pflichten der Aktionäre .....	564	217
g) Beendigung .....	574	220
5. Die KGaA .....	577	220
a) Grundlagen und Erscheinungsformen .....	577	220
b) Entstehung .....	578	221
c) Komplementäre .....	579	221
d) Kommanditaktionäre .....	583	222
e) Aufsichtsrat .....	585	223
f) Beendigung der Gesellschaft .....	586	223
6. Die Genossenschaft .....	588	223
a) Grundlagen und Erscheinungsformen .....	588	223
b) Rechtliche Einordnung .....	592	224
c) Entstehung .....	593	224
d) Organe .....	594	225
e) Rechte und Pflichten der Mitglieder .....	598	226
f) Kleinstgenossenschaften .....	603	226
g) Europäische Genossenschaft .....	604	226
7. Die Societas Europaea .....	605	227
a) Grundlagen und Erscheinungsformen .....	605	227
b) Entstehung .....	606	228
c) Organe .....	612	229
d) Beendigung .....	618	230
8. Die private limited company by shares .....	619	230
a) Grundlagen und Erscheinungsformen .....	619	230
b) Entstehung .....	620	231
c) Satzung .....	623	231
d) Companies House .....	630	232
e) Funktionsweise .....	631	232
f) Rechte und Pflichten der Gesellschafter .....	637	233
g) Zweigniederlassungen .....	639	234
h) Beendigung, Insolvenz .....	640	234
<i>Sachverzeichnis</i> .....		235