

Handelsrecht

EIN STUDIENBUCH

Dr. Tobias Lettl, LL.M.

o. Professor an der Universität Potsdam

2., neubearbeitete Auflage



Verlag C. H. Beck München 2011

Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis.....	XXV
Schrifttumsverzeichnis.....	XIX

§ 1. Quellen, Geschichte, Begriff und Funktion des Handelsrechts

I. Quellen des Handelsrechts.....	1
1. Unionsrecht.....	1
2. Deutsche Gesetze.....	1
3. Handelsgewohnheitsrecht.....	2
4. Handelsbräuche.....	2
II. Geschichte des Handelsrechts.....	2
III. Handelsrecht und Bürgerliches Recht.....	2
IV. Normadressaten des Handelsrechts.....	4
V. Funktionen des Handelsrechts.....	5
1. Schnelligkeit und Einfachheit.....	5
2. Rechtssicherheit und Klarheit des Rechtsverkehrs.....	5
3. Selbstverantwortlichkeit von Kaufleuten.....	6
4. Notwendigkeit ergänzenden Rechts.....	6

§2. Kaufleute

I. Begriff des Kaufmanns.....	7
1. Bedeutung des Kaufmannsbegriffs.....	7
2. Systematik des Gesetzes.....	7
II. Istkaufmann (§ 1 HGB).....	8
1. Normzweck.....	8
2. Voraussetzungen.....	8
a) Gewerbe.....	8
aa) Selbständigkeit.....	8
bb) Entgeltlichkeit.....	9
cc) Vielzahl von Geschäften.....	9
dd) Außenbezug.....	10
ee) Tätigkeit auf wirtschaftlichem Gebiet.....	10
(1) Freiberufliche Tätigkeiten.....	10
(2) Künstlerische und wissenschaftliche Tätigkeiten.....	11
ff) Irrelevante Kriterien.....	11
(1) Gesetzes- oder sittenwidrige Tätigkeit.....	11
(2) Rechtswirksamkeit geschlossener Rechtsgeschäfte.....	12
(3) Gewinnerzielungsabsicht.....	12
b) Handelsgewerbe.....	12
aa) Zweck.....	12

bb) Feststellung.....	13
(1) In kaufmännischer Weise eingerichteter Geschäftsbetrieb.....	13
(2) Erforderlichkeit.....	13
c) Betreiben des Handelsgewerbes.....	14
aa) Maßgebliche Person.....	14
bb) Beginn.....	15
3. Ende der Istkaufmannseigenschaft.....	15
III. Kannkaufmann (§§ 2, 3 HGB).....	16
1. Kleingewerbetreibende (§2 HGB).....	16
a) Normzweck.....	16
b) Voraussetzungen.....	16
aa) Gewerbliches Unternehmen.....	16
bb) Eintragung der Firma in das Handelsregister.....	17
cc) Wirksame Ausübung des Wahlrechts.....	17
c) Vorteile und Nachteile einer Eintragung nach § 2 S. 1 HGB.....	17
d) Ende der Kaufmannseigenschaft.....	18
2. Land- und Forstwirtschaft (§3 HGB).....	18
a) Normzweck.....	18
b) Voraussetzungen.....	18
aa) Land- oder forstwirtschaftliches Unternehmen.....	19
(1) Landwirtschaftliche Tätigkeit.....	19
(2) Forstwirtschaft.....	19
(3) Nebengewerbe.....	19
bb) Erforderlichkeit eines kaufmännisch eingerichteten Geschäftsbetriebs.....	19
cc) Eintragung in das Handelsregister.....	20
dd) Wirksame Ausübung des Wahlrechts.....	20
IV. Kaufmann kraft Eintragung (§ 5 HGB).....	20
1. Normzweck.....	20
2. Anwendungsbereich.....	21
3. Voraussetzungen.....	21
a) Eintragung einer Firma in das Handelsregister.....	21
b) Betreiben eines Gewerbes.....	22
c) Zusammenhang zwischen geltend gemachtem Anspruch und Rechtsgeschäftsverkehr.....	22
V. Formkaufmann (§6 II HGB).....	23
1. Normzweck.....	23
2. Voraussetzungen.....	23
VI. Anwendbarkeit der Vorschriften über Kaufleute auf Handelsgesellschaften (§ 6 I HGB).....	24
1. Normzweck.....	24
2. Voraussetzungen.....	24
a) Kapitalgesellschaften.....	24
b) Personengesellschaften.....	24
VII. Scheinkaufmann.....	25
1. Zweck und dogmatische Einordnung.....	25
2. Voraussetzungen.....	25
a) Setzen des Rechtsscheins der Kaufmannseigenschaft.....	25
b) Zurechenbarkeit des Rechtsscheins.....	26
c) Schutzwürdiges Vertrauen des Dritten auf die Kaufmannseigenschaft.....	27
d) Kausalität des Rechtsscheins für geschäftliche Disposition des Dritten.....	27

3. Rechtsfolgen.....	28
4. Subsidiarität der Lehre vom Scheinkaufmann.....	28
5. Schein-Nichtkaufmann.....	29
6. Unternehmer.....	29
a) Bedeutung.....	29
b) Voraussetzungen.....	29
aa) Rechtssubjekte.....	29
bb) Gewerbliche Tätigkeit.....	30
cc) Selbständige berufliche Tätigkeit.....	30
dd) Zuordnung des Geschäfts zur gewerblichen oder selbständigen beruflichen Tätigkeit.....	30
VIII. Zusammenfassung.....	32

§ 3. Handelsregister und Unternehmensregister

I. Begriffe.....	33
1. Handelsregister.....	33
2. Unternehmensregister.....	33
3. Eintragungspflichtige, eintragungsfähige und nicht eintragungsfähige Tatsachen	34
a) Eintragungspflichtige Tatsachen.....	34
b) Eintragungsfähige Tatsachen.....	34
c) Nicht eintragungsfähige Tatsachen.....	35
II. Zweck.....	35
1. Handelsregister.....	35
2. Unternehmensregister.....	35
III. Schutz der Bezeichnung „Handelsregister“.....	35
IV. Führung.....	36
1. Zuständigkeit.....	36
2. Prüfungsumfang.....	36
3. Form.....	36
4. Anmeldung.....	36
5. Eintragung.....	37
6. Bekanntmachung.....	37
V. Publizität des Handelsregisters (§ 15 HGB).....	37
1. Negative Publizität (§ 15 I HGB).....	37
a) Normzweck.....	37
b) Voraussetzungen.....	38
aa) Einzutragende Tatsache.....	38
(1) Deklaratorische Eintragungen.....	38
(2) Konsumtive Eintragungen.....	38
bb) Keine Eintragung und Bekanntmachung.....	40
cc) Keine Kenntnis des Dritten von der Tatsache.....	40
dd) Möglichkeit des Dritten, sein Handeln auf die Eintragung einzurichten	40
c) Rechtsfolgen.....	44
aa) Vertrauensschutz für Dritte.....	44
bb) Vertrauensschutz für Dritte bei fehlender Voreintragung?.....	44
cc) Wahlrecht des Dritten.....	46
2. Eingetragene und bekannt gemachte Tatsachen (§ 15 II HGB).....	47

a) Normzweck.....	47
b) Voraussetzungen.....	48
aa) Einzutragende Tatsache.....	48
bb) Eintragung.....	48
cc) Bekanntmachung.....	49
dd) Kein Eingreifen der Ausnahmeregelung des § 15 II 2 HGB.....	49
ee) Kein Rechtsschein außerhalb des Registerinhalts.....	50
c) Rechtsfolgen.....	50
3. Positive Publizität (§ 15 III HGB).....	50
a) Zweck.....	50
b) Voraussetzungen.....	51
aa) Einzutragende Tatsache.....	51
bb) Unrichtige Bekanntmachung.....	51
(1) Begriff.....	51
(2) Veranlassung der unrichtigen Bekanntmachung?.....	51
cc) Keine Kenntnis des Dritten von der Unrichtigkeit der Bekanntmachung.....	52
dd) Möglichkeit des Dritten, sein Handeln auf die Bekanntmachung einzurichten ..	52
ee) Richtigkeit der Eintragung als zusätzliches Erfordernis?.....	52
c) Analoge Anwendung von § 15 III HGB?.....	53
d) Rechtsfolgen.....	53
4. Zweigniederlassung (§ 15 IV HGB).....	54
5. Ungeschriebene Ergänzung von § 15 HGB.....	54

§ 4. Unternehmen und Firma

I. Begriffe.....	57
II. Rechtsnatur der Firma.....	58
III. Abgrenzung der Firma von Marke und bloßer Geschäftsbezeichnung.....	58
1. Marke.....	58
2. Bloße Geschäftsbezeichnung.....	58
IV. Funktionen der Firma.....	58
1. Bezeichnung als Prozesspartei.....	58
2. Unterscheidung eines Unternehmens von anderen.....	59
3. Offenlegung der Haftungsverhältnisse.....	59
V. Firma und Vertragsschluss.....	59
VI. Firmenrechtliche Grundsätze.....	60
VII. Firmennamensrecht.....	60
1. Firma eines Einzelkaufmanns.....	60
a) Kennzeichnender Teil (§ 18 I HGB).....	60
b) Rechtsformzusatz (§ 19 I Nr. 1 HGB).....	61
2. Firma von oHG und KG.....	61
a) Kennzeichnender Teil (§ 18 I HGB).....	61
b) Rechtsformzusatz (§ 19 I Nr. 2 und Nr. 3 HGB) und Haftungsbeschränkung (§ 19 II HGB).....	61
3. Firma der Kapitalgesellschaften.....	62
a) Kennzeichnender Teil (§ 18 I HGB).....	62
b) Rechtsformzusatz (§ 4 AktG; § 4 GmbHG).....	62
4. Firmenrechtliche Rechtsscheinhafung.....	62
VIII. Firmenordnungsrecht.....	63

1. Kennzeichnungseignung und Unterscheidungskraft (§18 I HGB)	63
a) Normzweck	63
b) Voraussetzungen	63
2. Irreführungsverbot (§ 18 II HGB)	65
a) Normzweck	65
b) Voraussetzungen	65
aa) Angabe	65
bb) Geschäftliche Verhältnisse	66
cc) Für die angesprochenen Verkehrskreise wesentliche geschäftliche Verhältnisse ...	66
dd) Eignung zur Irreführung	66
(1) Maßgeblicher Personenkreis	67
(2) Maßgebliche Auffassung	67
(3) Fehlende Übereinstimmung von maßgeblicher Auffassung und Wirklichkeit	67
c) Verfahren vor dem Registergericht	68
3. Fortführung der Firma bei Namensänderung (§21 HGB)	68
4. Fortführung der Firma bei Erwerb des Handelsgeschäfts (§ 22 HGB)	68
a) Normzweck	69
b) Voraussetzungen	69
aa) Bestehendes Handelsgeschäft	69
bb) Erwerb eines bestehenden Handelsgeschäfts unter Lebenden oder von Todes wegen	69
cc) Fortführung des Handelsgeschäfts unter der bisherigen Firma	70
dd) Ausdrückliche Einwilligung des bisherigen Geschäftsinhabers oder dessen Erben	70
(1) Dogmatische Einordnung	70
(2) Auslegung	71
ee) Beachtung der übrigen Grundsätze des Firmenrechts	74
ff) Unerheblichkeit eines das Nachfolgeverhältnis andeutenden Zusatzes	75
5. Fortführung der Firma bei Änderungen im Gesellschafterbestand (§24 HGB)	75
a) §24 I HGB	75
aa) Normzweck	75
bb) Voraussetzungen	75
(1) Aufnahme als Gesellschafter in ein Handelsgeschäft	75
(2) Eintritt als Gesellschafter in eine Handelsgesellschaft	76
(3) Ausscheiden eines Gesellschafters aus einer Handelsgesellschaft	76
(4) Beachtung der übrigen Grundsätze des Firmenrechts	76
b) §24 II HGB	77
aa) Normzweck	77
bb) Voraussetzungen	77
6. Veräußerungsverbot (§23 HGB)	78
7. Unterscheidbarkeit (§ 30 HGB)	78
a) Normzweck	78
b) Unterscheidbarkeit neuer Firmen (§ 30 I HGB)	79
c) Namensgleichheit (§ 30 II HGB)	79
d) Räumlicher Geltungsbereich	79
IX. Rechtlicher Schutz der Firma	80
1. Schutz der Firma nach § 37 HGB	80
a) Normzweck	80
b) Einschreiten des Registergerichts (§ 37 I HGB)	80
c) Unterlassungsanspruch des in seinen Rechten Verletzten (§ 37 II HGB)	81
aa) Voraussetzungen	81
(1) Gebrauch einer Firma	81
(2) Unbefugter Firmengebrauch	81
(3) Irrelevanz der Kaufmannseigenschaft des Gegners	81

bb) Anspruchsinhalt.....	81
cc) Anspruchsberechtigung.....	82
dd) Keine Verwirkung.....	82
ee) Keine Verjährung.....	83
ff) Verhältnis zu Schadensersatzansprüchen nach anderen Vorschriften.....	84
2. Unterlassungsanspruch nach § 15 IV MarkenG i. V. m. § 15 II oder III MarkenG	
i. V. m. § 5 MarkenG.....	84
3. Unterlassungsanspruch nach § 8 I 1 Alt. 2 oder I 2 UWG i. V. m. § 3 UWG.....	85
4. Unterlassungsanspruch nach § 12 BGB.....	86
5. Rechte des Erwerbers bei Inanspruchnahme durch Dritte.....	88
X. Rechtlicher Schutz des Unternehmens.....	88
1. Begriff.....	88
2. Schutznormen.....	89
a) Rechtsgrundlagen.....	89
b) Recht am Unternehmen.....	89
aa) Schutzbereich.....	89
(1) Begriff.....	89
(2) Geschützte Person.....	90
(3) Betriebsbezogenheit des Eingriffs.....	90
bb) Rechtswidrigkeit eines Eingriffs.....	91
c) Subsidiarität.....	92
§ 5. Haftung bei Fortführung von Unternehmen und Firma	
I. Übertragung des Unternehmens.....	93
1. Übertragungsformen.....	93
2. Übertragung der einzelnen Vermögensgegenstände des Unternehmens.....	93
3. Übertragung von Gesellschaftsanteilen.....	95
4. Nebenpflichten des Verkäufers.....	96
II. Haftung bei Unternehmens- und Firmenfortführung (§§25-28 HGB).....	97
1. Erweiterung der Haftung nach Bürgerlichem Recht.....	97
2. Haftung des Erwerbers bei Firmenfortführung (§25 I 1 HGB).....	98
a) Normzweck.....	98
b) Dogmatische Einordnung.....	98
c) Voraussetzungen.....	99
aa) Handelsgeschäft.....	99
bb) Erwerb des Handelsgeschäfts unter Lebenden.....	100
cc) Fortführung des Handelsgeschäfts.....	102
dd) Fortführung der bisherigen Firma.....	103
ee) Kein Ausschluss der Haftung nach § 25 II HGB.....	104
d) Rechtsfolge.....	105
aa) Im Betrieb des Geschäfts.....	105
bb) Begründung einer Verbindlichkeit.....	105
cc) Einwendungen und Einreden.....	106
3. Haftung des Veräußerers bei Firmenfortführung durch Erwerber.....	107
a) Forthaftung.....	107
b) Enthaftung des Veräußerers (§ 26 HGB).....	107
aa) Normzweck.....	107
bb) Voraussetzungen.....	107
cc) Rechtsfolge.....	108
dd) Abdingbarkeit.....	109

4. Empfangszuständigkeit des Erwerbers bei Firmenfortführung (§25 I 2 HGB).....	109
a) Normzweck.....	109
b) Dogmatische Einordnung.....	110
c) Voraussetzungen.....	110
aa) Voraussetzungen des §25 I 1 HGB.....	110
bb) In dem Betrieb begründete Forderung.....	110
cc) Ausdrückliche Einwilligung des bisherigen Inhabers oder seiner Erben in die Firmenfortführung.....	110
dd) Kein Ausschluss der Haftung nach § 25 II HGB.....	111
d) Rechtsfolgen.....	111
aa) Verhältnis Schuldner - Erwerber.....	111
bb) Verhältnis Schuldner - Veräußerer.....	111
cc) Verhältnis Veräußerer - Erwerber.....	112
dd) Verhältnis Erwerber/Veräußerer - Gläubiger.....	112
5. Haftung des Erben bei Geschäftsfortführung (§27 HGB).....	113
a) Normzweck.....	113
b) Voraussetzungen.....	113
aa) Ein zu einem Nachlass gehörendes Handelsgeschäft.....	113
bb) Übergang des Handelsgeschäfts auf Grund Erbfalls.....	113
cc) Fortführung des Handelsgeschäfts mehr als drei Monate (§ 27 II HGB).....	114
dd) Fortführung der Firma.....	114
(1) Tatbestandsvoraussetzung?.....	114
(2) Analoge Anwendung von §27 II 1 HGB.....	115
ee) Kein Ausschluss der Haftung nach § 27 I HGB i. V. m. § 25 II HGB.....	115
c) Rechtsfolgen.....	116
6. Eintritt in das Geschäft eines Einzelkaufmanns (§28 HGB).....	116
a) Haftung der Gesellschaft (§ 28 I 1 HGB).....	116
aa) Normzweck.....	116
bb) Voraussetzungen.....	117
(1) Geschäfte eines Einzelkaufmanns.....	117
(2) „Eintritt“ als persönlich haftender Gesellschafter oder Kommanditist.....	118
(3) Fortführung des Geschäfts.....	119
(4) Kein Ausschluss der Haftung nach § 28 II HGB.....	119
(5) Unerheblichkeit fehlender Firmenfortführung.....	119
cc) Rechtsfolgen.....	119
(1) Haftung der Gesellschaft.....	119
(2) Haftung des Einzelkaufmanns.....	120
(3) Haftung der Gesellschafter.....	121
b) Übersicht.....	122
c) Empfangszuständigkeit der Gesellschaft (§ 28 I 2 HGB).....	122

§ 6. Stellvertretung im Handelsrecht

I. Grundsätze der Stellvertretung nach Bürgerlichem Recht.....	123
1. Begriff.....	123
2. Voraussetzungen.....	123
a) Kein Ausschluss der Stellvertretung kraft Vertrags oder Gesetzes.....	123
b) Handeln im Namen des Vertretenen.....	123
c) Vertretungsmacht.....	124
aa) Gesetzliche Vertretungsmacht.....	125
bb) Rechtsgeschäftliche Vertretungsmacht.....	125
(1) Erteilung.....	125
(2) Form.....	125
(3) Umfang.....	125
cc) Vertretungsmacht kraft Rechtsschein.....	126
3. Rechtsfolgen.....	127
a) Wirkung des Vertreterhandelns für und gegen den Vertretenen.....	127

b) Haftung des Vertreters.....	127
c) Haftung bei Missbrauch der Vertretungsmacht.....	127
aa) Grundsatz.....	127
bb) Ausnahmen.....	128
(1) Kollusion.....	128
(2) Sonstiger Missbrauch der Vertretungsmacht.....	128
II. Handelsrechtliche Besonderheiten des Stellvertretungsrechts.....	129
1. Zweck.....	129
2. Prokura (§§48-53 HGB).....	129
a) Rechtsnatur.....	129
b) Erteilung der Prokura (§ 48 HGB).....	130
aa) Berechtigte Vollmachtgeber.....	130
bb) Art und Form.....	130
cc) Adressat.....	130
dd) Bevollmächtigte Personen.....	131
ee) Arten von Prokura.....	131
(1) Echte Gesamtprokura (§ 48 II HGB).....	131
(2) Unechte Gesamtprokura.....	132
(3) Halbseitige Gesamtprokura.....	132
ff) Anfechtung.....	133
gg) Umdeutung.....	133
hh) Eintragung und Bekanntmachung.....	133
c) Umfang der Prokura (§§ 49, 50 HGB).....	133
aa) Zusammenhang mit Betrieb eines Handelsgewerbes.....	133
bb) Unwirksamkeit von Beschränkungen gegenüber Dritten.....	134
d) Missbrauch der Prokura.....	134
aa) Tatbestand.....	134
(1) Voraussetzungen auf Seiten des Prokuristen.....	135
(2) Voraussetzungen auf Seiten des Dritten.....	135
bb) Rechtsfolgen.....	135
e) Auftreten des Prokuristen im Rechtsverkehr (§ 51 HGB).....	136
f) Erlöschen der Prokura (§ 52 HGB).....	136
aa) Beendigung des zu Grunde liegenden Rechtsverhältnisses.....	136
bb) Gründe auf Seiten des Kaufmanns.....	136
(1) Widerruf.....	136
(2) Verlust der Kaufmannseigenschaft des Vollmachtgebers.....	137
(3) Eröffnung des Insolvenzverfahrens über das Vermögen des Kaufmanns.....	137
(4) Unternehmensveräußerung.....	137
(5) Einstellung der Unternehmenstätigkeit.....	137
(6) Tod des Kaufmanns.....	137
cc) Gründe auf Seiten des Prokuristen.....	137
(1) Tod des Prokuristen.....	137
(2) Entfallen der Personenverschiedenheit von Kaufmann und Prokurist.....	137
(3) Niederlegung durch Prokuristen.....	137
dd) Eintragung und Bekanntmachung.....	138
3. Handlungsvollmacht (§54 HGB).....	138
a) Normzweck und Rechtsnatur.....	138
b) Abgrenzung von Prokura.....	138
c) Erteilung der Handlungsvollmacht.....	138
aa) Art und Form.....	138
bb) Vollmachtgeber.....	139
cc) Bevollmächtigter.....	139
dd) Personenverschiedenheit von Vollmachtgeber und Bevollmächtigtem.....	139
ee) Anfechtung.....	139
d) Umfang der Handlungsvollmacht.....	140
aa) Maßgeblichkeit der Vollmachtart.....	140
bb) Arten von Handlungsvollmacht.....	140
(1) Generalhandlungsvollmacht (§ 54 I Alt. 1 HGB).....	140
(2) Arthandlungsvollmacht (§ 54 I Alt. 2 HGB).....	140

(3) Spezialhandlungsvollmacht (§ 54 I Alt. 3 HGB).....	141
cc) Gesamthandlungsvollmacht.....	141
dd) Ausnahme bestimmter Rechtsgeschäfte und Rechtshandlungen (§ 54 II HGB) ...	141
ee) Schutz Dritter bei weiter gehenden Beschränkungen.....	141
(1) Beschränkung.....	141
(2) Wahlrecht des Dritten.....	142
ff) Missbrauch der Handlungsvollmacht.....	142
e) Auftreten des Handlungsbevollmächtigten im Rechtsverkehr (§ 57 HGB).....	142
f) Erlöschen der Handlungsvollmacht.....	142
4. Handlungsvollmacht der Abschlussvertreter (§55 HGB).....	143
5. Handlungsvollmacht des Ladenangestellten (§56 HGB).....	143
a) Normzweck.....	143
b) Rechtsnatur.....	143
c) Voraussetzungen.....	143
aa) Vollmachtgeber.....	143
bb) Bevollmächtigter.....	144
cc) Laden oder offenes Warenlager.....	144
dd) Angestellt.....	144
ee) Verkäufe und Empfangnahmen.....	144
ff) Gewöhnliche Maßnahme.....	145
gg) Gutgläubigkeit des Dritten.....	145
6. Generalvollmacht.....	145

§ 7. Kaufmännische Geschäftsmittler

I. Überblick.....	147
II. Handelsvertreter.....	147
1. Vorgaben des Unionsrechts.....	148
2. Begriff des Handelsvertreters.....	148
a) Selbständiger Gewerbetreibender.....	148
aa) Gewerbetreibender.....	148
bb) Selbständigkeit.....	149
b) Vermittlung oder Abschluss von Geschäften für einen anderen Unternehmer.	149
aa) Anderer Unternehmer (Unternehmer).....	149
bb) Vermittlung und Abschluss von Geschäften.....	149
cc) Art des Geschäfts.....	150
c) In ständiger Betrauung.....	150
3. Rechtsnatur.....	150
4. Anwendbares nationales Recht.....	151
5. Vertragsschluss.....	151
a) Wirksamkeitserfordernisse.....	151
b) Rechtsfolgen fehlerhafter Handelsvertreterverträge.....	152
6. Rechte und Pflichten des Handelsvertreters.....	152
a) Verhältnis zum Unternehmer.....	152
aa) Pflichtendes Handelsvertreters.....	152
(1) Rechtsgrundlagen.....	152
(2) Tätigkeit.....	152
(3) Interessenwahrnehmung.....	152
(4) Benachrichtigung.....	153
(5) Befolgung von Weisungen des Unternehmers.....	153
(6) Wahrung von Geschäfts- und Betriebsgeheimnissen.....	154
bb) Rechte des Handelsvertreters.....	154
(1) Abschluss- oder Vermittlungsprovision.....	154
(2) Delkredereprovision.....	157
(3) Inkassoprovision.....	157

(4) Aufwendungsersatz.....	157
(5) Mitwirkung des Unternehmers; Benachrichtigung des Handelsvertreters	157
(6) Ausgleich.....	158
(7) Entschädigung.....	162
b) Verhältnis zum Kunden.....	162
7. Verjährung von Ansprüchen.....	163
8. Beendigung des Vertragsverhältnisses.....	163
a) Kündigung.....	163
aa) Ordentliche Kündigung (§ 89 HGB).....	163
bb) Außerordentliche Kündigung (§ 89 a HGB).....	163
(1) Wichtiger Grund.....	163
(2) Kündigungserklärungsfrist.....	164
(3) Schadensersatzverpflichtung des Kündigungsgegners.....	164
cc) Kündigung nach § 624 BGB.....	165
b) Sonstige Beendigungsgründe.....	165
9. Handelsvertreter und Handeln gegenüber Dritten.....	165
III. Kommissionsagent.....	166
1. Begriff.....	166
2. Rechtsnatur.....	166
3. Anwendbares Recht.....	166
4. Verjährung.....	167
IV. Handelsmakler.....	167
1. Begriff.....	167
2. Rechtsnatur.....	168
3. Anwendbares Recht.....	168
4. Pflichten des Handelsmaklers.....	168
a) Zustellung der Schlussnote (§ 94 I HGB).....	168
b) Vorbehalt der Bezeichnung der anderen Partei (§ 95 I HGB).....	169
c) Haftung des Handelsmaklers gegenüber beiden Parteien (§98 HGB).....	169
5. Rechte des Handelsmaklers.....	170
V. Vertragshändler.....	170
1. Begriff.....	170
2. Rechtsnatur.....	171
3. Rechte und Pflichten.....	171
a) Vertrag.....	171
aa) Pflichten des Vertragshändlers.....	172
bb) Pflichten des Herstellers.....	172
b) Anwendung der §§ 85 ff. HGB analog?.....	173
aa) Ausübung ähnlicher Funktionen wie Handelsvertreter.....	173
bb) Vergleichbarkeit der Interessenlage.....	173
4. Verhältnis Vertragshändler - Dritte.....	175
VI. Franchisenehmer.....	176
1. Begriff.....	176
a) Merkmale.....	176
b) Unterscheidung nach dem Vertragsgegenstand.....	177
c) Unterscheidung nach Über- und Unterordnung.....	177
2. Rechtsnatur.....	177

3. Rechte und Pflichten	178
a) Vertrag.....	178
aa) Pflichten des Franchisenehmers.....	178
(1) Konzeptanwendung.....	178
(2) Entrichtung der Franchisegebühren.....	178
(3) Abnahme der Produkte des Franchisegebers.....	178
bb) Pflichten des Franchisegebers.....	179
(1) Vorvertragliche Pflichten.....	179
(2) Förderung des Franchisenehmers.....	179
(3) Gewährleistung.....	179
(4) Rücksichtnahme.....	179
b) Analoge Anwendung der §§ 85 ff. HGB.....	180
4. Verhältnis Franchisenehmer - Dritte	180

§ 8. Handelsbücher

I. Grundlagen	183
1. Vorgaben des Unionsrechts	183
2. Rechnungslegung nach HGB	184
a) Systematik.....	184
b) Pflichten.....	184
aa) Pflichten aller Kaufleute.....	184
bb) Weitere Pflichten für Kapitalgesellschaften.....	185
cc) Weitere Pflichten für bestimmte Personenhandelsgesellschaften.....	185
dd) Weitere Pflichten für einen Konzern.....	185
c) Regelungszweck.....	186
d) Sanktionen.....	186
e) Dogmatische Einordnung.....	187
II. Einzelne Rechnungslegungspflichten	187
1. Buchführung	187
2. Aufstellung eines Inventars	189
3. Bilanzierung	189
a) Gegenüberstellung von Aktiva und Passiva.....	189
b) Aktiva.....	189
aa) Aktivposten.....	189
bb) Anforderungen an Aktivposten.....	190
(1) Vermögensgegenstand.....	190
(2) Zurechenbarkeit eines Vermögensgegenstands.....	190
(3) Kein Aktivierungsverbot.....	191
c) Passivseite.....	191
aa) Passivposten.....	191
bb) Anforderungen an Passivposten.....	192
(1) Schulden.....	192
(2) Faktische Erzwingbarkeit.....	192
(3) Kein Passivierungsverbot.....	192
d) Rechnungsabgrenzungsposten.....	192
e) Bilanzierungswahlrecht.....	193
f) Bewertung.....	193
aa) Grundsätze.....	193
bb) Anschaffungskosten.....	194
cc) Herstellungskosten.....	194
dd) Stille Reserven.....	195
g) Saldo.....	195
4. Gewinn- und Verlustrechnung	195
5. Pflicht zur Aufbewahrung von Unterlagen und zur Vorlegung im Rechtsstreit	195

III. Grundsätze der Rechnungslegung.....	195
1. Grundsätze ordnungsgemäßer Buchführung.....	195
2. Vermittlung eines den tatsächlichen Verhältnissen entsprechenden Bildes.....	196
IV. Prüfung von Kapitalgesellschaften.....	196
V. Offenlegung.....	198
 § 9. Handelsgeschäft - Begriff und Voraussetzungen	
I. Systematik.....	199
II. Begriff.....	199
III. Voraussetzungen.....	199
1. Geschäft.....	199
2. Kaufmann.....	200
3. Betriebszugehörigkeit.....	200
a) Beurteilungskriterien.....	200
b) Grundgeschäfte.....	201
c) Hilfgeschäfte.....	201
d) Nebengeschäfte.....	201
e) Privatgeschäfte des Kaufmanns.....	201
f) Vermutungen des § 344 HGB.....	201
aa) Normzweck.....	201
bb) §344 I HGB.....	202
cc) §344 II HGB.....	202
IV. Einseitiges und beiderseitiges Handelsgeschäft.....	203
 § 10. Handelsgeschäfte und Rechtsgeschäftslehre	
I. Grundsatz.....	205
II. Handelsbräuche (§346 HGB).....	205
1. Begriff.....	205
2. Bedeutung und Wirkungen.....	206
3. Entstehungsvoraussetzungen.....	207
a) Tatsächliche Übung der beteiligten Verkehrskreise.....	207
aa) Sachlich.....	207
bb) Örtlich.....	207
b) Ausreichender Zeitraum.....	207
c) Freiwillige Befolgung der Übung.....	207
4. Anwendungsvoraussetzungen.....	208
a) Persönlich.....	208
b) Zeitlich.....	208
c) Kein entgegenstehendes zwingendes Recht.....	208
d) Keine entgegenstehenden Parteiabreden.....	208
e) Unbeachtlichkeit dispositiven Rechts.....	209
5. Feststellung.....	209
6. Anfechtung wegen Irrtums.....	209
III. Schweigen im Rechtsverkehr.....	209
1. Grundsatz.....	209
2. Ausnahmen.....	210
a) Schweigen als Erklärungshandlung.....	210

b) Schweigen mit Erklärungswirkung.....	210
3. Vertragsschluss durch Schweigen auf einen Antrag (§ 362 I HGB).....	211
a) Normzweck.....	211
b) Dogmatische Einordnung.....	211
c) Voraussetzungen.....	211
aa) Antragsempfänger ist Kaufmann.....	212
bb) Besorgung von Geschäften für andere.....	212
cc) Antrag über die Besorgung solcher Geschäfte.....	212
dd) Geschäftsverbindung (§ 362 I 1 HS 1 HGB) oder Erbieten (§ 362 I 2 HGB)	213
ee) Keine unverzügliche Antwort.....	213
ff) Gutgläubigkeit des Antragenden?.....	213
d) Rechtsfolgen.....	214
4. Schweigen auf kaufmännisches Bestätigungsschreiben.....	216
a) Funktion des kaufmännischen Bestätigungsschreibens.....	216
b) Rechtsgrundlage.....	217
c) Dogmatische Einordnung.....	218
d) Abgrenzung von der Auftragsbestätigung.....	218
aa) Begriff der Auftragsbestätigung.....	218
bb) Abgrenzung.....	218
e) Abgrenzung von der konkludenten Annahme.....	219
f) Voraussetzungen.....	219
aa) Persönlicher Anwendungsbereich.....	219
(1) Empfänger.....	219
(2) Absender.....	220
bb) Sachlicher Anwendungsbereich.....	220
(1) Geschäftlicher Kontakt.....	220
(2) Schriftliche Bezugnahme auf (vermeintlich) getroffene Vereinbarung	221
(3) Unmittelbarer zeitlicher Zusammenhang zwischen geschäftlichem Kontakt und Bestätigungsschreiben.....	221
(4) Schutzwürdigkeit des Absenders.....	221
(5) Kein unverzüglicher Widerspruch des Empfängers.....	222
(6) Keine abweichende Vereinbarung.....	223
g) Rechtsfolgen.....	223
h) Anfechtbarkeit.....	223
IV. Erweiterungen der Inhaltsfreiheit.....	227
1. Keine Herabsetzung einer Vertragsstrafe nach § 343 BGB (§ 348 HGB).....	227
a) Normzweck.....	227
b) Voraussetzungen.....	227
c) Rechtsfolgen.....	227
2. Weitere Erweiterungen der Inhaltsfreiheit.....	228
V. Erweiterungen der Formfreiheit (§ 350 HGB).....	228
1. Normzweck.....	228
2. Voraussetzungen.....	228
3. Rechtsfolgen.....	229
§ 11. Handelsgeschäfte und Allgemeines Schuldrecht	
I. Sorgfaltspflicht (§347 HGB).....	231
1. Sorgfaltsmaßstab (§347 I HGB).....	231
a) Normzweck.....	231
b) Anwendungsbereich.....	231
c) Sorgfalt eines ordentlichen Kaufmanns.....	231
2. Haftungsbeschränkungen des BGB (§ 347 II HGB).....	232
II. Verzinsungspflicht (§§ 352 f. HGB).....	232

III. Entgeltlichkeit von Leistungen (§354 HGB).....	232
IV. Wirksamkeit der Abtretung einer Geldforderung (§ 354 a HGB).....	233
1. Normzweck.....	233
2. Voraussetzungen.....	234
a) Persönlicher Anwendungsbereich.....	234
b) Sachlicher Anwendungsbereich.....	235
3. Rechtsfolgen.....	235
a) Wirksamkeit der Abtretung.....	235
b) Wahlrecht des Schuldners.....	236
4. Unabdingbarkeit.....	237
V. Kontokorrent (§§355-357 HGB).....	238
1. Begriff und Funktion.....	238
2. Bedeutung.....	239
3. Voraussetzungen.....	239
a) Kaufmannseigenschaft zumindest einer der Vertragsparteien.....	239
b) Geschäftsverbindung mit beiderseitigen Ansprüchen und Leistungen nebst Zinsen.....	239
c) Kontokorrentzugehörigkeit beiderseitiger Forderungen.....	239
aa) Kontokorrentfähigkeit.....	239
bb) Parteiwille.....	240
4. Rechtsfolgen.....	240
a) Bindung der Einzelforderungen.....	240
b) Verrechnung (Saldierung).....	241
aa) Tilgung der Einzelforderungen und Saldoanspruch.....	241
bb) Zeitpunkt.....	241
cc) Reihenfolge bei Verrechnung mehrerer Forderungen.....	241
c) Saldoanerkennntnis.....	243
d) Verzinsung.....	244
e) Sicherheiten (§ 356 HGB).....	244
aa) Normzweck.....	244
bb) Voraussetzungen.....	244
cc) Rechtsfolgen.....	244
f) Pfändung des Saldos.....	245
5. Beendigung des Kontokorrents.....	246
VI. Zeit der Leistung (§§ 358 f. HGB).....	246
VII. Gattungsschuld (§360 HGB).....	246
VIII. Maß, Gewicht, Währung, Zeitrechnung und Entfernungen (§361 HGB).....	247
IX. Kaufmännisches Zurückbehaltungsrecht (§§369, 371 f. HGB).....	247
1. Normzweck.....	247
2. Rechtsnatur.....	248
3. Voraussetzungen.....	248
a) Kaufmannseigenschaft von Gläubiger und Schuldner der gesicherten Forderung.....	248
b) Fällige Forderung aus beiderseitigem Handelsgeschäft.....	248
aa) Fällige Forderung.....	248
bb) Beiderseitiges Handelsgeschäft.....	249
(1) Anspruchsarten.....	249
(2) Unmittelbarkeit.....	249
(3) Schuldnerwechsel.....	249
(4) Gläubigerwechsel.....	249

c) Besitz des Gläubigers an einer beweglichen Sache oder einem Wertpapier des Schuldners.....	250
aa) Bewegliche Sache oder Wertpapier.....	250
bb) Besitz des Gläubigers.....	250
cc) Eigentum des Schuldners.....	250
dd) Eigentum des Gläubigers i. S. d. § 369 I 2 HGB.....	251
d) Besitzerlangung mit dem Willen des Gläubigers auf Grund von Handelsgeschäften	252
aa) Wille des Gläubigers.....	252
bb) Auf Grund von Handelsgeschäften.....	252
e) Kein Ausschluss des Zurückbehaltungsrechts nach § 369 III HGB.....	252
4. Rechtsfolgen.....	253
a) Gegenüber dem Schuldner.....	253
b) Gegenüber Dritten.....	254
5. Erlöschen des Zurückbehaltungsrechts.....	254

§ 12. Handelsgeschäfte und Besonderes Schuldrecht

I. Systematik.....	255
II. Handelskauf.....	255
1. Begriff.....	255
a) Kauf.....	255
b) Handelsgeschäft (§343 HGB).....	256
2. Regelungszweck.....	256
3. Annahmeverzug des Käufers (§§373 f. HGB).....	256
a) Normzweck.....	256
b) Hinterlegung (§ 373 I HGB).....	257
aa) Voraussetzungen.....	257
(1) Handelskauf.....	257
(2) Annahmeverzug des Käufers.....	257
(3) Hinterlegungsanforderungen.....	257
(4) Anzeigepflicht des Verkäufers (§ 374 II BGB).....	258
bb) Rechtsfolgen.....	258
(1) BGB (§378 BGB).....	258
(2) HGB.....	258
cc) Kosten der Hinterlegung (§§ 373 I HGB, 381 BGB).....	258
c) Selbsthilfeverkauf (§ 373 II-V HGB).....	258
aa) Voraussetzungen.....	258
(1) Handelskauf.....	258
(2) Annahmeverzug des Käufers.....	258
(3) Vorgängige Androhung.....	259
bb) Rechtsfolgen.....	259
(1) Arten des Selbsthilfeverkaufs.....	259
(2) Wirkungen.....	260
4. Bestimmungskauf (§375 HGB).....	260
a) Normzweck.....	260
b) Voraussetzungen.....	261
aa) Handelskauf.....	261
bb) Bestimmungsrecht des Käufers.....	261
cc) Verzug des Käufers mit Ausübung des Bestimmungsrechts.....	261
c) Rechtsfolgen.....	261
aa) Selbstbestimmung durch den Verkäufer (§ 375 II 1 Alt. 1 HGB).....	261
bb) Schadensersatz statt der Leistung (§ 375 II 1 Alt. 2 HGB).....	262
cc) Rücktritt (§375 II 1 Alt. 3 HGB).....	262
5. Fixhandelskauf (§ 376 HGB).....	263
a) Normzweck und Rechtslage nach BGB.....	263
b) Voraussetzungen.....	264

aa) Handelskauf.....	264
bb) Fest bestimmte Leistungszeit.....	264
c) Rechtsfolgen.....	265
aa) Erfüllung.....	265
bb) Rücktritt (§ 376 I 1 Alt. 1 HGB).....	265
cc) Schadensersatz wegen Nichterfüllung (§ 376 I 1 Alt. 2 HGB).....	265
6. Untersuchungs- und Rügepflicht (§ 377 HGB).....	266
a) Normzweck.....	266
b) Systematik.....	267
c) Voraussetzungen.....	267
aa) Handelskauf.....	267
(1) Kaufmannseigenschaft von Verkäufer und Käufer.....	267
(2) Handelsgeschäft.....	268
bb) Untersuchungsobliegenheit (§ 377 I HGB).....	268
(1) Ablieferung durch den Verkäufer.....	268
(2) Unverzüglich.....	270
(3) Untersuchen.....	270
(4) Bedeutung der Untersuchungsobliegenheit für die Anwendung von § 377 HGB.....	270
cc) Mangelhaftigkeit der Kaufsache.....	271
dd) Keine unverzügliche Anzeige des Mangels (§ 377 I-IV HGB).....	271
(1) Anfänglich erkennbarer Mangel (§ 377 I, II HGB).....	271
(2) Später auftretender Mangel (§ 377 III, II HGB).....	273
(3) Besonderheiten beim Streckengeschäft.....	273
(4) Fristwahrung.....	275
ee) Kein arglistiges Verschweigen des Mangels durch den Verkäufer (§ 377 V HGB).....	276
ff) Keine Zwecklosigkeit der Anzeige (§ 242 BGB).....	276
d) Rechtsfolgen.....	277
aa) Erfüllung der Rügeobliegenheit.....	277
bb) Verletzung der Rügeobliegenheit - Genehmigungsfiktion (§ 377 II HGB).....	277
(1) Ausschluss der Mängelgewährleistung.....	277
(2) Keine Veränderung der Leistung des Käufers.....	282
(3) Kein Ausschluss vertraglicher Ansprüche auf Schadensersatz neben der Leistung (§ 280 I BGB).....	282
(4) Kein Ausschluss deliktischer Ansprüche auf Schadensersatz.....	282
(5) Verzicht des Verkäufers auf die Genehmigungsfiktion des § 377 II HGB.....	283
e) Dispositivität (Abdingbarkeit).....	283
III. Kommissionsgeschäft (§§ 383-406 HGB).....	284
1. Begriffe (§ 383 HGB).....	284
2. Anwendbares Recht und Rechtsnatur.....	285
3. Kommissionsgeschäft.....	285
a) Pflichten des Kommissionärs.....	285
aa) Ausführung (§ 384 I HS 1 HGB).....	285
bb) Interessenwahrnehmung (§ 384 I HS 2 Alt. 1 HGB).....	285
cc) Befolgung von Weisungen (§ 384 I HS 2 Alt. 2 HGB).....	285
dd) Benachrichtigung, Rechenschaft und Herausgabe (§ 384 II HGB).....	286
ee) Haftung auf Erfüllung.....	286
b) Rechte des Kommissionärs.....	286
aa) Provision (§ 396 I HGB).....	286
bb) Aufwendererstattung (§§ 670, 675 BGB, 396 II HGB).....	287
cc) Sicherungsrechte (§§ 397-399 HGB).....	287
4. Ausführungsgeschäft.....	287
a) Schuldrechtliche Rechtslage.....	287
aa) Vertragserfüllung.....	287
bb) Rückabwicklung.....	288
b) Dingliche Rechtslage (Eigentum).....	289

aa) Einkaufskommission.....	289
bb) Verkaufskommission.....	289
c) Forderungen aus dem Ausführungsgeschäft.....	289
aa) Forderungsinhaberschaft des Kommissionärs, Zuweisung der Forderung im Innenverhältnis an den Kommittenten (§ 392 I HGB).....	289
bb) Schutz des Kommittenten (§ 392 II HGB).....	290
d) Selbsteintritt des Kommissionärs (§§ 400-405 HGB).....	293
5. Kündigung des Kommissionsgeschäfts.....	293
IV. Frachtgeschäft.....	293
1. Internationales Transportrecht.....	293
2. Begriffe.....	294
3. Anwendbares Recht und Rechtsnatur.....	294
4. Vertragsschluss.....	295
5. Anwendungsbereich.....	295
a) Beförderung zu Lande, auf Binnengewässern oder mit Luftfahrzeugen (§ 407 III Nr. 1 HGB).....	295
b) Beförderung gehört zum Betrieb eines gewerblichen Unternehmens (§ 407 III Nr. 2 HGB).....	296
6. Haftung des Frachtführers.....	296
a) Vertragliche Haftung des Frachtführers.....	296
aa) Haftungstatbestand (§ 425 I HGB).....	296
bb) Kein Haftungsausschluss (§§ 426 f. HGB).....	296
(1) § 426 HGB.....	296
(2) § 427 HGB.....	297
cc) Haftungsumfang.....	297
(1) Güterschäden.....	297
(2) Folgeschäden.....	298
b) Außervertragliche Haftung des Frachtführers.....	300
c) Haftung des ausführenden Frachtführers (§ 437 HGB).....	300
d) Abweichende Vereinbarungen (§ 449 HGB).....	300
e) Verjährung.....	301
7. Übergang der Vergütungsgefahr.....	302
8. Sicherung der Frachtforderung.....	302
9. Fracht und Verzögerung der Beförderung.....	302
10. Verspätetes Verladen oder Entladen.....	303
11. Haftung des Absenders.....	303
12. Rechtsstellung des Empfängers.....	303
a) Erfüllungsanspruch des Empfängers (§ 421 I HGB).....	303
aa) Normzweck.....	303
bb) Rechtsnatur des § 421 I 2, 3 HGB.....	304
(1) Drittschadensliquidation.....	304
(2) Eigener vertraglicher Anspruch des Empfängers.....	304
b) Verpflichtung des Empfängers zur Leistung der Fracht (§ 421 II HGB).....	305
13. Ladeschein.....	305
V. Speditionsgeschäft.....	306
1. Begriffe.....	306
2. Anwendbares Recht und Rechtsnatur.....	307
3. Vertragsschluss.....	307
4. Anwendungsbereich.....	307

5. Haftung des Spediteurs.....	308
6. Haftung des Versenders.....	309
VI. Lagergeschäft.....	309
1. Begriffe.....	309
2. Anwendbares Recht und Rechtsnatur.....	309
3. Anwendungsbereich.....	309
4. Haftung des Lagerhalters.....	310
5. Haftung des Einlagerers.....	310
6. Lagerschein.....	310
§ 13. Handelsgeschäfte und Sachenrecht	
I. Gutgläubiger Eigentumserwerb (§366 I HGB).....	311
1. Normzweck.....	311
2. Voraussetzungen.....	312
a) Kaufmannseigenschaft des Veräußerers.....	312
b) Veräußerung oder Verpfändung einer beweglichen Sache.....	313
c) Im Betrieb eines Handelsgewerbes.....	313
d) Fehlendes Eigentum des Kaufmanns.....	313
e) Gutgläubigkeit des Erwerbers.....	314
aa) Gegenstand.....	314
(1) Verfügungsbefugnis.....	314
(2) Vertretungsmacht.....	314
(3) Weitere Gegenstände.....	315
bb) Maßstab.....	315
cc) Kausalität.....	317
f) Allgemeine Voraussetzungen des gutgläubigen Erwerbs.....	317
II. Lastenfreier Erwerb einer Sache (§ 366 II HGB).....	317
1. Normzweck.....	317
2. Voraussetzungen.....	318
3. Rechtsfolgen.....	318
III. Lastenfreier Erwerb bestimmter Pfandrechte (§ 366 HI HGB).....	318
1. Normzweck.....	318
2. Voraussetzungen.....	319
a) Gesetzliches Pfandrecht.....	319
b) Gutgläubigkeit.....	319
aa) Gegenstand.....	319
(1) Eigentum.....	319
(2) Verfügungsbefugnis.....	319
bb) Maßstab.....	320
3. Rechtsfolgen.....	320
a) Sicherung konnexer Forderungen.....	320
b) Sicherung inkonnexer Forderungen.....	320
4. Analoge Anwendung auf andere gesetzliche Pfandrechte?.....	321
IV. Gutgläubiger Erwerb gewisser Wertpapiere (§ 367 HGB).....	321
V. Pfandverkauf (§ 368 HGB).....	321
Sachverzeichnis.....	323