

# Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis .....	XIX
Literaturverzeichnis .....	XXVII

## Kapitel 1. Einführung

§ 1. Gegenstand des Handelsrechts .....	1
A. Begriffsbestimmung .....	1
B. Das Verhältnis des Handelsrechts zu anderen Rechtsgebieten ..	3
I. Handelsrecht und bürgerliches Recht .....	3
II. Handelsrecht und Gesellschaftsrecht .....	4
III. Handelsrecht und Wirtschaftsrecht .....	4
C. Handelsrechtliche Rechtsquellen .....	4
I. Nationales Gesetzes- und Verordnungsrecht .....	5
II. Internationale Übereinkommen .....	6
III. Handelsgewohnheitsrecht und Handelsbräuche .....	6
IV. Allgemeine Geschäftsbedingungen .....	7
D. Wesensmerkmale des Handelsrechts .....	7
E. Handelsrechtliche Besonderheiten im Zivilprozess .....	8
I. Gerichtsstand .....	8
II. Kammern für Handelssachen .....	8
III. Freiwillige Gerichtsbarkeit .....	9
IV. Handelsschiedsgerichtsbarkeit .....	9
F. Überblick über die Geschichte des deutschen Handelsrechts ...	10
§ 2. Das Handelsrecht in der Fallprüfung .....	11
A. Die Verknüpfung von Handelsrecht und bürgerlichem Recht	11
B. Handelsrechtliche Anspruchsgrundlagen .....	12
C. Handelsrechtliche Klausurprobleme .....	12
§ 3. Wiederholung .....	14
A. Zusammenfassung .....	14
B. Kontrollfragen .....	14

## Kapitel 2. Der Kaufmann

§ 4. Bedeutung und Systematik des Kaufmannsbegriffs .....	15
§ 5. Kaufmann kraft Betriebs eines Handelsgewerbes .....	17
A. Die Eigenschaft des Unternehmens als Gewerbe .....	17
B. Die Eigenschaft des Gewerbes als Handelsgewerbe .....	22

I. Das eigentliche Handelsgewerbe nach § 1 Abs. 2 HGB (Istkaufmann) .....	22
II. Das uneigentliche Handelsgewerbe nach § 2 HGB (Kannkaufmann) .....	25
III. Das uneigentliche Handelsgewerbe nach § 3 HGB (uneigentlicher Kannkaufmann) .....	27
1. Das land- oder forstwirtschaftliche Hauptgewerbe (§ 3 Abs. 1 und 2 HGB) .....	28
2. Das Nebengewerbe eines Land- oder Forstwirts (§ 3 Abs. 3 HGB) .....	29
IV. Das Mischunternehmen als Handelsgewerbe .....	30
C. Betreibergesellschaft .....	31
§ 6. Kaufmann kraft Betriebs eines eingetragenen Gewerbes (§ 5 HGB)	32
A. Bedeutung der Kaufmannseigenschaft nach § 5 HGB .....	32
B. Die Voraussetzungen der Kaufmannseigenschaft nach § 5 HGB	34
§ 7. Kaufmann kraft Gesellschaftsform (§ 6 HGB) .....	35
A. Die Kaufmannseigenschaft von Handelsgesellschaften .....	36
I. Personengesellschaften als Handelsgesellschaften .....	36
II. Kapitalgesellschaften als Handelsgesellschaften .....	38
B. Die Kaufmannseigenschaft der Körperschaften .....	38
§ 8. Der Scheinkaufmann .....	39
A. Begriff des Scheinkaufmanns .....	39
B. Rechtsnatur des Scheinkaufmanns .....	40
C. Funktion der Lehre vom Scheinkaufmann .....	40
D. Voraussetzungen der Scheinkaufmannseigenschaft .....	41
E. Rechtsfolgen der Scheinkaufmannseigenschaft .....	44
§ 9. Wiederholung .....	46
A. Prüfungsschema zur Kaufmannseigenschaft .....	46
B. Zusammenfassung .....	46
C. Klausurfall 1 (Der Kaufmann im Internet) .....	48
D. Kontrollfragen .....	53

### **Kapitel 3. Registerpublizität**

§ 10. Handelsregister .....	55
A. Funktionen des Handelsregisters .....	55
B. Registerverfahren .....	56
C. Registerinhalt .....	59
D. Registereinsicht (formelle Registerpublizität) .....	61
E. Materielle Registerpublizität .....	62
I. Die negative Publizität des Handelsregisters (§ 15 Abs. 1 HGB) .....	63
1. Tatbestandsvoraussetzungen .....	63

2. Rechtsfolge .....	66
II. Zerstörung des Rechtsscheins durch richtige Eintragungen und Bekanntmachungen (§ 15 Abs. 2 HGB) .....	67
III. Die positive Publizität .....	68
1. Die gesetzliche Regelung in § 15 Abs. 3 HGB .....	68
a) Tatbestandsvoraussetzungen .....	68
b) Rechtsfolge .....	70
2. Die ergänzenden Gewohnheitsrechtssätze .....	71
§ 11. Genossenschafts- und Partnerschaftsregister .....	72
§ 12. Unternehmensregister .....	72
§ 13. Wiederholung .....	73
A. Zusammenfassung .....	73
B. Vertiefungsanregung .....	75
C. Klausurfall 2 (Der ausgeschiedene Gesellschafter) .....	75
D. Kontrollfragen .....	80

#### **Kapitel 4. Die Firma**

§ 14. Die Firma im Handelsverkehr .....	81
A. Begriff der Firma .....	81
B. Abgrenzung der Firma von verwandten Erscheinungsformen ..	84
C. Arten der Firma .....	85
D. Funktionen der Firma .....	86
§ 15. Firmenordnungsrecht .....	87
A. Bildung der Firma .....	87
I. Firmenbildung der Einzelkaufleute .....	87
II. Firmenbildung der Personenhandelsgesellschaften .....	88
III. Firmenbildung der Kapitalgesellschaften und Genossen- schaften .....	88
B. Führung der Firma .....	88
C. Grundsätze des Firmenordnungsrechts .....	89
I. Grundsatz der Firmenwahrheit .....	89
1. Bedeutung und Regelung der Firmenwahrheit .....	89
2. Das Irreführungsverbot .....	90
II. Grundsatz der Firmenbeständigkeit .....	92
1. Fortführung der Firma trotz Namensänderung des Ge- schäftsinhabers (§ 21 HGB) .....	92
2. Fortführung der Firma trotz Inhaberwechsels (§§ 22, 24 HGB) .....	92
a) Die verschiedenen Fälle des Inhaberwechsels .....	92
b) Die Voraussetzungen einer Firmenfortführung .....	93
c) Die Form der Firmenfortführung .....	94

3. Fortführung der Firma trotz Umwandlung des Unternehmensträgers .....	95
4. Fortführung der Firma trotz Änderung von Art und Umfang des Handelsgewerbes .....	95
III. Verbot der Leerübertragung .....	96
IV. Grundsatz der Firmeneinheit .....	96
V. Grundsatz der Firmenunterscheidbarkeit .....	97
§ 16. Unzulässiger Firmengebrauch und Schutz der Firma .....	99
A. Registerrechtliches Firmenmissbrauchsverfahren .....	99
B. Privatrechtliche Sanktionen unzulässigen Firmengebrauchs .....	100
I. Firmenrechtlicher Unterlassungsanspruch .....	100
II. Sonstige privatrechtliche Sanktionen .....	100
§ 17. Wiederholung .....	101
A. Zusammenfassung .....	101
B. Kontrollfragen .....	102

### **Kapitel 5. Das Unternehmen im Handelsrecht**

§ 18. Einführung in das Recht des Unternehmens .....	103
A. Begriff des Unternehmens .....	103
B. Unternehmen und Unternehmensträger .....	104
C. Niederlassungen des Unternehmens .....	105
D. Das Unternehmen als Gegenstand des Rechtsverkehrs .....	106
I. Das Unternehmen im Schuldrecht .....	106
II. Das Unternehmen im Sachenrecht .....	108
III. Das Unternehmen im Vollstreckungs- und Insolvenzrecht .....	108
§ 19. Der Inhaberwechsel beim kaufmännischen Unternehmen .....	109
A. Einführung .....	109
B. Der Inhaberwechsel unter Lebenden .....	109
I. Inhaberwechsel mit Firmenfortführung .....	110
1. Haftungskontinuität für die Altgläubiger (§ 25 Abs. 1 S. 1 HGB) .....	110
a) Voraussetzungen .....	110
b) Rechtsfolgen .....	111
c) Vereinbarung eines Haftungsausschlusses .....	112
2. Forderungsübergang mit relativer Wirkung (§ 25 Abs. 1 S. 2 HGB) .....	113
a) Voraussetzungen .....	114
b) Rechtsfolgen .....	114
II. Inhaberwechsel ohne Firmenfortführung .....	115
1. Haftung für Altschulden .....	115
2. Forderungsübergang .....	115

C. Der Inhaberwechsel von Todes wegen .....	116
I. Die erbrechtlich begründete Haftung des Erben .....	116
II. Die handelsrechtlich begründete Haftung des Erben .....	116
D. Einbringung eines Handelsgeschäfts in eine Personenhandels- gesellschaft .....	119
I. Voraussetzungen .....	119
II. Rechtsfolgen .....	120
E. Normzwecke der §§ 25 ff. HGB .....	122
§ 20. Wiederholung .....	123
A. Zusammenfassung .....	123
B. Klausurfall 3 (Ein Erbe in Nöten) .....	125
C. Kontrollfragen .....	131

## **Kapitel 6. Die Hilfspersonen des Kaufmanns**

§ 21. Grundlagen .....	133
§ 22. Die einzelnen Hilfspersonen .....	134
A. Die unselbständigen kaufmännischen Hilfspersonen .....	134
I. Der Handlungsgehilfe (§§ 59 ff. HGB) .....	135
1. Begriff des Handlungsgehilfen .....	135
2. Recht des Handlungsgehilfen .....	135
II. Der kaufmännische Auszubildende und der Volontär (§ 82a HGB) .....	136
B. Die selbständigen kaufmännischen Hilfspersonen .....	136
I. Der Handelsvertreter .....	136
1. Begriff und Abgrenzungen .....	136
2. Arten .....	138
3. Das Handelsvertreterverhältnis .....	138
4. Vertragsbeendigung und Ausgleichsanspruch .....	139
II. Der Handelsmakler .....	140
1. Begriff und Abgrenzungen .....	140
2. Das Handelsmaklerverhältnis .....	141
III. Der Kommissionär .....	142
IV. Der Frachtführer, Spediteur und Lagerhalter .....	142
V. Weitere selbständige Hilfspersonen .....	142
1. Der Kommissionsagent .....	143
2. Der Vertragshändler .....	143
3. Der Franchisenehmer .....	145
§ 23. Wiederholung .....	146
A. Zusammenfassung .....	146
B. Kontrollfragen .....	147

### **Kapitel 7. Die Vertretung des Kaufmanns**

§ 24.	Überblick .....	149
§ 25.	Prokura .....	150
	A. Das Wesen der Prokura .....	150
	B. Die Voraussetzungen der Prokuraerteilung .....	151
	C. Die Eintragung der Prokura in das Handelsregister .....	152
	D. Das Handeln mit Prokura .....	153
	E. Der Umfang der Prokura im Außenverhältnis .....	153
	I. Grundsatz .....	153
	II. Gesetzliche Grenzen der Prokura .....	154
	III. Rechtsgeschäftliche Grenzen der Prokura .....	155
	F. Sonderformen der Prokura .....	157
	I. Die Gesamtprokura .....	157
	1. Begriff und Arten der Gesamtprokura .....	157
	2. Rechtliche Besonderheiten der Gesamtprokura .....	159
	II. Die Filialprokura .....	160
	G. Erlöschen der Prokura .....	160
§ 26.	Die Handlungsvollmacht .....	161
	A. Begriff der Handlungsvollmacht .....	161
	B. Erteilung der Handlungsvollmacht .....	162
	C. Umfang und Arten der Handlungsvollmacht .....	163
	I. Grundsatz .....	163
	II. Gesetzliche Grenzen .....	164
	III. Rechtsgeschäftliche Grenzen .....	164
	D. Sonderformen .....	165
	I. Gesamthandlungsvollmacht .....	165
	II. Abschlussvertreter .....	165
	E. Erlöschen der Handlungsvollmacht .....	165
§ 27.	Stellvertretung durch Ladenangestellte .....	166
	A. Rechtsnatur der Ladenvollmacht .....	166
	B. Voraussetzungen der Ladenvollmacht .....	167
	C. Umfang der Ladenvollmacht .....	167
§ 28.	Wiederholung .....	168
	A. Zusammenfassung .....	168
	B. Kontrollfragen .....	169

### **Kapitel 8. Die handelsrechtliche Rechnungslegung**

§ 29.	Einführung .....	171
	A. Gegenstand und Zweck der Rechnungslegung .....	171
	B. Rechtsgrundlagen der handelsrechtlichen Rechnungslegung ..	172
	C. Durchsetzung der Rechnungslegungspflichten .....	174
	D. Handelsbücher im Rechtsstreit .....	175

§ 30. Die handelsrechtlichen Rechnungslegungspflichten .....	176
A. Pflicht zur Buchführung .....	176
B. Pflicht zur Inventarerrichtung .....	178
C. Pflicht zur Aufstellung des Jahresabschlusses .....	179
I. Grundsätze für die Aufstellung des Jahresabschlusses .....	179
II. Inhalt des Jahresabschlusses .....	182
1. Handelsbilanz .....	182
2. Gewinn- und Verlustrechnung .....	184
3. Anhang .....	184
D. Pflicht zur Erstellung eines Lageberichts .....	184
E. Pflicht zur Aufbewahrung .....	184
F. Pflicht zur Offenlegung .....	185
§ 31. Wiederholung .....	185
A. Zusammenfassung .....	185
B. Kontrollfragen .....	186

### **Kapitel 9. Die allgemeine Handelsgeschäftslehre**

§ 32. Rechtsquellen der Handelsgeschäftslehre .....	187
§ 33. Begriff und Arten des Handelsgeschäfts .....	188
A. Begriffsmerkmale .....	188
I. Geschäft .....	189
II. Kaufmannseigenschaft einer oder mehrerer Parteien .....	189
III. Betriebsbezogenheit .....	190
B. Arten des Handelsgeschäfts .....	191
§ 34. Sonderregelungen für alle Handelsgeschäfte .....	192
A. Der Handelsbrauch .....	192
B. Das Zustandekommen von Handelsgeschäften durch Schweigen .....	194
I. Das Schweigen auf ein Angebot zur Geschäftsbesorgung ..	194
II. Das Schweigen auf ein kaufmännisches Bestätigungs- schreiben .....	196
1. Begriff und Rechtsnatur .....	196
2. Arten .....	196
3. Voraussetzungen .....	197
4. Rechtsfolgen .....	200
III. Anfechtbarkeit des Schweigens mit Erklärungswert .....	200
C. Besonderheiten bei der Anwendung der §§ 305 ff. BGB .....	201
D. Sonderregelungen für die Durchführung von Handels- geschäften .....	203
I. Die kaufmännische Sorgfaltspflicht .....	203
II. Das kaufmännische Vertragsstrafversprechen .....	203
III. Die kaufmännische Bürgschaft .....	204

IV. Das kaufmännische Schuldversprechen und Schuld- anerkenntnis .....	204
V. Die Verzinsung handelsgeschäftlicher Forderungen .....	204
VI. Die Entgeltlichkeit der kaufmännischen Dienstleistung und Geschäftsbesorgung .....	205
VII. Die Abtretung handelsgeschäftlicher Forderungen .....	205
VIII. Das handelsgeschäftliche Kontokorrent .....	206
1. Begriff und Funktion des Kontokorrents .....	206
2. Voraussetzungen .....	207
3. Rechtsfolgen .....	208
4. Die Pfändung des Saldos in der Zwangsvollstreckung ....	211
5. Beendigung des Kontokorrents .....	211
IX. Die handelsgeschäftliche Leistungszeit .....	212
X. Der handelsgeschäftliche Leistungsinhalt .....	212
XI. Der handelsgeschäftliche Gutgläubensschutz .....	213
1. Funktion der Sonderregelung .....	213
2. Voraussetzungen des Gutgläubenschutzes .....	214
3. Der Inhalt des Gutgläubenschutzes .....	215
XII. Der handelsgeschäftliche Pfandverkauf .....	216
XIII. Das kaufmännische Zurückbehaltungsrecht .....	216
1. Voraussetzungen .....	217
2. Rechtsfolgen .....	219
§ 35. Wiederholung .....	221
A. Zusammenfassung .....	221
B. Kontrollfragen .....	223

### **Kapitel 10. Der Handelskauf**

§ 36. Begriff des Handelskaufs .....	225
§ 37. Die Sonderregelungen für den Handelskauf .....	226
A. Sonderrechte des Verkäufers bei Annahmeverzug des Käufers .....	226
B. Sonderregelung zum Bestimmungskauf .....	227
C. Sonderregelung zum Fixhandelskauf .....	229
D. Sonderregelung zur Mängelgewährleistung .....	230
I. Überblick .....	231
II. Ratio des § 377 HGB .....	232
III. Voraussetzungen der Rüge last .....	232
1. Beiderseitiger Handelskauf .....	232
2. Ablieferung .....	233
3. Mangel i. S. v. §§ 434 f. BGB .....	234
4. Redlichkeit des Verkäufers .....	235
IV. Inhalt der Rüge last .....	235

V. Rechtsfolgen bei nicht ordnungsgemäßer Rüge .....	239
VI. Rechtsfolgen bei ordnungsgemäßer Rüge .....	241
§ 38. Wiederholung .....	241
A. Zusammenfassung .....	241
B. Klausurfall 4 (Der Brand im Baumarkt) .....	242
C. Kontrollfragen .....	249

### **Kapitel 11. Das Kommissionsgeschäft**

§ 39. Begriff des Kommissionsgeschäfts .....	251
§ 40. Das Kommissionsverhältnis .....	253
A. Anwendbares Recht .....	253
B. Die Rechte und Pflichten des Kommissionärs .....	254
I. Die Pflichten des Kommissionärs .....	254
1. Ausführungspflichten .....	254
2. Abwicklungspflichten .....	256
II. Die Rechte des Kommissionärs .....	257
1. Provisionsanspruch .....	257
2. Aufwendungsersatzanspruch .....	258
3. Sicherungsrechte .....	258
4. Selbsteintrittsrecht .....	259
§ 41. Das Ausführungsgeschäft .....	259
A. Die schuldrechtlichen Beziehungen im Rahmen des Ausführungsgeschäfts .....	259
B. Die dingliche Rechtslage bei der Abwicklung des Ausführungsgeschäfts .....	262
I. Die dingliche Rechtslage bei der Verkaufskommission .....	262
II. Die dingliche Rechtslage bei der Einkaufskommission .....	263
§ 42. Wiederholung .....	265
A. Zusammenfassung .....	265
B. Kontrollfragen .....	266

### **Kapitel 12. Das Fracht-, Speditions- und Lagergeschäft**

§ 43. Überblick über das Transportrecht .....	267
§ 44. Das Frachtgeschäft .....	268
A. Begriff des Frachtgeschäfts .....	268
B. Das Frachtverhältnis .....	269
I. Anwendbares Recht .....	269
II. Rechte und Pflichten der Parteien .....	270
III. Haftung des Frachtführers .....	272
§ 45. Das Speditionsgeschäft .....	275
A. Begriff des Speditionsgeschäfts .....	275
B. Arten der Spedition .....	276

C. Das Speditionsverhältnis .....	277
I. Anwendbares Recht .....	277
II. Rechte und Pflichten der Parteien .....	277
§ 46. Das Lagergeschäft .....	279
A. Begriff des Lagergeschäfts .....	279
B. Arten der Lagerung .....	280
C. Das Lagerverhältnis .....	281
I. Anwendbares Recht .....	281
II. Rechte und Pflichten der Parteien .....	281
§ 47. Wiederholung .....	283
A. Zusammenfassung .....	283
B. Kontrollfragen .....	284

### **Kapitel 13. Internationales Handelsrecht**

§ 48. Einführung .....	285
§ 49. Quellen des internationalen Handelsrechts .....	286
A. Internationales Privatrecht .....	286
B. Das Recht der Europäischen Union .....	287
C. International vereinheitlichte Vertragsgestaltungen .....	287
I. Überblick .....	287
II. Musterbeispiel: International Commercial Terms (Incoterms) .....	288
1. Rechtsnatur und Geltungsgrund der Incoterms .....	288
2. Inhalt der Incoterms .....	289
D. Internationale Konventionen .....	291
I. Überblick .....	291
II. Musterbeispiel: Internationales UN-Kaufrecht .....	291
1. Entwicklung des UN-Kaufrechts .....	291
2. Anwendungsbereich und Anwendungsvorausset- zungen .....	292
3. Regelungsbereich .....	293
4. Besonderheiten des UN-Kaufrechts .....	294
E. Internationale Modellgesetze .....	295
F. Allgemeine Rechtsgrundsätze .....	295
G. Internationaler Handelsbrauch .....	296
H. Internationales Handelsgewohnheitsrecht .....	296
I. Internationale Verhaltensregeln (Codes of Conduct) .....	297
J. Spruchpraxis der internationalen Handelsschiedsgerichte .....	297
§ 50. Die Institutionen des internationalen Handelsrechts .....	297
A. Zwischenstaatliche Organisationen .....	297
B. Nichtstaatliche internationale Organisationen .....	298
C. Internationale private Handelsschiedsgerichtsbarkeit .....	299

§ 51. Wiederholung .....	300
A. Zusammenfassung .....	300
B. Kontrollfragen .....	300
Antworten zu den Kontrollfragen .....	303
Sachverzeichnis .....	321