

Katja Kuck

Die Stellung der Handelsregistergerichte

Eine rechtsvergleichende Untersuchung
zum deutschen, spanischen
und englischen Recht



PETER LANG
Europäischer Verlag der Wissenschaften

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	7
Abkürzungen	21
Literaturverzeichnis.....	27
Materialien.....	43
Englische Entscheidungen.....	45
Einleitung	47
I. Einführung der Problemstellung	47
II. Gang der Untersuchung.....	50
1. Kapitel. Darstellung der Rechtslage in der Bundesrepublik Deutschland.....	51
1. Abschnitt. Stellung der Registergerichte	51
A. Was sind Registergerichte?.....	51
I. Sachliche Zuständigkeit	52
II. Örtliche Zuständigkeit.....	53
III. Funktionelle Zuständigkeit.....	53
B. Aufgaben des Registergerichts	53
I. Bestimmung der Funktionen des Handelsregisters.....	54
1. Geschichte des Handelsregisters.....	54
2. Funktionen des Handelsregisters nach dem geltenden Handels- gesetzbuch	55
a) Begriff.....	55
b) Publizitätsfunktion	55
c) Schutz- und Vertrauensfunktion	56
d) Kontrollfunktion	57
II. Ableitung der einzelnen Aufgabenbereiche des Registergerichts von den Handelsregisterfunktionen.....	60
1. Führung des Handelsregisters i.e.S.....	60
2. Aufsichts- bzw. Kontrollbefugnisse	60
3. Tätigkeiten nach § 145 FGG.....	61

4. Mitwirkung bei der Aufgabenerledigung gem. §§ 125a, 126 FGG	61
C. Verfahrensrechtliche Aspekte	61
I. Einrichtung und Aufbau des Handelsregisters	62
II. Inhalt des Handelsregisters	63
III. Einsichtsrecht	64
IV. Antrags- bzw. Anmeldeprinzip	64
V. Entscheidungsmöglichkeiten des Registergerichts	64
VI. Rechtsmittel / Rechtsbehelfe	65
1. Erinnerung, Beschwerde, weitere Beschwerde	66
2. Einspruch, Widerspruch	66
3. Einstweiliger Rechtsschutz gem. § 940 ZPO, § 16 HGB und § 127 FGG	66
VII. Staatshaftung	67
2. Abschnitt. Kontrollbefugnisse: Prüfungsrecht und Prüfungspflicht des Registergerichts	67
A. Allgemeingültige Problemdarstellung	68
I. Formelle Prüfung	68
1. Herleitung	69
2. Gegenstand	69
3. Intensität	70
II. Materielle Prüfung	70
1. Darstellung der herrschenden Literatur und Stand der Rechtsprechung	70
a) Herrschende Literatur	70
b) Rechtsprechung	71
2. Terminologische Differenzierungen und deren Notwendigkeit .	73
a) "Materielle Prüfung" – "Prüfung der materiellen Eintragungsvoraussetzungen"	73
b) "Materielle Prüfungsbefugnisse" – "Ermittlungsbefugnisse"	74
3. Berechtigung eines <u>umfassenden</u> materiellen Prüfungsrechts des Registergerichts	75
a) Herleitung	75
b) Prüfungsgegenstand ("was")	77
aa) Normen mit ausdrücklicher Ausweisung des Prüfungsgegenstandes	78
aaa) § 38 AktG, § 9c GmbHG	78
bbb) §§ 13 Abs.3, 13a Abs.3, 13c Abs.2, 3 HGB	80

bb)	Normen mit indizieller Bedeutung für die Bestimmung des Prüfungsgegenstandes	80
aaa)	§§ 125a, 126 FGG.....	80
bbb)	§§ 141, 142, 143, 144a und §§ 144, 147 FGG.....	81
ccc)	Normen mit Nachweispflichten	81
ddd)	Haftungsvorschriften und Normen zum Anmeldezwang	82
eee)	§ 127 FGG.....	82
cc)	Bestimmung des Prüfungsgegenstandes anhand eines sog. Gesamtzusammenhanges	83
aaa)	Handelsregister-Funktionen und Interessenschutz	84
(1)	Publizitäts- und Vertrauens- bzw. Schutzfunktion	84
(2)	Kontrollfunktion.....	85
bbb)	Eintragungswirkungen	87
(1)	Konstitutive, deklaratorische und heilende Wirkung.....	87
(2)	Vermutungswirkung.....	88
c)	Bestimmung der Prüfungsintensität ("wie")	89
aa)	Sog. Bedenkenformel	89
bb)	Konstitutive und deklaratorische Eintragungswirkung	91
cc)	Prüfungsrecht – Prüfungspflicht.....	92
B.	Besonderheiten der Kontrollbefugnisse des Registerrichters bei der Eintragung von Gesellschaftsbeschlüssen	93
I.	Prüfungskompetenzen.....	96
1.	Vorliegen eines stattgebenden Urteils	96
2.	Vorliegen eines abweisenden Urteils – fruchtloser Fristablauf ..	96
a)	Althergebrachte Meinung	97
b)	Neuere Ansicht	98
II.	Aussetzung des einzutragenden Beschlusses gem. § 127 FGG.....	100
1.	Sonstige eintragungspflichtige Beschlüsse.....	103
a)	Anwendbarkeit von § 127 FGG.....	103
b)	Aussetzungsermessen nach § 127 FGG	105
2.	Strukturändernde Beschlüsse: Konflikt zwischen mißbräuchlichen Anfechtungsklagen und der sog. Eintragungs- bzw. Registersperre	109
a)	Althergebrachte Meinung	111
b)	Im Vordringen befindliche Ansicht	112
c)	Noch weitergehende Auffassung	113

d) Vorläufige Klärung durch das Hypothekenbanken-Schwester-Urteil des BGH vom 2.7.1990	114
e) Ergänzende Lösungsvorschläge de lege lata	116
aa) Einstweiliger Rechtsschutz der Gesellschaft gem. § 16 Abs.2 HGB analog.....	116
bb) Schadensersatzmöglichkeit gem. § 826 BGB.....	117
cc) Einwand des Rechtsmißbrauchs	117
dd) Weitere Schutzmöglichkeiten der Gesellschaft	118
3. Zusammenfassung	118

3. Abschnitt. Rechtslage *de lege ferenda* – Untersuchung der zukünftigen Stellung des Registergerichts in der Bundesrepublik Deutschland... 119

A. Reformvorschläge auf der Grundlage der Mißbrauchsproblematik	119
I. Vorschläge der Literatur	120
1. Ersatzlose Abschaffung der Eintragungssperre	120
2. Abschaffung der Eintragungssperre unter Ausbau des einstweiligen Rechtsschutzes	121
3. Abhängigkeit des Anfechtungsrechts von einem Quorum	121
II. Vorschlag des Bundesministeriums der Justiz in Gestalt von § 16 Abs.2, 3 RefE	122
1. Kritik	124
2. Verbesserungsvorschläge	124
III. Vorschlag der Bundesregierung in Gestalt von § 16 RegE	126
IV. Gesetzliche Regelung des § 16 UmwG – Kritik	127
B. Reformvorschläge zur Neuordnung des Registerrechts.....	129
I. Forderung nach einem zentralen und EDV-geführten Handelsregister.....	130
II. Forderung des DIHT nach einer Handelsregisterordnung	134
III. Vorschlag des DIHT zur Übernahme der Registerführung durch die IHK.....	134
IV. Reformarbeiten der Bund-Länder-Arbeitsgruppe "Handelsrecht und Handelsregister"	135
1. Beschleunigung des Eintragungsverfahrens	136
a) Reformierung der materiell-rechtlichen Anforderungen an die Prüfungstätigkeit des Registerrichters.....	137
b) Verfahrensrechtliche Reformüberlegungen	138
aa) Verbesserung der Auskunft aus dem Handelsregister..	138
bb) Beschleunigung des Bekanntmachungsverfahrens.....	138
cc) Eintragungen des Geburtsdatums an Stelle des Standes	139

dd) Einreichung der Geschäftsadresse zum Handelsregister	139
2. Zentralisierung des Handelsregisters	139
3. Übernahme der Registerführung durch die IHK	140
2. Kapitel. Darstellung der Rechtslage im europäischen Ausland	142
1. Abschnitt. Überblick über die Gemeinschaftsrechtlichen Regelungen zum Registerrecht	145
A. Publizitätsrichtlinie	145
B. Kapitalrichtlinie	147
C. Fusionsrichtlinie	147
D. Publizitätsrichtlinie für Zweigniederlassungen.....	147
2. Abschnitt. Darstellung der Rechtslage in Spanien	148
A. Das örtliche Handelsregister (Registro Mercantil)	151
I. Begriff	152
II. Organisation und Führung des Handelsregisters	153
III. Funktionen bzw. Aufgaben des Handelsregisters	155
1. Eintragungen – Publizitätsfunktion	155
2. Weitere Funktionen	156
a) Bestellung von Sachverständigen und Rechnungsprüfern	156
b) Hinterlegung und Veröffentlichung der Rechnungslegungsdokumente.....	156
c) Überprüfung und Beglaubigung der Bücher der Kaufleute ..	157
IV. Aufgabenbereich der Eintragungen.....	157
1. Eintragungsgegenstand.....	157
a) Einzelkaufmann und dessen Handlungen im Rechtsverkehr (art.22.1 CCom, art.87ff RRM)	158
b) Handelsgesellschaften und deren Handlungen im Rechtsverkehr (art.22.2 CCom, art.94ff RRM)	159
c) Zweigniederlassungen.....	159
2. Eintragungsverfahren	160
a) Handelsregisterprinzipien	160
aa) Prinzip des persönlichen Eintragungsblatts, art.3 RRM, art.17.1 CCom (Principio de Hoja Personal)	160
bb) Prinzip der Eintragungspflicht, art.4 RRM, art.19 CCom (Principio de Obligatoriedad de la Inscripción)	161
cc) Prinzip der öffentlichen Urkunde, art.5 RRM, art.18 CCom (Principio de Documento Publico).....	161

dd)	Legalitätsprinzip, art.6 RRM, art.18.2 CCom (Principio de Legalidad).....	162
ee)	Legitimationsprinzip, art.7 RRM, art.20.1 CCom (Principio de Legitimación).....	163
ff)	Prinzip des öffentlichen Glaubens, art.8 RRM, art.20.2 CCom (Principio de Fé Publica).....	163
gg)	Prinzip der Entgegenhaltbarkeit gegenüber Dritten, art.9 RRM, art.21 CCom (Principio de Oponibilidad) .	163
hh)	Prioritätsprinzip, art.10 RRM (Principio de Prioridad)	164
ii)	Prinzip der Voreintragung, art.11 RRM (Principio de Tracto Sucesivo).....	165
jj)	Prinzip der formellen Publizität, art.12 RRM, art.23 CCom (Principio de Publicidad Formal).....	165
b)	Antrags- bzw. Anmeldeprinzip.....	167
c)	Eintragungswirkungen.....	168
B.	Das zentrale Handelsregister (Registro Mercantil Central).....	169
I.	Organisation – Führung.....	170
II.	Funktionen bzw. Aufgaben.....	170
1.	Register für spanische Gesellschaften mit ausländischem Wohnsitz.....	170
2.	Firmenschutz.....	171
3.	Ordnung, Aufbereitung und Veröffentlichung bestimmter Daten der örtlichen Handelsregister.....	171
4.	Veröffentlichung des Staatsanzeigers (Boletín Oficial del Registro Mercantil).....	172
C.	Kritik an den Reformen durch das LRA.....	173
D.	Allgemeines Prüfungsverfahren durch den Registrador.....	174
I.	Funktion der Prüfungstätigkeit des Registerführers.....	174
II.	Streitigkeiten um die richtige Terminologie.....	175
III.	Prüfungsgegenstand.....	176
1.	Kriterium der zwingenden Vorschriften.....	177
2.	Kriterium der heilbaren und unheilbaren Mängel.....	178
IV.	Prüfungsintensität.....	179
V.	Prüfungentscheidung.....	181
1.	Frist.....	181
2.	Bewilligung der Eintragung.....	181
3.	Aussetzung der Eintragung.....	181
4.	Verweigerung der Eintragung.....	182
VI.	Rechtsmittel.....	182
1.	Prüfungentscheidung zugunsten des Berechtigten.....	182

2.	Prüfungsentscheidung zu Lasten des Berechtigten.....	183
a)	Aktivlegitimation	183
b)	Passivlegitimation	183
c)	Beschwerdefrist.....	184
d)	Beschwerdeschrift.....	184
e)	Wirkung der Beschwerdeschrift.....	184
f)	Verfahren	184
aa)	Widerspruch	185
bb)	Berufung.....	185
E.	Prüfungsverfahren bei der Eintragung von Gesellschaftsbeschlüssen.....	186
I.	Eintragungspflichtige Hauptversammlungsbeschlüsse	186
1.	Ernennung und Absetzung der Geschäftsführer.....	187
2.	Satzungsänderung.....	187
3.	Kapitalerhöhung und -herabsetzung.....	187
4.	Umwandlung	188
5.	Fusion und Spaltung	188
6.	Auflösung	189
II.	Besonderheiten bei der beschlußbezogenen Prüfungstätigkeit des Registerführers	189
1.	Art.104 RRM.....	189
2.	Fusion	190
a)	Fusionsentwurf (art.193 RRM).....	190
b)	Prüfung bei Voreintragungen (art.198 RRM).....	191
3.	Vorläufiger Vermerk der Beschlußanfechtung bzw. der Beschlußaussetzung im Handelsregister (art.155ff RRM).....	191
a)	Beschluß-Anfechtungsverfahren (art.115ff LSA).....	191
aa)	Zuständigkeit.....	192
bb)	Klageart	193
cc)	Aktivlegitimation.....	193
dd)	Passivlegitimation.....	194
ee)	Klagefrist.....	194
ff)	Verfahren.....	195
gg)	Klagegegenstand	196
hh)	Entscheidungsmöglichkeiten im Anfechtungsprozeß...	199
aaa)	Stattgebendes Urteil	199
bbb)	Abweisendes Urteil	199
ii)	Rechtsmittel.....	199
jj)	Besonderheiten des Anfechtungsverfahrens bei der Fusion	200
b)	Beschluß-Aussetzungsverfahren (art.120 LSA).....	200

aa)	Antragsbefugnis.....	201
bb)	Verfahren.....	201
cc)	System von Sicherheitsleistungen und Kontrollme- chanismen.....	202
aaa)	Anhörung	202
bbb)	Bürgschafts- oder Kautionsleistung	202
ccc)	Rechtsmittel	203
c)	Eintragung eines sog. vorläufigen Vermerks im Handels- register (art.121 LSA, art.155ff RRM)	203
aa)	Vorläufiger Vermerk der Anfechtungsklage (art.121.1 LSA, art.155ff RRM).....	203
bb)	Vorläufiger Vermerk der Aussetzung (art.121.2 LSA, art.155ff RRM).....	204
F.	Zusammenfassung	205
3. Abschnitt. Darstellung der Rechtslage in England	206
A.	Einführung in die Gesellschaftsstrukturen des englischen Rechts.....	206
I.	Rechtsquellen	206
II.	Gesellschaftsform.....	207
1.	Public und private company	207
2.	Weitergehende Differenzierungen.....	208
III.	Gesellschaftsorgane.....	209
B.	Das Registrierungssystem im englischen Kapitalgesellschaftsrecht.....	209
I.	Geschichtlicher Überblick	210
II.	Zuständigkeit und Organisation	211
III.	Aufgabenfeld des Registrars	212
1.	Aufgaben des Registrars bei der Gründungsregistrierung.....	213
a)	Eintragungspflichtige Gründungsdokumente (sec.10ff CA 1985).....	213
aa)	Memorandum of association	213
bb)	Articles of association	214
cc)	Statement of particulars	214
dd)	Declaration of compliance.....	214
ee)	Besonderheiten bei der public company.....	215
b)	Gründungsregistrierungsverfahren i.w.S.	215
aa)	Antragsprinzip	215
bb)	Registrierungsgebühren	215
cc)	"Prüfung" durch den Registrar	216
aaa)	Prüfungsgegenstand	216
bbb)	Prüfungsintensität – Funktion des Registrars.....	217

dd)	Entscheidung des Registrars über die beantragte Registrierung.....	218
ee)	Rechtsbehelfsmöglichkeiten gegen die Entscheidung des Registrars.....	219
ff)	Registrierungsverfahren i.e.S.	220
aaa)	Registerakte / Registrierungsnummer	220
bbb)	Öffentliche Bekanntmachung	220
ccc)	Einsichtsrecht.....	221
2.	Besonderheiten außerhalb des Aufgabenfeldes der Gründungsregistrierung.....	221
a)	Registrierung von Beschlüssen	222
b)	Registrierung infolge sonstiger Offenlegungspflichten	223
IV.	Sinn und Zweck des englischen Registrierungssystems.....	224
1.	Registrierung als konstitutiver Akt.....	224
2.	Registrierung als Informationsquelle – Publizitätsfunktion	225
a)	Einsichtsrecht.....	226
b)	Öffentliche Bekanntmachung	226
3.	Registrierung als Legalisierungsmechanismus.....	227
a)	Doctrin of constructive notice.....	227
b)	Negative Publizität gem. sec.42 (1) CA 1985.....	227
V.	Kritik – Reformvorschläge.....	228

3. Kapitel. Rechtsvergleichende Untersuchung der dargestellten Rechtsordnungen Deutschlands, Spaniens und Englands..... 231

1. Abschnitt. Unterschiede und Gemeinsamkeiten zwischen den untersuchten Rechtsordnungen.....	231
A. Formale Stellung der Handelsregisterorgane.....	231
I. Begriff und Funktionen des Handelsregisters	231
II. Zuständigkeit und Organisation	233
III. Inhalt des Handelsregisters.....	236
IV. Verfahrensgrundsätze.....	237
1. Antrags- bzw. Anmeldeprinzip.....	237
2. Eintragungsverfahren – Einsichtsrecht.....	237
B. Materiell-rechtliche Stellung der Handelsregisterorgane	240
I. Gesetzliche Regelung – Herleitung der Rechte und Pflichten des Handelsregisterorgans	240
II. Konkrete Aufgabenfelder.....	241
III. Allgemeine Prüfungsbefugnisse des Handelsregisterorgans	242
1. Terminologie	242

2. Rechtliche Grundlagen	243
3. Prüfungsgegenstand.....	244
a) Formeller Prüfungsgegenstand	244
b) Materieller Prüfungsgegenstand	245
aa) Rechtslage in der Bundesrepublik Deutschland	245
bb) Rechtslage in Spanien.....	249
cc) Rechtslage in England	251
4. Prüfungsintensität	251
(1) Publizität	254
(2) Staatsaufsicht	254
(3) Gesellschafts- und Gesellschafterklage.....	255
5. Prüfungsentscheidungen und diesbezügliche Rechtsbehelfe bzw. Rechtsmittel	255
IV. Besonderheiten bei der Eintragung von Gesellschaftsbeschlüssen ..	257
1. Besonderheiten im Hinblick auf die allgemeine Prüfungstätigkeit des Registerorgans	258
2. Besonderheiten im Zusammenhang mit anhängigen Anfechtungsklagen – Problem des Rechtsmißbrauchs.....	259
a) Rechtslage in der Bundesrepublik Deutschland.....	259
b) Rechtslage in Spanien	261
c) Rechtslage in England.....	268

2. Abschnitt. Auswertung des Rechtsvergleichs und Entwicklung von Lösungsvorschlägen für die deutsche Rechtsordnung

A. Formale Stellung der Registergerichte	269
I. Zuständigkeit.....	269
II. Territoriale Organisation des Handelsregisters	271
III. Technische Organisation des Handelsregisters	273
IV. Eintragungsverfahren	274
1. Personeller und sachlicher Eintragungsgegenstand.....	274
2. Antragsprinzip	275
3. Einsichtsrecht	275
B. Materiell-rechtliche Stellung des Registergerichts	276
I. Aufgaben des Registergerichts.....	276
II. Allgemeine Prüfungsbefugnisse des Registergerichts.....	277
1. Formelle Prüfungsbefugnisse	278
2. Materielle Prüfungsbefugnisse	279
3. Prüfungsintensität	283
4. Entwurf einer Vorschrift zur Regelung der Prüfungsbefugnisse des Registergerichts.....	287

5. Prüfungsentscheidungen und diesbezügliche Rechtsbehelfe bzw. Rechtsmittel	288
III. Besonderheiten der Aufgaben des Registerrichters bei der Eintragung von Gesellschaftsbeschlüssen.....	290
1. Prüfungsbefugnisse.....	290
2. Kompetenzen des Registerrichters bei der Anhängigkeit von Anfechtungsklagen – Lösung der Mißbrauchsproblematik.....	294
a) Aussetzungsregelung des § 127 FGG	295
b) Strukturändernde Beschlüsse	301
c) Effektivität der gefundenden Lösungswege zur Vermeidung von Rechtsmißbrauch	307
C. Zusammenfassende Darstellung der für die deutsche Rechtsordnung entwickelten Lösungsvorschläge	312