

Handels- und Gesellschaftsrecht

*Das Recht des
kaufmännischen Unternehmens*

von

Prof. Dr. Günter H. Roth

4. Auflage

Verlag Franz Vahlen München

Inhalt

Vorwort	V
Schrifttum	XIII
Abkürzungen	XV

I. Grundlagen

§ 1. Das Handelsrecht - Begriff und Wesen

1. Der Inhalt des Handelsrecht	1
2. Aufgabe und allgemeine Merkmale des Handelsrechts.	4
3. Handelsrecht — Wirtschaftsrecht - Wirtschaftswissenschaften.	8
4. Gesetze — Gewohnheitsrecht — Handelsbrauch — Allgemeine Geschäftsbedingungen	13
5. Der Rechtsschutz im Handelsrecht	14

§ 2. Handelsregister und Vertrauensschutz

1. Leitgedanken	15
2. Die Publizitätswirkung des Handelsregisters im einzelnen.	18
3. Die Publizitätswirkung der Bekanntmachung: § 15IIIHGB.	24
4. Der Vertrauensschutz nach allgemeinen Rechtsscheinsgrundsätzen....	25
5. Die Führung des Handelsregisters	28

§ 3. Das Unternehmen

1. Der Begriff des Unternehmens.	29
2. Wirtschaftlich-soziologische Perspektive.	32
3. Unternehmensverfassung	34
4. Einzelkaufmann und Handelsgesellschaft	35
5. Das kaufmännische Unternehmen (Die Kaufmannseigenschaft).	38

II. Das kaufmännische Unternehmen

A. Einzelkaufmann und Handelsgesellschaft

§ 4. Das Handelsgewerbe (Der Kaufmannsbegriff)

1. Das Betreiben eines Gewerbes	41
2. Die Grundhandelsgewerbe des § 1II HGB.	45
3. Die Handelsgewerbe kraft Eintragung (§§2, 5 HGB).	50
4. Der in kaufmännischer Weise eingerichtete Geschäftsbetrieb.	52
5. Zusammenfassung, Kritik.	54
6. Sonderregelung der Land- und Forstwirtschaft (§ 3 HGB).	56
7. Sonderregelung für Unternehmen der öffentlichen Hand.	57

§ 5. Der Einzelkaufmann

1. Unternehmer und Unternehmen.	58
2. Entstehung und Erlöschen des Unternehmens, Erbfolge.	60
3. Der Sitz des Unternehmens.	61
4. Die Geschäftsfähigkeit des Einzelkaufmanns.	62

§ 6. Die Handelsgesellschaften

1. Gesellschaftstypen	63
2. Der Grad der Verselbständigung der Gesellschaft	65
3. Steuerrechtliche Gesichtspunkte	70
4. Wirtschaftliche Bedeutung	72
5. Der Gründungsakt (Gesellschaftsvertrag)	73
6. Der Sitz der Gesellschaft	77
7. Gesellschafter und Unternehmen	79

§ 7. Scheinkaufmann und Scheingesellschaft, fehlerhafte Gesellschaft

1. Überblick	81
2. Der Kaufmann kraft Rechtsscheins	83
3. Scheingesellschaft, Scheingesellschafter	87
4. Die fehlerhafte („fiktive“) Gesellschaft	89

B. Die Personengesellschaften**§ 8. Strukturmerkmale der Personengesellschaft**

1. Die Rechtsformen	92
2. Der Abschluß des Gesellschaftsvertrags	95
3. Das Gesellschaftsvermögen	97
4. Das Auftreten im Rechtsverkehr	100
5. Vertretung und Haftung bei der BGB-Gesellschaft	104
6. Die Zurechnung deliktischen Verhaltens	107

§ 9. Die OHG - Entstehung, Außenverhältnis

1. Die Gesellschafter	108
2. Errichtung und Entstehung der OHG	110
3. Die Vertretung der OHG	114
4. Die Haftung der OHG und der Gesellschafter	117
5. Prozessuale Fragen	121
6. Mitgesellschafter als Gläubiger	122

§ 10. Die OHG - Das Innenverhältnis

1. Vertragsfreiheit	123
2. Die Beitragspflicht	124
3. Kapitalanteil, Beteiligung an Gewinn und Verlust	126
4. Geschäftsführung	127
5. Gesellschafterbeschlüsse	131
6. Treuepflicht und Gleichbehandlungsgebot	134
7. Weitere Rechte und Pflichten der Gesellschafter	139

§ 11. Die OHG - Gesellschafterwechsel, Auflösung der Gesellschaft

1. Ausscheiden eines Gesellschafter	142
2. Aufnahme eines neuen Gesellschafter	146
3. Übertragung von Gesellschaftsanteilen	149
4. Die Auflösung der OHG	150
5. Der Ausschluß eines Gesellschafter	152

§ 12. Die OHG - Erbfolge in OHG-Anteile

1. Die Vererblichkeit von OHG-Anteilen	153
2. Die Nachfolge eines oder mehrerer Erben	154
3. Die qualifizierte Nachfolgeklausel	156
4. Ausschluß des Abfindungsanspruchs	158

§ 13. Die KG

1. Wesen und Bedeutung	159
2. Die Haftung des Kommanditisten	160
3. Kapitalbeitrag, Gewinn und Verlust	165
4. Geschäftsführung und Vertretung	167
5. Die Zurückdrängung des personalistischen Elements	169
6. Die Sonderform der „kapitalistischen“ KG	170

§ 14. Die KG vor der Registereintragung

1. Die Bedeutung der Registereintragung im Kommanditrecht	173
2. Die Haftung des Kommanditisten vor Eintragung der KG	174
3. Eintritt in eine bestehende KG	176
4. Haftung kraft Rechtsscheins	178

§ 15. Stille Gesellschaft

1. Begriff und Wesen	180
2. Stille Gesellschaft - partiarisches Darlehen	181
3. Die Erfolgsbeteiligung	182
4. Der Auszahlungsanspruch des „Stillen“, insbesondere im Konkurs	182

C. Die Kapitalgesellschaften**§ 16. AG und GmbH - Grundlagen**

1. Wesen und Bedeutung	183
2. Gründung, Kapitalstruktur	187
3. Aktie und GmbH-Anteil	192
4. Die Einmann-Gesellschaft	195
5. Probleme der Vorgesellschaft	197

§ 17. AG und GmbH - Unternehmensverfassung

1. Die Organe-Überblick	200
2. Die Personalkompetenz	201
3. Die Sachkompetenzen bei der AG	203
4. Die Sachkompetenzen bei der GmbH	207
5. Die Funktionsweise von Hauptversammlung, Gesellschafterversammlung, Aufsichtsrat	208
6. Die Arbeitnehmer-Mitbestimmung	212

§ 18. Haftungsprobleme bei der GmbH

1. Der Haftungsdurchgriff im allgemeinen	214
2. Gesellschafterdarlehen	217
3. Verdeckte Sacheinlagen	218
4. Haftung nach Konkursreife	219

§ 19. Sonderformen

1. Die GmbH & Co. KG	220
2. Die große Publikums-AG	225
3. Einführung in das Konzernrecht	227

D. Die kaufmännische Rechnungslegung**§ 20. Handelsbücher**

1. Überblick	234
2. Das BilanzrichtlinienG 1985	236

3. Die handelsrechtliche Buchführung	238
4. Der Jahresabschluß	239
§ 21. Publizität	
1. Gesetzliche Regelung, Abstufungen	246
2. Inhalt der Publizitätspflicht	247
3. Abschlußprüfung	248
4. Geheimhaltungsinteresse	248
5. Sozialbilanz	249
E. Das kaufmännische Personal	
§ 22. Handlungsgehilfe, Handelsverkehr	
1. Handlungsgehilfe	249
2. Das Wettbewerbs verbot für Handlungsgehilfen	251
3. Handelsvertreter	251
III. Das Unternehmen im Rechtsverkehr	
A. Unternehmen und Firma	
§ 23. Die Firma	
1. Begriff der Firma	255
2. Die Bildung der Firma	256
3. Die Firmenkontinuität	260
4. Rechtsscheinhaftung aus fehlerhafter Firma	263
§ 24. Veräußerung, Vererbung, Rechtsschutz des Unternehmens	
1. Die Veräußerung des Unternehmens	265
2. Veräußerung von Beteiligungen	267
3. Einbringung des Unternehmens in eine Gesellschaft	268
4. Erbfolge in ein Unternehmen	269
5. Deliktischer Rechtsschutz des Unternehmens	271
§ 25. Die Nachfolgeregelung der §§ 25-28 HGB	
1. § 25 HGB	273
2. § 28 HGB	278
3. § 27 HGB	279
B. Die kaufmännische Stellvertretung	
§ 26. Gemeinsame Regeln der handelsrechtlichen Vertretung	
1. Organschaftliche und gewillkürte Vertretung	281
2. Allgemeine Grundsätze der Stellvertretung	284
3. Gesamtvertretung	285
4. Mißbrauch der Vertretungsmacht	287
5. Vertretungsmacht kraft Rechtsscheins	290
§ 27. Die Prokura	
1. Begriff und Wesen	292
2. Erteilung und Erlöschen der Prokura	292
3. Umfang und Beschränkungen der Prokura	295
4. Gesamtprokura	298
5. Prokura kraft Rechtsscheins	299

§ 28. Handlungsvollmacht, Ladenvollmacht

1. Handlungsvollmacht - Überblick	301
2. Der Umfang der Handlungsvollmacht	302
3. Handelsvertreter und Handlungshelfen im Außendienst	304
4. Ladenvollmacht, Rechtsscheinsvollmacht	305

IV. Die Handelsgeschäfte**A. Allgemeine Regeln****§ 29. Anwendungsbereich, Rechtsgeschäftslehre**

1. Begriff des Handelsgeschäfts	307
2. Willenserklärungen: Form und Inhalt	309
3. Das Schweigen im Handelsverkehr	310
4. Das kaufmännische Bestätigungsschreiben insbesondere	314
5. Allgemeine Geschäftsbedingungen	319

§ 30. Kontokorrent, gutgläubiger Erwerb und anderes

1. Der handelsrechtliche Sorgfaltsstandard	322
2. Das Kontokorrent	323
3. Gutgläubiger Eigentumserwerb	325
4. Überblick über weitere Einzelregelungen	326

B. Besondere Handelsgeschäfte**§ 31. Der Handelskauf**

1. Allgemeines	327
2. Versendungskauf	328
3. Sachmängelrecht: die ndnorm des § 377 HGB	329
4. Die Fälle des § 378 HGB	332
5. Grenzfälle der §§ 377, 378	338
6. Weitere Einzelregelungen	340
7. Exkurs: Leasing und Factoring	341

§ 32. Das Kommissionsgeschäft

1. Allgemeines	343
2. Der Kommissionsvertrag	345
3. Die Abwicklung des Kommissionsgeschäfts	347
4. Die Aufrechnungsproblematik	350
5. Störungen im Ausführungsgeschäft	351
6. Die Effektenkommission der Banken	352

§ 33. Andere Hilfsgeschäfte des Warenvertriebs

1. Überblick	354
2. Handelsvertreter	355
3. Handelsmakler	356
4. Vertragshändler	358
5. Franchising	358

§ 34. Speditions- und Lagergeschäft

1. Die Transportgeschäfte - Überblick	359
2. Das Speditionsgeschäft	362
3. Das Lagergeschäft	364

§ 35. Das Frachtgeschäft

1. Allgemeines	365
2. Haftung für Transportschäden	367
3. Der Spediteur im Frachtverhältnis	368
4. Das Eisenbahnfrachtgeschäft	369
5. Exkurs: Einführung in das Seehandelsrecht	371

C. Die handelsrechtlichen Wertpapiere**§ 36. Grundzüge des Wertpapierrechts**

1. Allgemeines	376
2. Das „Recht aus dem Papier“	380
3. Grundsätze des Wechselrechts	382
4. Exkurs: Der Scheck	387

§ 37. Die kaufmännischen Orderpapiere

1. Gemeinsame Regeln	388
2. Kaufmännische Anweisung und Verpflichtungsschein	389
3. Die kaufmännischen Traditionspapiere	391
4. Die Traditionswirkung	395

Sachregister	397
------------------------	-----