

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	1
Abkürzungsverzeichnis	9
1. Grundlagen unternehmerischer Bevollmächtigungen	14
2. Der Prokurist – Unternehmensrechtliche Aspekte	26
2.1. Erteilung der Prokura	26
2.1.1. Allgemeine Grundlagen	26
2.1.2. Der Unternehmerbegriff	27
2.1.3. Erteilung der Prokura	27
2.1.3.1. Einzelunternehmer	27
2.1.3.2. Gesellschaft bürgerlichen Rechts	28
2.1.3.3. Offene Gesellschaft	29
2.1.3.4. Kommanditgesellschaft	30
2.1.3.5. GmbH & Co KG	31
2.1.3.6. Stille Gesellschaft	31
2.1.3.7. Europäische Wirtschaftliche Interessenvereinigung	31
2.1.3.8. Gesellschaft mit beschränkter Haftung	32
2.1.3.9. Aktiengesellschaft	33
2.1.3.10. Europäische Aktiengesellschaft	34
2.1.4. Sonstige Fälle der Prokuraerteilung	34
2.1.5. Vollmachtnehmer: Wer kann Prokurist werden?	36
2.1.6. Form der Erteilung der Prokura	39
2.1.6.1. Ausdrückliche Erklärung	39
2.1.6.2. Empfangsbedürftigkeit	41
2.1.6.3. Erteilungsmängel	42
2.1.7. Firmenbucheintragung	42
2.2. Arten der Prokura	47
2.2.1. Allgemeines	47
2.2.2. Einzelprokura	48
2.2.3. Gesamtprokura	48
2.2.4. Die halbseitige Gesamtprokura	55
2.2.5. Gemischte Vertretung	57
2.2.6. Filialprokura	58
2.3. Umfang der Prokura	65
2.3.1. Grundlagen	65
2.3.2. Gesetzlicher Umfang der Prokura	66
2.3.3. Prozessvertretung	68
2.3.4. Gesetzliche Beschränkungen der Vertretungsmacht (§ 49 Abs 2 UGB)	69
2.3.5. Rechtsverhältnis zwischen Unternehmer und Prokurist	75
2.3.6. Erweiterung des gesetzlichen Vertretungsumfanges	76
2.3.7. Überschreitung der Vertretungsmacht	77
2.4. Beschränkungen der Prokura	77
2.5. Die Zeichnung von Prokuristen bei Vertretungshandlungen	81
3. Der Anstellungsvertrag und die arbeitsrechtliche Rechtsstellung eines Prokuristen	82
3.1. Grundlagen	82
3.2. Echter Dienstvertrag als Hauptanwendungsfall	83
3.3. Andere vertragliche Regelungen	85
3.3.1. Freier Dienstvertrag	85
3.3.2. Werkvertrag	87
3.3.3. Auftragsverhältnis	89
3.4. Beendigung des Vertragsverhältnisses	89

3.5.	Der Prokurist als leitender Angestellter	90
3.5.1.	Einführung	90
3.5.2.	Arbeitsverfassungsgesetz	92
3.5.2.1.	Grundlagen	92
3.5.2.2.	Anwendung von Kollektivverträgen	94
3.5.2.3.	Arbeitsvertragsrecht	94
3.5.3.	Arbeitszeit- und Arbeitsruhegesetz	95
3.5.4.	Arbeitsinspektionsgesetz	97
3.5.5.	Dienstnehmerhaftpflichtgesetz	98
3.5.6.	Arbeiterkammergesetz	98
3.5.7.	Arbeits- und Sozialgerichtsgesetz	99
3.6.	Sonstige wichtige arbeitsrechtliche Bestimmungen	99
3.6.1.	Urlaubsgesetz	99
3.6.2.	Arbeitnehmerschutz	101
3.6.3.	Insolvenzsicherung der Bezüge	102
3.6.4.	Mutterschutz	102
3.6.5.	Frauen-Nachtarbeitsgesetz	102
3.6.6.	Diensterfindungen	103
3.6.7.	Ausbildungskosten	104
3.6.8.	Exekutionsbeschränkung im Falle einer Gehaltspfändung	106
3.6.9.	Arbeitslosenversicherung	107
3.6.10.	Kautionschutzgesetz	107
3.6.11.	Entgeltfortzahlung	107
3.7.	Die praktische Ausgestaltung des Anstellungsvertrages eines Prokuristen	108
3.7.1.	Allgemeines	108
3.7.2.	Festlegung und Änderung des Tätigkeitsbereiches	109
3.7.3.	Rechte und Pflichten des Prokuristen aus dem Anstellungsvertrag	111
3.7.4.	Entgeltregelungen	111
3.7.4.1.	Prüfung der Vergütungsvereinbarung	111
3.7.4.2.	Zusammensetzung der Vergütung	112
3.7.4.3.	Festvergütung	114
3.7.4.4.	Erfolgsabhängige Entgeltbestandteile	115
3.7.4.5.	Sonderzahlungen	115
3.7.5.	Versorgungszusagen	116
3.7.6.	Auslagenersatz	117
3.7.7.	Beteiligung des Prokuristen am Unternehmen	117
3.7.7.1.	Grundsätze für die Gestaltung von Mitarbeiterbeteiligungs- modellen	117
3.7.7.2.	Direkte Beteiligung am Unternehmen	117
3.7.7.3.	Stock Options	118
3.7.7.4.	Wandelschuldverschreibungen	119
3.7.7.5.	Stille Gesellschaft	120
3.7.8.	Wertsicherungsklauseln	120
3.7.9.	Naturalbezüge	121
3.7.9.1.	Dienstwagen	121
3.7.9.2.	Dienstwohnung	123
3.7.10.	Wettbewerbsverbot für Angestellte (§ 7 AngG)	124
3.7.11.	Nebentätigkeiten	125
3.7.12.	Entsendung von Prokuristen	126
3.8.	Beendigung des Anstellungsvertrages	128
3.9.	Konkurrenzklauseln	128

4. Beendigung der Prokura	131
4.1. Rechtsgrundlagen und Beendigungsformen	131
4.2. Widerruf durch den Unternehmer	131
4.3. Kündigung durch den Prokuristen	134
4.4. Beendigung kraft Gesetzes	134
4.4.1. Liquidation des Unternehmens	134
4.4.2. Auflösung der Gesellschaft	135
4.4.3. Insolvenz	135
4.4.4. Ableben eines Vertragspartners	135
4.4.5. Verlust der Geschäftsfähigkeit	135
4.4.6. Vereinigung in einer Person	135
4.4.7. Beendigung des Auftragsverhältnisses	136
4.4.8. Firmenbuchanmeldung	136
4.5. Widerruf der Prokura und Auswirkungen auf das der Erteilung zugrunde liegende Rechtsverhältnis	136
4.6. Form des Widerrufs	139
4.7. Wirkungen des Widerrufs	139
4.8. Keine Übertragbarkeit der Prokura	141
4.9. Sonstige Fälle des Wegfalls der Prokura	142
5. Der Prokurist als gewerberechtlicher Geschäftsführer	144
5.1. Einführung	144
5.2. Voraussetzungen für die Bestellung zum gewerberechtlichen Geschäftsführer	147
5.2.1. Grundlagen	147
5.2.2. Allgemeine Antrittsvoraussetzungen	149
5.2.2.1. Eigenberechtigung	149
5.2.2.2. Fehlen von Ausschließungsgründen	149
5.2.2.3. Fachliche Eignung	151
5.2.2.4. Tatsächliche Betätigung im Unternehmen	152
5.2.2.5. Staatsbürgerschaft	153
5.2.2.6. Wohnsitz	153
5.2.2.7. Zuverlässigkeitsprüfung	154
5.3. Bestellung des gewerberechtlichen Geschäftsführers	155
5.3.1. Grundsätzliches	155
5.3.2. Bestellung eines Scheingeschäftsführers	156
5.4. Filialgeschäftsführer	156
5.5. Aufgabenbereich des gewerberechtlichen Geschäftsführers	157
5.6. Ausscheiden des gewerberechtlichen Geschäftsführers	158
6. Die Haftung des Prokuristen	159
6.1. Haftung gegenüber dem Unternehmer	159
6.1.1. Haftungsgrundlage und Sorgfaltsmaßstab	159
6.1.2. Folgen der Verletzung	160
6.1.3. Mithaftung von Prokuristen	162
6.1.4. Haftungsbeschränkungen durch das Dienstnehmerhaftpflichtgesetz	164
6.2. Haftung gegenüber Dritten	168
6.3. Sonstige Haftungstatbestände	169
6.4. Arbeits- und dienstleistungsvertragliche Konsequenzen von Managementfehlern	171
6.4.1. Grundlagen	171
6.4.2. Haftungsbeschränkungen durch Vertrag	171
6.4.2.1. Grundlagen	171
6.4.2.2. Haftung für weisungskonformes Verhalten	172
6.4.2.3. Auflösung des Dienstverhältnisses wegen Managerfehler	173
6.5. Ausgewählte Haftungsfragen im GmbH-Recht	175
6.6. Die Haftung des Prokuristen als gewerberechtlicher Geschäftsführer	176

6.6.1.	Grundlagen	176
6.6.2.	Verschuldensmaßstab	177
6.6.3.	Haftung und Haftungsvermeidung	178
6.6.4.	Haftungsumfang	178
	6.6.4.1. Allgemeine Grundlagen	178
	6.6.4.2. Haftung im Betriebsanlagenrecht	180
	6.6.4.3. Sonstige Haftungsfälle	181
6.6.5.	Weisungen	182
6.6.6.	Haftung gegenüber dem Gewerbeinhaber	182
	6.6.6.1. Allgemeines	182
	6.6.6.2. Haftungsausschluss?	182
6.6.7.	Haftung gegenüber Dritten	183
6.6.8.	Haftung des Gewerbeinhabers neben dem gewerberechtigten Geschäftsführer	183
6.6.9.	Wer haftet für was?	183
6.6.10.	Möglichkeiten der Haftungsbegrenzung	187
6.7.	Der Prokurist als verantwortlicher Beauftragter	188
6.7.1.	Einführung	188
6.7.2.	Verantwortlicher Personenkreis	190
6.7.3.	Bestellung eines verantwortlichen Beauftragten	190
	6.7.3.1. Grundlagen	190
	6.7.3.2. Bestellung einer zur Vertretung nach außen berufenen Person ..	191
	6.7.3.3. Bestellung einer sonstigen Person	192
	6.7.3.4. Bestellungsvoraussetzungen	193
6.7.4.	Aufgabenbereich	195
6.7.5.	Anordnungsbefugnis	196
6.7.6.	Die Strafverfolgung gegen verantwortliche Beauftragte	197
	6.7.6.1. Kurzdarstellung des Verfahrens	197
	6.7.6.2. Strafhöhe	198
	6.7.6.3. Rückgriff des Bestraften auf die Gesellschaft	199
6.7.7.	Fallgruppen von verantwortlichen Beauftragten in Sondergesetzen	200
	6.7.7.1. Einführung	200
	6.7.7.2. Arbeitsinspektionsgesetz	202
	6.7.7.3. Ausländerbeschäftigungsgesetz	203
	6.7.7.4. Abfallbeauftragter	203
	6.7.7.5. Störfall Sicherheitsbeauftragter	204
	6.7.7.6. Giftbeauftragter	204
	6.7.7.7. Strahlenschutzbeauftragter	204
	6.7.7.8. Beauftragte nach dem Bauarbeitenkoordinationsgesetz	205
	6.7.7.9. Umweltbeauftragter	205
	6.7.7.10. Verantwortlicher Beauftragter nach dem Außenhandelsgesetz	205
	6.7.7.11. Verantwortlicher Beauftragter nach dem Sicherheits- kontrollgesetz	206
6.8.	Die sonstige verwaltungsstrafrechtliche Haftung des Prokuristen	206
6.9.	Zivilrechtliche Haftung	207
6.10.	Strafrechtliche Verantwortlichkeit	208
6.10.1.	Allgemeine Grundlagen	208
	6.10.1.1. Einführung	208
	6.10.1.2. Täterkreis	212
	6.10.1.3. Folgen von Strafverfahren	212
6.10.2.	Aufgaben und Funktion des Strafrechts	213
	6.10.2.1. Unterscheidungen und Begriffe	213
	6.10.2.2. Voraussetzungen für eine Strafbarkeit	213

6.10.3.	Tatbestandsmäßigkeit	215
6.10.4.	Täter und Teilnehmer	216
6.10.5.	Rechtswidrigkeit	216
6.10.6.	Verschulden	216
6.10.7.	Versuch	217
6.10.8.	Vermeidung einer strafrechtlichen Haftung	217
6.10.8.1.	Rücktritt vom Versuch	217
6.10.8.2.	Tätige Reue	218
6.10.9.	Strafe und Strafbemessung	218
6.10.10.	Verjährung	219
6.10.11.	Organisationsverschulden	219
6.10.11.1.	Einführung	219
6.10.11.2.	Zur Aufgabenverteilung in vertikaler Hinsicht	219
6.10.12.	Grundlagen zu den wichtigsten strafrechtlichen Haftungspotenzialen	220
6.10.13.	Allgemeines Vermögensstrafrecht	221
6.10.13.1.	Veruntreuung (§ 133 StGB)	221
6.10.13.2.	Betrug (§ 146 StGB)	223
6.10.13.3.	Untreue (§ 153 StGB)	225
6.10.13.4.	Geschenkannahme durch Machthaber (§ 153a StGB)	229
6.10.13.5.	Förderungsmisbrauch (§ 153b StGB)	230
6.10.13.6.	Vorenthalten von Dienstnehmerbeiträgen (§ 153c StGB)	231
6.10.13.7.	Betrügerisches Vorenthalten von Sozialversicherungsbeiträgen und Zuschlägen nach dem Bauarbeiter-Urlaubs- und Abfertigungsgesetz (§ 153d StGB)	232
6.10.14.	Gläubigerschutzdelikte	232
6.10.14.1.	Grundlagen	232
6.10.14.2.	Betrügerische Krida (§ 156 StGB)	234
6.10.14.3.	Schädigung fremder Gläubiger (§ 157 StGB)	238
6.10.14.4.	Gläubigerbegünstigung (158 StGB)	239
6.10.14.5.	Grob fahrlässige Beeinträchtigung von Gläubigerinteressen (§ 159 StGB)	244
6.10.15.	Fahrlässige Verursachung und Vertiefung der Zahlungsunfähigkeit	249
6.10.15.1.	Strafbare Handlung nach § 159 Abs 1 StGB	249
6.10.15.2.	Strafbare Handlung nach § 159 Abs 2 StGB	249
6.10.15.3.	Strafbare Handlung nach § 159 Abs 3 StGB	250
6.10.15.4.	Strafbare Handlung nach § 159 Abs 4 StGB	251
6.10.15.5.	Kridaträchtiges Handeln (§ 159 Abs 5 StGB)	252
6.10.16.	Formen vorsätzlicher Gläubigerschädigung	255
6.10.16.1.	Umtriebe während einer Geschäftsaufsicht sowie im Insolvenzverfahren (§ 160 StGB)	255
6.10.16.2.	Vollstreckungsvereitelung (§ 162 StGB)	255
6.10.16.3.	Wettbewerbsbeschränkende Absprachen bei Vergabeverfahren (§ 168b StGB)	256
6.10.16.4.	Verstrickungsbruch (§ 271 StGB)	257
6.10.16.5.	Falsches Vermögensverzeichnis (§ 292a StGB)	257
6.10.16.6.	Bestechung (§ 307 StGB)	258
6.10.17.	Umweltdelikte (§§ 180 ff StGB)	258
6.10.17.1.	Einführung	258
6.10.17.2.	Vorsätzliche Beeinträchtigung der Umwelt	259
6.10.17.3.	Vorsätzliches umweltgefährdendes Behandeln und Verbringen von Abfällen	260
6.10.17.4.	Schutzmaßnahmen im Umweltrecht	260

6.10.18. Unternehmensstrafrecht	261
6.10.18.1. Grundlagen	261
6.10.18.2. Delikte	262
6.10.18.3. Zusammenhang zwischen Tat und Verband	263
6.10.18.4. Sanktionen	265
6.10.18.5. Verhaltenssteuerung und prophylaktische Maßnahmen	266
6.10.19. Risikobewältigung	267
6.10.19.1. Allgemeines	267
6.10.19.2. Schaffung einer Organisationsstruktur	267
6.10.19.3. Sonstige Verhaltensmaßregeln	269
7. Versicherungslösungen für Prokuristen	272
7.1. Grundlagen	272
7.1.1. Die Ausgangslage	272
7.1.2. Begriff und Zweck	273
7.2. Bestandsaufnahme	274
7.2.1. Aus der Sicht des Versicherungsnehmers	274
7.2.2. Aus der Sicht des Versicherers	275
7.2.3. Das Ereignis	275
7.2.4. Konsequenzen	276
7.3. Wer ist versichert?	276
7.4. Was ist versichert?	277
7.4.1. Gegenstand der Versicherung	277
7.4.2. Umfang des Versicherungsschutzes	279
7.5. Grenzen des Versicherungsschutzes	280
7.5.1. Zeitlicher Geltungsbereich	280
7.5.2. Örtlicher Geltungsbereich	281
7.6. Selbstbehalt	281
7.7. Eigenschadenklausel	282
7.8. Ausschluss von der Leistungspflicht	282
7.8.1. Vorsatz und wissentliche Pflichtverletzung	282
7.8.2. Innenansprüche	283
7.8.3. Sonstige Leistungsausschlüsse	283
7.9. Deckungssumme und Versicherungsprämien	284
7.10. Versicherungskonzept	285
7.10.1. Einführung	285
7.10.2. Straf-Rechtsschutz	285
7.10.3. Vermögensschaden-Rechtsschutz-Versicherung	286
7.10.4. Vermögensschaden-Haftpflichtversicherung	286
7.10.5. Anstellungsvertrags-Rechtsschutz	287
7.10.6. Ausgewählte Deckungsausschlüsse	287
8. Handlungsvollmacht	288
8.1. Allgemeines	288
8.2. Erteilung der Handlungsvollmacht	290
8.2.1. Wer darf Handlungsvollmacht erteilen?	290
8.2.2. Wem darf Handlungsvollmacht erteilt werden?	292
8.2.3. Formerfordernisse von Vollmachten	293
8.2.4. Umfang der Handlungsvollmacht	295
8.2.5. Vollmachtsbeschränkungen im Innenverhältnis	301
8.3. Gesetzliche Beschränkungen der Vertretungsmacht (§ 54 Abs 2 UGB)	303
8.3.1. Allgemeines	303
8.3.2. Gesetzliche Beschränkungen der Vertretungsmacht	303
8.3.3. Scheinvertretung	304

SWK-Spezial: Prokura und Handlungsvollmacht

8.3.4.	Sonstige Beschränkungen der Vertretungsmacht	307
8.4.	Widerruf einer Handlungsvollmacht	308
8.5.	Bevollmächtigung von Handelsreisenden (§ 55 UGB)	309
8.6.	Inhalt der Vollmacht	310
8.7.	Ladenvollmacht (§ 56 UGB)	313
8.8.	Zeichnung des Handlungsbevollmächtigten	316
8.9.	Übertragungsbeschränkung von Handlungsvollmachten	317
9.	Praktischer Teil: Prokura	318
9.1.	Konzept für Firmenbuchanmeldungen	318
9.2.	Musterformulierungen für Firmenbuchanträge	320
9.2.1.	Anmeldung einer Einzelprokura	320
9.2.2.	Anmeldung einer Einzelprokura samt Berechtigung zur Belastung und Veräußerung von Liegenschaften (Immobiliarklausel)	321
9.2.3.	Erteilung von Gesamtprokuren mit Immobiliarklausel und Erteilung einer Einzelprokura beschränkt auf die Zweigniederlassung	322
9.2.4.	Anmeldung einer Einzelprokura bei einer GmbH & Co KG	323
9.2.5.	Anmeldung einer Einzelprokura für die Haupt- und Zweigniederlassung	324
9.2.6.	Anmeldung von Gesamtprokuren	325
9.2.7.	Anmeldung einer Einzelprokura mit Beschränkung auf die Hauptniederlassung	326
9.2.8.	Anmeldung der Erweiterung einer Prokura auf die Zweigniederlassung	327
9.2.9.	Anmeldung einer halbseitigen gemischten Prokura	328
9.2.10.	Anmeldung von Gesamtprokuren beschränkt auf eine Zweigniederlassung	329
9.2.11.	Anmeldung einer Einzelprokura nur für die Zweigniederlassung	330
9.2.12.	Löschung einer Prokura	331
9.2.13.	Anmeldung von Änderungen im Stande der Prokuristen	332
9.2.14.	Anmeldung des Erlöschens einer Prokura bei gleichzeitiger Geschäftsführerbestellung	333
9.2.15.	Löschung eines Gesamtprokuristen und Änderung der Vertretungsbefugnis des zweiten Gesamtprokuristen	334
9.2.16.	Namensänderung einer Prokuristin	335
9.3.	Vertragsmuster	336
9.3.1.	Einfacher Dienstvertrag eines Prokuristen ohne besondere Leitungskompetenzen	336
9.3.2.	Dienstvertrag der Leiterin des Rechnungswesen und Mitglied der Geschäftsleitung	339
9.4.	Sonstige Musterformulierungen	344
9.4.1.	Erteilung der Prokura in Korrespondenzform	344
9.4.2.	Gesellschafterbeschluss: Erteilung einer Prokura	346
9.4.3.	Kündigungsschreiben des Prokuristen	346
9.4.4.	Dienstzeugnis eines Prokuristen	347
9.4.5.	Bestellung eines Prokuristen zum verantwortlichen Beauftragten	349
9.4.6.	Bestellung eines Prokuristen zum gewerberechtl. Geschäftsführer und verantwortlichen Beauftragten	351
10.	Praktischer Teil: Handlungsvollmachten	354
10.1.	Checkliste Vollmachterteilung	354
10.2.	Muster: Handlungsvollmacht mit weit gehenden Befugnissen	356
10.3.	Muster: Vollmacht durch Erklärung gegenüber dem Vertragspartner	356
10.3.1.	Vollmacht durch Erklärung gegenüber dem Bevollmächtigten	357
10.3.2.	Muster: Widerruf der Vollmacht an den Vollmachtnehmer1489	357
10.3.3.	Muster: Anzeige des Widerrufs der Vollmacht gegenüber einem Dritten	358
	Stichwortverzeichnis	359