

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 Geschäfts- bedingungen.	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: § 15 III HGB.	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 § 1 III 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 („faktische“) 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 Gesellschafters.	142
2. Aufnahme eines neuen Gesellschafters.	146
3. Übertragung von Gesellschaftsanteilen.	149
4. Die Auflösung der OHG.	150
5. Der Ausschluß eines Gesellschafters.	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. Derjahresabschluß	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 Handlungsgehilfen 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 Norm 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
-----------------------	-----