

# Inhaltsverzeichnis

---

Vorwort .....	VII
Abkürzungsverzeichnis .....	XVII
<b>§ 1. Einstieg .....</b>	<b>1</b>
I. Problemaufriss .....	1
II. Zielsetzung und Begrenzung der Untersuchung .....	3
III. Gang der Untersuchung .....	4
<b>§ 2. Allgemeines zum Firmenbuch .....</b>	<b>7</b>
I. Exkurs: Die Geschichte des Firmenbuchs und seine Rechts- quellen .....	7
II. Zweck, Funktion und Schutzbereich des Firmenbuchs .....	13
A. Allgemein .....	13
B. Funktionen des Firmenbuchs .....	14
1. Informationsfunktion .....	14
2. Verkehrsschutzfunktion .....	16
3. Dokumentationsfunktion .....	17
4. Kontrollfunktion .....	18
C. Schutzbereich des Firmenbuchs .....	20
D. Fazit .....	21
<b>§ 3. Einzutragende Tatsachen .....</b>	<b>23</b>
I. Begriffsverständnis und Systematik .....	23
II. Gesetzliche Eintragungstatbestände .....	25
A. Eintragungspflichtigen ieS/Anmeldepflichtigen .....	25
1. Allgemeines .....	25
2. Anmeldepflichtigen und Eintragungstatbestände .....	26
a) Ableitbarkeit der Anmeldepflicht aus dem Eintragu- ngstatbestand? .....	26
b) Ableitbarkeit des Eintragungstatbestandes aus der Anmeldepflicht? .....	29
3. Anmeldepflichtigen bei konstitutiven Eintragungen .....	30
B. Amtswegige Eintragungen .....	32
C. Bloß eintragungsfähige Tatsachen .....	32

III. Eintragungen ohne gesetzliche Anordnung .....	33
A. Eintragungen aus Analogie? .....	33
1. Allgemeines .....	33
2. Die Analogie .....	34
3. Folgerungen zum Firmenbuchrecht – herrschende Ansicht .....	35
4. Erste Kritik – Enumeration der verzeichneten Information .....	38
5. Zwischenergebnis .....	38
6. Zweite Kritik – öffentlich-rechtlicher Methodendiskurs ...	40
a) Problemstellung .....	40
b) Firmenbuchrecht ist öffentliches Recht .....	43
c) Exkurs: Die Relevanz der Verfassung im Firmenbuchrecht .....	46
d) Exkurs: belastende Analogie und Gesetzesvorbehalt ...	46
e) Belastende Analogie und Legalitätsprinzip .....	47
(1) Allgemeines .....	47
(2) Belastende Analogie im öffentlichen Recht .....	48
(3) Eingriffsintensität im Firmenbuchrecht .....	49
(4) Zwischenergebnis .....	51
7. Dritte Kritik – belastende Analogie und Zwangsstrafe .....	54
8. Fazit .....	59
a) Methodische Zulässigkeit .....	59
b) Die Lückenfeststellung .....	61
B. Eintragungen aus „richterlicher Rechtsfortbildung“? .....	65
1. Allgemeines .....	65
2. Kritik .....	65
3. Fazit .....	66
C. Eintragungen aus Gewohnheitsrecht? .....	67
1. Allgemeines .....	67
2. Die These Harrers .....	68
3. Kritik .....	69
4. Fazit .....	69
IV. Exkurs: Die Veröffentlichung der Eintragung .....	70
<b>§ 4. Urkundensammlung .....</b>	<b>73</b>
I. Allgemeines und Zweck .....	73
II. Aufzunehmende Urkunden .....	75
A. Allgemein .....	75
B. Kritik und Problemstellung .....	77
C. Fazit und Lösungsvorschlag .....	78
D. Urkunden nach § 12 Abs 1 Satz 1 erster Fall .....	84
1. Die Anmeldung .....	84
2. Der Haftungsausschluss nach § 38 Abs 4 UGB .....	85
3. Urkunden iZm dem Betriebsübergang gem § 3 Abs 1 Z 15 FBG .....	87

4. Abtretungsverträge bei GmbH-Geschäftsanteilen .....	90
5. Stiftungszusatzurkunden .....	90
E. Urkunden nach § 12 Abs 1 Satz 1 zweiter Fall .....	93
1. Dokumente nach § 29 Abs 4 AktG .....	93
2. Jahresabschluss und Konzernabschluss .....	94
3. Spaltungsplan .....	96
4. Mitteilung über den Verlust der Hälfte des Stammkapitals .....	97
III. Exkurs: Rechtslage in Deutschland .....	98
<b>§ 5. Löschungen aus dem Firmenbuch .....</b>	<b>101</b>
I. Allgemeines und Zweck .....	101
II. Eintragungen im Hauptbuch .....	101
A. Die „Löschung“ .....	101
B. Exkurs: Löschungspflicht? .....	104
C. Berichtigungen .....	105
D. Kritik .....	106
1. Problemstellung .....	106
2. Anwendbarkeit des § 10 Abs 2 FBG? .....	106
3. Teleologische Reduktion des § 31 FBG? .....	107
a) Allgemeines .....	107
b) Die teleologische Reduktion .....	108
c) Normzweckanalyse .....	109
d) Fazit .....	110
4. Datenschutzrechtliche Löschung? .....	113
a) Regelungssystematik der datenschutzrechtlichen Löschung im Firmenbuch .....	113
(1) Allgemeines .....	113
(2) Die alte Rechtslage .....	113
(3) Die neue Rechtslage .....	114
b) Kritik .....	116
c) Fazit .....	118
E. Zusammenfassung .....	119
III. Urkunden in der Sammlung .....	120
A. Einführung .....	120
B. Entfernung oder Austausch von Urkunden aus der Urkundensammlung – der Status quo .....	120
C. Kritik .....	123
1. Problemstellung .....	123
2. Die bisherige Firmenbuchpraxis .....	124
3. Teleologische Reduktion? .....	125
4. Datenschutzrechtliche Löschung? .....	125
5. Systematische Argumente .....	126
D. Fazit .....	127
IV. Ergebnis .....	128

<b>§ 6. Verfahrensrecht</b> .....	<b>129</b>
I. Allgemeines .....	129
II. Zuständigkeiten .....	130
III. Exkurs: Rechtsprechungscharakter des Firmenbuchgerichts? ...	130
IV. Eintragungsverfahren .....	132
A. Die Eintragung von Tatsachen .....	132
B. Die Aufnahme von Urkunden .....	133
1. Allgemeines .....	133
2. Kritik .....	133
a) Problemstellung .....	133
b) Entscheidungsform und Anfechtbarkeit .....	135
c) Zustellung .....	138
3. Fazit .....	139
C. Der Vollzug .....	140
1. Die gesetzliche Regelung .....	140
a) Grundsatz .....	140
b) Ausnahme .....	141
2. Kritik .....	141
a) Problemstellung .....	141
b) Die Interessen an der sofortigen Vollziehung .....	143
3. Fazit .....	144
V. Lösungsverfahren .....	148
A. Allgemeines .....	148
B. Löschung von Eintragungen .....	148
C. Löschung von Urkunden .....	149
VI. Akteneinsicht beim Firmenbuchgericht .....	150
<b>§ 7. Prüfungspflicht</b> .....	<b>153</b>
I. Allgemeines und Zweck .....	153
II. Fortentwicklung der Prüfungspflicht .....	154
III. Systematik der firmenbuchrechtlichen Literatur und Rechts- sprechung .....	156
A. Allgemeines .....	156
B. Die Prüfungspflicht in formeller und materieller Hinsicht ...	157
1. Die formelle Prüfungspflicht .....	157
2. Die materielle Prüfungspflicht .....	157
IV. Rechtsgrundlagen der Prüfungspflicht .....	159
A. Formelle Prüfungspflicht .....	159
B. Materielle Prüfungspflicht .....	160
1. Allgemeines .....	160
2. Herleitung aus einer Verknüpfung mit der formellen Prüfung .....	161
3. Verallgemeinerung von einzelnen gesetzlichen Bestim- mungen .....	161

4. Herleitung aus Pflicht zur Vorlage von Urkunden . . . . .	162
5. Der Untersuchungsgrundsatz . . . . .	163
a) Einleitung . . . . .	163
b) Kritik . . . . .	166
(1) Problemstellung . . . . .	166
(2) Die Eigenart und das Ziel des Firmenbuchverfahrens . . . . .	167
(3) Der Zweck des Firmenbuchverfahrens, insbesondere der Prüfungspflicht . . . . .	168
c) Zwischenergebnis . . . . .	169
6. Herleitung aus den Funktionen des Firmenbuchs . . . . .	171
a) Informationsfunktion . . . . .	171
b) Verkehrsschutzfunktion . . . . .	172
c) Dokumentationsfunktion . . . . .	173
d) Kontrollfunktion . . . . .	173
7. Herleitung aus dem Legalitätsprinzip . . . . .	174
C. Fazit . . . . .	175
V. Prüfung der Tatsachen . . . . .	177
A. Tatsachenprüfung – Prüfungsintensität . . . . .	177
B. Kritik – Einschränkung der Tatsachenprüfung . . . . .	178
1. Problemstellung . . . . .	178
2. Methodische Vorüberlegungen . . . . .	178
3. Plausibilitätsprüfung . . . . .	179
4. Weitere Einschränkungen der Tatsachenprüfung . . . . .	182
a) Rechtssystematische Einschränkung der Prüfungspflicht . . . . .	182
b) Rechtsfolgenorientierte Einschränkung der Prüfungs- pflicht . . . . .	185
c) Einschränkung der Prüfungspflicht bei vereinfachten Anmeldungen nach § 11 FBG . . . . .	187
d) Geteilte Prüfungsverantwortung als Einschränkung der Prüfungspflicht . . . . .	188
e) Einschränkung der Prüfungspflicht bei deklaratorischen Eintragungen . . . . .	192
f) Einschränkung der Prüfungspflicht wegen fehlendem Anreiz zur vorsätzlich unrichtigen Anmeldung . . . . .	193
C. Überzeugung des Gerichts – Beweismaß . . . . .	194
D. Fazit . . . . .	196
1. Grundsystematik . . . . .	196
2. Tatsachenprüfung anhand plausibler Umstände? . . . . .	197
3. Sonstige Einschränkung der Tatsachenprüfung? . . . . .	198
4. Das Beweismaß als „Einschränkung“ der Tatsachen- prüfung? . . . . .	200
VI. Prüfung der Gesetzmäßigkeit . . . . .	201
A. Begriffsverständnis . . . . .	201

B. Reichweite der Gesetzmäßigkeitsprüfung .....	201
1. Allgemeines .....	201
2. Spezifische Materiengesetze .....	202
3. Rechts- und Sittenwidrigkeit (§ 879 ABGB) .....	203
4. Gesamter Rechtsbestand .....	203
C. Unterbrechung des Verfahrens .....	206
D. Fazit .....	209
1. Grundsatz .....	209
2. Ausnahme bei der Prüfung von Beschlüssen? .....	210
VII. Grenzen der Prüfungspflicht .....	212
A. Allgemeines .....	212
B. Prüfung der Tatsachen .....	213
C. Prüfung der Gesetzmäßigkeit .....	213
VIII. Prüfungspflicht und Prüfungsrecht .....	215
<b>§ 8. Ergebnisse und Folgerungen .....</b>	<b>219</b>
Literaturverzeichnis .....	225
Stichwortverzeichnis .....	237