

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	V
Abkürzungsverzeichnis	XV
Einleitung	1
A. Untersuchungsgegenstand	1
B. Gang der Untersuchung	4
1. Teil: Die Gewerbeausschlussgründe	7
I. Das österreichische Gewerberecht	9
II. Das Grundrecht auf Erwerbsfreiheit	11
III. Historische Entwicklung des geltenden Gewerberechts unter besonderer Berücksichtigung der Gewerbeausschlussgründe ..	15
A. GewO 1859	16
1. Allgemein	16
2. Gewerbeausschlussgründe	18
a. Missbrauchsgefahr	19
b. Verfahren	20
c. Sonderregeln für konzessionierte Gewerbe	21
B. Wichtigste Novellen im Hinblick auf Gewerbeausschlussgründe ..	22
1. Novelle 1883	22
2. Novelle 1934	25
3. Novelle 1952	27
4. Gewerbeordnung 1973	27
5. Novelle 1992/Gewerbeordnung 1994	29
6. Novelle 2002	30
IV. Der Zugang zur Gewerbeausübung <i>de lege lata</i>	31
A. Die Gewerbeberechtigung	32
1. Allgemein	32
2. Anmeldung	33
a. Voraussetzungen	34

b. Erfüllung aller Voraussetzungen	35
c. Nichterfüllung der Voraussetzungen	36
B. Der gewerberechtliche Geschäftsführer	37
1. Allgemein	37
2. Voraussetzungen	38
3. Verantwortlichkeit	39
V. Die Gewerbeausschlussgründe nach geltendem Recht	43
A. Systematik der Gewerbeausschlussgründe	45
B. Allgemeine Gewerbeausschlussgründe	45
1. Strafrechtsakzessorische Ausschlussgründe	46
2. Insolvenzrechtliche Ausschlussgründe	47
3. Ausschlussgrund der entzogenen Gewerbeberechtigung	50
C. Besondere Gewerbeausschlussgründe	51
1. GewO	51
2. Außerhalb der GewO	52
D. Wirkung von Gewerbeausschlussgründen	52
1. Allgemein	52
2. Verfahren	53
3. Unbekannte Ausschlussgründe	54
a. „Quasi-Nichtigkeitsverfahren“	54
b. Auswirkung auf Gewerbeausschlussgründe	60
E. Nachsicht	60
1. Allgemein	60
2. Strafrechtsakzessorische Ausschlussgründe	62
3. Insolvenzrechtliche Ausschlussgründe	63
4. Ausschlussgrund der entzogenen Gewerbeberechtigung	63
F. Stellungnahme zum geltenden System	64
1. Strafrechtsakzessorische Ausschlussgründe	64
2. Insolvenzrechtliche Ausschlussgründe	67
3. Ausschlussgrund der entzogenen Gewerbeberechtigung	68
G. Abgrenzung – Zuverlässigkeit nach § 95 GewO	69
VI. Endigung und Entziehung der Gewerbeberechtigung aufgrund von Gewerbeausschlussgründen	75
A. Allgemein	75
B. Endigung der Gewerbeberechtigung <i>ex lege</i>	76
1. Gewerbeausschlussgrund als Endigungsgrund	76
2. Rechtswirkung der Endigung	77
C. Entziehung der Gewerbeberechtigung durch die Behörde	77
1. Gewerbeausschlussgründe als Entziehungsgründe	77
2. Verfahren zur Entziehung	78
3. Rechtsmittel	79
4. Stellungnahme	80
VII. Deutschland	81

2. Teil: Gewerbeausschlussgründe bei der GmbH	85
I. Der „maßgebende Einfluss“	87
A. Allgemein	87
B. Zweck von § 13 Abs 7 GewO	88
C. Vergleichbare Zurechnungstatbestände in anderen Rechtsbereichen	91
1. Konzernrecht	92
2. Control-Tatbestände	92
3. WiEReG	92
4. Eigenkapitalersatzrecht	93
5. Kartellrecht	93
6. Strafrecht	94
D. Judikaturanalyse	94
1. Untersuchungsgegenstand	95
2. Ergebnisse	95
a. Allgemein	95
b. Handelsrechtlicher Geschäftsführer	96
c. Liquidator	98
d. Alleingesellschafter	98
e. Mehrheitsgesellschafter	99
f. Minderheitsgesellschafter	100
g. Stiller Gesellschafter	100
h. Gewerberechtlicher Geschäftsführer	100
i. Aufsichtsratsmitglieder	101
j. Faktischer Geschäftsführer, sonstige Personen	101
k. Mittelbarer maßgebender Einfluss	101
3. Fazit	102
E. Stellungnahme	103
1. Allgemein	103
2. Handelsrechtlicher Geschäftsführer	104
3. Gesellschafter	107
a. Stimmrechtsmacht	107
b. Wirksames Weisungsrecht gegenüber der Geschäftsführung? ..	111
c. Schuldrechtliche Vereinbarungen	113
d. Mittelbarer gesellschaftsrechtlicher Einfluss	120
4. Sonstige Rechte, Kontrolle & faktische Beherrschung	121
a. Control-Tatbestände	121
b. Sonderrecht auf Geschäftsführung	122
c. Gesellschaftsfremde Dritte	123
5. Gemeinsamer maßgebender Einfluss	124
a. Allgemein	124
b. Auslegung des § 13 Abs 7 GewO	125
c. Ergebnis	129
F. Vorschläge zur Verbesserung von § 13 (Abs 7) GewO <i>de lege</i> <i>ferenda</i>	129
1. Allgemein	129

2. Reformpotential	130
3. § 13 Abs 7 <i>de lege ferenda</i>	131
II. § 91 Abs 2 GewO: „Person entfernen“?	133
A. Allgemein	133
1. Verfahren	138
a. Vorgehen der Gewerbebehörde	138
b. Entscheidung	140
2. Zuständigkeit bei der GmbH	142
3. Ausblick	143
B. Handelsrechtlicher Geschäftsführer	144
1. Allgemein	144
2. Zeitpunkt des Ausscheidens	145
3. Rücktritt	148
a. Allgemein	148
b. Rücktritt aus wichtigem Grund	149
c. Einziger Geschäftsführer	154
d. Wirkung des Rücktritts	156
e. Ergebnis	162
4. Abberufung	163
a. Allgemein	163
b. Abberufung aus wichtigem Grund	165
c. Durchsetzbarkeit der Abberufung	171
d. Wirkung der Abberufung	173
5. Anfechtung des Bestellungsbeschlusses	175
6. Einstweilige Verfügung	180
a. Allgemein	180
b. Voraussetzungen	180
c. Gewerbeausschlussgrund als Grund für eine einstweilige Verfügung	182
d. Einstweilige Verfügung iVm einer Anfechtungsklage	185
7. Handelsrechtlicher = gewerberechtlicher Geschäftsführer	186
8. <i>Best Practice</i> zur Entfernung des handelsrechtlichen Geschäfts- führers	187
a. Einvernehmen anstreben	187
b. Rasches Handeln	188
C. Mehrheitsgesellschafter	188
1. Allgemein	188
2. Maßnahmen unter Mitwirkung des Mehrheitsgesellschafters ...	189
a. Anteilsverkauf	189
b. Satzungsänderungen	191
c. Nebenverträge	197
3. Maßnahmen gegen den Willen des Mehrheitsgesellschafters ...	208
a. Verminderung (Entwertung) der Stimmrechtsmacht	208
b. Kapitalerhöhung samt Bezugsrechtsausschluss	220

c. Nebenverträge	225
d. Gesellschafterausschluss	230
4. Sonderfall Alleingesellschafter	241
5. <i>Best Practice</i> zur Entfernung von Mehrheitsgesellschaftern	242
a. Einvernehmen anstreben	243
b. Rechtssicherheit durch Satzungsänderung	243
D. Vorsorge im Gesellschaftsvertrag	244
1. Handelsrechtlicher Geschäftsführer	245
2. Mehrheitsgesellschafter	245
E. Vorschläge zur Verbesserung von § 92 Abs 1 GewO <i>de lege ferenda</i>	246
1. Allgemein	246
2. Reformpotential	247
3. § 91 Abs 2 GewO <i>de lege ferenda</i>	248
4. Gesellschaftsrecht	249
III. Rechtsfolgen der unbefugten Gewerbeausübung durch die GmbH.	251
A. Allgemein	251
1. Verwaltungsstrafen	251
a. Sachverhalte	252
b. Adressaten der Verwaltungsstrafe	254
c. Sonstige Verwaltungsstraftaten	258
2. Gewerbepolizeiliche Zwangsmaßnahmen	259
a. Vorgehen nach § 360 Abs 1 GewO	259
b. Vorgehen nach § 360 Abs 3 GewO	260
3. Zivilrechtliche Folgen	261
a. Verträge mit Dritten	261
b. UWG	264
4. Sonstige Folgen	264
B. Regress	265
1. Ersatzansprüche der GmbH	265
a. Gewerberechtlicher Geschäftsführer	266
b. Handelsrechtlicher Geschäftsführer	268
2. Ersatzanspruch des handelsrechtlichen Geschäftsführers	274
a. Aufwandersatzanspruch	274
b. Freiwillige Übernahme durch die Gesellschaft	277
c. Fazit	278
C. Neuerliche Erlangung der Gewerbeberechtigung	279
1. Negative Erledigung der Gewerbebeanmeldung	279
2. Gewerbeentziehung	280
Anhang: Auszüge aus den Materialien zur GewO 1859	283
Literaturverzeichnis	321
Monographien, Lehrbücher, Sammelbände und Kommentare	321

Artikel und Beiträge	325
Sonstiges	329
Judikaturverzeichnis	331
Österreich	331
Ordentliche Gerichte	331
Gerichte des öffentlichen Rechts	332
Rechtssätze	335
Deutschland	335
Über die Autorin	337