

# Inhaltsverzeichnis

Vorwort .....	V
Abkürzungsverzeichnis .....	XVII
Literaturverzeichnis .....	XXIII

## **Kapitel 1. Einführung.** .....

	1
--	---

§ 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. ....	5
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. ....	13
§ 3. Wiederholung .....	14
A. Zusammenfassung. ....	14
B. Kontrollfragen .....	15

## **Kapitel 2. Der Kaufmann.** .....

	17
--	----

§ 4. Bedeutung und Systematik des Kaufmannsbegriffs .....	17
§ 5. Kaufmann kraft Betriebs eines Handelsgewerbes .....	19
A. Die Eigenschaft des Unternehmens als Gewerbe .....	20

B.	Die Eigenschaft des Gewerbes als <i>Handels</i> gewerbe . . . . .	24
I.	Das eigentliche Handelsgewerbe nach § 1 Abs. 2 HGB (Istkaufmann) . . . . .	24
II.	Das uneigentliche Handelsgewerbe nach § 2 HGB (Kannkaufmann) . . . . .	28
III.	Das uneigentliche Handelsgewerbe nach § 3 HGB (uneigentlicher Kannkaufmann). . . . .	30
1.	Das land- oder forstwirtschaftliche Hauptgewerbe (§ 3 Abs. 1 und 2 HGB) . . . . .	30
2.	Das Nebengewerbe eines Land- oder Forstwirts (§ 3 Abs. 3 HGB) . . . . .	31
IV.	Das Mischunternehmen als Handelsgewerbe . . . . .	33
C.	Betreibereigenschaft. . . . .	34
§ 6.	Kaufmann kraft Betriebs eines eingetragenen Gewerbes (§ 5 HGB) . . . .	35
A.	Bedeutung der Kaufmannseigenschaft nach § 5 HGB . . . . .	35
B.	Die Voraussetzungen der Kaufmannseigenschaft nach § 5 HGB. . . .	37
§ 7.	Kaufmann kraft Gesellschaftsform (§ 6 HGB) . . . . .	39
A.	Die Kaufmannseigenschaft von Handelsgesellschaften . . . . .	39
I.	Personengesellschaften als Handelsgesellschaften . . . . .	39
II.	Kapitalgesellschaften als Handelsgesellschaften . . . . .	41
B.	Die Kaufmannseigenschaft der Körperschaften . . . . .	41
§ 8.	Der Scheinkaufmann. . . . .	43
A.	Begriff des Scheinkaufmanns. . . . .	43
B.	Rechtsnatur des Scheinkaufmanns . . . . .	44
C.	Funktion der Lehre vom Scheinkaufmann . . . . .	44
D.	Voraussetzungen der Scheinkaufmannseigenschaft . . . . .	44
E.	Rechtsfolgen der Scheinkaufmannseigenschaft. . . . .	48
§ 9.	Wiederholung . . . . .	50
A.	Prüfungsschema zur Kaufmannseigenschaft . . . . .	50
B.	Zusammenfassung . . . . .	50
C.	Klausurfall 1 (Der Kaufmann im Internet). . . . .	52
D.	Kontrollfragen . . . . .	57
<b>Kapitel 3.</b>	<b>Das Handelsregister</b> . . . . .	<b>59</b>
§ 10.	Funktionen des Handelsregisters . . . . .	59
§ 11.	Das formelle Registerrecht . . . . .	60
A.	Das Registerverfahren . . . . .	60
B.	Der Registerinhalt . . . . .	62
C.	Die Registereinsicht (formelle Registerpublizität) . . . . .	64
§ 12.	Die materielle Registerpublizität . . . . .	66
A.	Die negative Publizität des Handelsregisters (§ 15 Abs. 1 HGB). . .	67
I.	Tatbestandsvoraussetzungen . . . . .	67



II. Rechtsfolge . . . . .	70
B. Zerstörung des Rechtsscheins durch richtige Eintragungen und Bekanntmachungen (§ 15 Abs. 2 HGB) . . . . .	71
C. Die positive Publizität . . . . .	73
I. Die gesetzliche Regelung in § 15 Abs. 3 HGB. . . . .	73
1. Tatbestandsvoraussetzungen. . . . .	73
2. Rechtsfolge. . . . .	75
II. Die ergänzenden Gewohnheitsrechtssätze . . . . .	75
§ 13. Wiederholung . . . . .	77
A. Zusammenfassung . . . . .	77
B. Vertiefungsanregung . . . . .	78
C. Klausurfall 2 (Der ausgeschiedene Gesellschafter) . . . . .	78
D. Kontrollfragen. . . . .	83
<b>Kapitel 4. Die Firma . . . . .</b>	<b>85</b>
§ 14. Die Firma im Handelsverkehr. . . . .	85
A. Begriff der Firma . . . . .	85
B. Abgrenzung der Firma von verwandten Erscheinungsformen . . . . .	88
C. Arten der Firma. . . . .	90
D. Funktionen der Firma . . . . .	90
§ 15. Firmenordnungsrecht. . . . .	91
A. Bildung der Firma . . . . .	91
I. Firmenbildung der Einzelkaufleute . . . . .	91
II. Firmenbildung der Personenhandelsgesellschaften. . . . .	92
III. Firmenbildung der Kapitalgesellschaften und Genossen- schaften . . . . .	92
B. Führung der Firma . . . . .	93
C. Grundsätze des Firmenordnungsrechts . . . . .	94
I. Grundsatz der Firmenwahrheit . . . . .	94
1. Bedeutung und Regelung der Firmenwahrheit . . . . .	94
2. Das Irreführungsverbot . . . . .	94
II. Grundsatz der Firmenbeständigkeit. . . . .	96
1. Fortführung der Firma trotz Namensänderung des Geschäftsinhabers (§ 21 HGB). . . . .	96
2. Fortführung der Firma trotz Inhaberwechsels (§§ 22, 24 HGB). . . . .	96
a) Die verschiedenen Fälle des Inhaberwechsels. . . . .	96
b) Die Voraussetzungen einer Firmenfortführung . . . . .	97
c) Die Form der Firmenfortführung . . . . .	98
3. Fortführung der Firma trotz Umwandlung des Unternehmensträgers . . . . .	99

4. Fortführung der Firma trotz Änderung von Art und Umfang des Handelsgewerbes . . . . .	99
III. Verbot der Leerübertragung . . . . .	100
IV. Grundsatz der Firmeneinheit . . . . .	101
V. Grundsatz der Firmenunterscheidbarkeit . . . . .	102
§ 16. Unzulässiger Firmengebrauch und Schutz der Firma. . . . .	103
A. Registerrechtliches Firmenmißbrauchsverfahren. . . . .	103
B. Privatrechtliche Sanktionen unzulässigen Firmengebrauchs . . . . .	105
I. Firmenrechtlicher Unterlassungsanspruch . . . . .	105
II. Sonstige privatrechtliche Sanktionen. . . . .	105
§ 17. Wiederholung . . . . .	106
A. Zusammenfassung . . . . .	106
B. Kontrollfragen. . . . .	107
<b>Kapitel 5. Das Unternehmen im Handelsrecht . . . . .</b>	<b>109</b>
§ 18. Einführung in das Recht des Unternehmens . . . . .	109
A. Begriff des Unternehmens. . . . .	109
B. Unternehmen und Unternehmensträger . . . . .	110
C. Niederlassungen des Unternehmens . . . . .	110
D. Das Unternehmen als Gegenstand des Rechtsverkehrs . . . . .	112
I. Das Unternehmen im Schuldrecht . . . . .	112
II. Das Unternehmen im Sachenrecht. . . . .	114
III. Das Unternehmen im Vollstreckungs- und Insolvenzrecht. . . . .	114
§ 19. Der Inhaberwechsel beim kaufmännischen Unternehmen. . . . .	115
A. Einführung. . . . .	115
B. Der Inhaberwechsel unter Lebenden . . . . .	115
I. Inhaberwechsel mit Firmenfortführung. . . . .	116
1. Haftungskontinuität für die Altgläubiger (§ 25 Abs. 1 S. 1 HGB) . . . . .	116
a) Voraussetzungen . . . . .	116
b) Rechtsfolgen . . . . .	117
c) Vereinbarung eines Haftungsausschlusses. . . . .	118
2. Forderungsübergang mit relativer Wirkung (§ 25 Abs. 1 S. 2 HGB) . . . . .	119
a) Voraussetzungen . . . . .	119
b) Rechtsfolgen . . . . .	120
II. Inhaberwechsel ohne Firmenfortführung. . . . .	120
1. Haftung für Altschulden . . . . .	120
2. Forderungsübergang. . . . .	121
C. Der Inhaberwechsel von Todes wegen . . . . .	121
I. Die erbrechtlich begründete Haftung des Erben. . . . .	122
II. Die handelsrechtlich begründete Haftung des Erben . . . . .	122



D. Einbringung eines Handelsgeschäfts in eine Personenhandels-	
gesellschaft . . . . .	125
I. Voraussetzungen . . . . .	126
II. Rechtsfolgen. . . . .	127
E. Normzwecke der §§ 25 ff. HGB . . . . .	128
§ 20. Wiederholung . . . . .	129
A. Zusammenfassung . . . . .	129
B. Klausurfall 3 (Ein Erbe in Nöten). . . . .	132
C. Kontrollfragen. . . . .	138
<b>Kapitel 6. Die Hilfspersonen des Kaufmanns . . . . .</b>	<b>141</b>
§ 21. Grundlagen . . . . .	141
§ 22. Die einzelnen Hilfspersonen . . . . .	142
A. Die unselbständigen kaufmännischen Hilfspersonen . . . . .	142
I. Der Handlungsgehilfe (§§ 59 ff. HGB) . . . . .	142
1. Begriff des Handlungsgehilfen . . . . .	142
2. Recht des Handlungsgehilfen . . . . .	143
II. Der kaufmännische Auszubildende und der Volontär	
(§ 82a HGB). . . . .	144
B. Die selbständigen kaufmännischen Hilfspersonen . . . . .	144
I. Der Handelsvertreter . . . . .	144
1. Begriff und Abgrenzungen . . . . .	144
2. Arten . . . . .	146
3. Das Handelsvertreterverhältnis . . . . .	146
4. Vertragsbeendigung und Ausgleichsanspruch . . . . .	147
II. Der Handelsmakler . . . . .	147
1. Begriff und Abgrenzungen . . . . .	147
2. Das Handelsmaklerverhältnis . . . . .	149
III. Der Kommissionär. . . . .	149
IV. Der Frachtführer, Spediteur und Lagerhalter . . . . .	149
V. Weitere selbständige Hilfspersonen. . . . .	150
1. Der Kommissionsagent. . . . .	150
2. Der Vertragshändler . . . . .	150
3. Der Franchisenehmer . . . . .	152
§ 23. Wiederholung . . . . .	153
A. Zusammenfassung . . . . .	153
B. Kontrollfragen. . . . .	154
<b>Kapitel 7. Die Vertretung des Kaufmanns . . . . .</b>	<b>157</b>
§ 24. Überblick. . . . .	157
§ 25. Prokura . . . . .	158

A. Das Wesen der Prokura . . . . .	158
B. Die Voraussetzungen der Prokuraerteilung . . . . .	158
C. Die Eintragung der Prokura in das Handelsregister . . . . .	160
D. Das Handeln mit Prokura . . . . .	161
E. Der Umfang der Prokura im Außenverhältnis . . . . .	161
I. Grundsatz . . . . .	161
II. Gesetzliche Grenzen der Prokura . . . . .	162
III. Rechtsgeschäftliche Grenzen der Prokura . . . . .	163
F. Sonderformen der Prokura . . . . .	165
I. Die Gesamtprokura . . . . .	165
1. Begriff und Arten der Gesamtprokura . . . . .	165
2. Rechtliche Besonderheiten der Gesamtprokura . . . . .	167
II. Die Filialprokura . . . . .	168
G. Erlöschen der Prokura . . . . .	168
§ 26. Die Handlungsvollmacht . . . . .	169
A. Begriff der Handlungsvollmacht . . . . .	169
B. Erteilung der Handlungsvollmacht . . . . .	170
C. Umfang und Arten der Handlungsvollmacht . . . . .	170
I. Grundsatz . . . . .	171
II. Gesetzliche Grenzen . . . . .	172
III. Rechtsgeschäftliche Grenzen . . . . .	172
D. Sonderformen . . . . .	173
I. Gesamthandlungsvollmacht . . . . .	173
II. Abschlußvertreter . . . . .	173
E. Erlöschen der Handlungsvollmacht . . . . .	173
§ 27. Stellvertretung durch Ladenangestellte . . . . .	174
A. Rechtsnatur der Ladenvollmacht . . . . .	174
B. Voraussetzungen der Ladenvollmacht . . . . .	175
C. Umfang der Ladenvollmacht . . . . .	175
§ 28. Wiederholung . . . . .	176
A. Zusammenfassung . . . . .	176
B. Kontrollfragen . . . . .	177
<b>Kapitel 8. Die handelsrechtliche Rechnungslegung . . . . .</b>	<b>179</b>
§ 29. Einführung . . . . .	179
A. Gegenstand und Zweck der Rechnungslegung . . . . .	179
B. Rechtsgrundlagen der handelsrechtlichen Rechnungslegung . . . . .	180
C. Durchsetzung der Rechnungslegungspflichten . . . . .	181
D. Handelsbücher im Rechtsstreit . . . . .	182
§ 30. Die handelsrechtlichen Rechnungslegungspflichten . . . . .	183
A. Pflicht zur Buchführung . . . . .	183
B. Pflicht zur Inventarerrichtung . . . . .	185



C. Pflicht zur Aufstellung des Jahresabschlusses . . . . .	186
I. Grundsätze für die Aufstellung des Jahresabschlusses . . . . .	186
II. Inhalt des Jahresabschlusses . . . . .	189
1. Handelsbilanz . . . . .	189
2. Gewinn- und Verlustrechnung . . . . .	190
3. Anhang . . . . .	191
D. Pflicht zur Erstellung eines Lageberichts . . . . .	191
E. Pflicht zur Aufbewahrung . . . . .	191
F. Pflicht zur Offenlegung . . . . .	192
§ 31. Wiederholung . . . . .	192
A. Zusammenfassung . . . . .	192
B. Kontrollfragen . . . . .	193

## **Kapitel 9. Die allgemeine Handelsgeschäftslehre . . . . . 195**

§ 32. Rechtsquellen der Handelsgeschäftslehre . . . . .	195
§ 33. Begriff und Arten des Handelsgeschäfts . . . . .	196
A. Begriffsmerkmale . . . . .	196
I. Geschäft . . . . .	197
II. Kaufmannseigenschaft einer oder mehrerer Parteien . . . . .	197
III. Betriebsbezogenheit . . . . .	198
B. Arten des Handelsgeschäfts . . . . .	199
§ 34. Sonderregelungen für alle Handelsgeschäfte . . . . .	200
A. Der Handelsbrauch . . . . .	200
B. Das Zustandekommen von Handelsgeschäften durch Schweigen . . . . .	202
I. Das Schweigen auf ein Angebot zur Geschäftsbesorgung . . . . .	202
II. Das Schweigen auf ein kaufmännisches Bestätigungs- schreiben . . . . .	204
1. Begriff und Rechtsnatur . . . . .	204
2. Arten . . . . .	204
3. Voraussetzungen . . . . .	205
4. Rechtsfolgen . . . . .	208
III. Anfechtbarkeit des Schweigens mit Erklärungswert . . . . .	208
C. Besonderheiten bei der Anwendung der §§ 305 ff. BGB . . . . .	210
D. Sonderregelungen für die Durchführung von Handelsgeschäften . . . . .	211
I. Die kaufmännische Sorgfaltspflicht . . . . .	211
II. Das kaufmännische Vertragsstrafversprechen . . . . .	212
III. Die kaufmännische Bürgschaft . . . . .	212
IV. Das kaufmännische Schuldversprechen und Schuld- anerkenntnis . . . . .	212
V. Die Verzinsung handelsgeschäftlicher Forderungen . . . . .	213

VI. Die Entgeltlichkeit der kaufmännischen Dienstleistung und Geschäftsbesorgung . . . . .	213
VII. Die Abtretung handelsgeschäftlicher Forderungen . . . . .	214
VIII. Das handelsgeschäftliche Kontokorrent . . . . .	214
1. Begriff und Funktion des Kontokorrents . . . . .	214
2. Voraussetzungen . . . . .	215
3. Rechtsfolgen . . . . .	216
4. Die Pfändung des Saldos in der Zwangsvollstreckung . . . . .	219
5. Beendigung des Kontokorrents . . . . .	220
IX. Die handelsgeschäftliche Leistungszeit . . . . .	220
X. Der handelsgeschäftliche Leistungsinhalt . . . . .	221
XI. Der handelsgeschäftliche Gutglaubensschutz . . . . .	221
1. Funktion der Sonderregelung . . . . .	221
2. Voraussetzungen des Gutglaubensschutzes . . . . .	222
3. Der Inhalt des Gutglaubensschutzes . . . . .	224
XII. Der handelsgeschäftliche Pfandverkauf . . . . .	225
XIII. Das kaufmännische Zurückbehaltungsrecht . . . . .	225
1. Voraussetzungen . . . . .	225
2. Rechtsfolgen . . . . .	227
§ 35. Wiederholung . . . . .	229
A. Zusammenfassung . . . . .	229
B. Kontrollfragen . . . . .	231
<b>Kapitel 10. Der Handelskauf . . . . .</b>	<b>233</b>
§ 36. Begriff des Handelskaufs . . . . .	233
§ 37. Die Sonderregelungen für den Handelskauf . . . . .	234
A. Sonderrechte des Verkäufers bei Annahmeverzug des Käufers . . . . .	234
B. Sonderregelung zum Bestimmungskauf . . . . .	235
C. Sonderregelung zum Fixhandelskauf . . . . .	237
D. Sonderregelung zur Sachmängelgewährleistung . . . . .	238
I. Überblick . . . . .	238
II. Ratio des § 377 HGB . . . . .	239
III. Voraussetzungen der Rügepflicht . . . . .	240
1. Beiderseitiger Handelskauf . . . . .	240
2. Ablieferung . . . . .	240
3. Sachmangel i.S.v. § 434 BGB . . . . .	241
4. Redlichkeit des Verkäufers . . . . .	241
IV. Inhalt der Rügelast . . . . .	242
V. Rechtsfolgen bei nicht ordnungsgemäßer Rüge . . . . .	245
VI. Rechtsfolgen bei ordnungsgemäßer Rüge . . . . .	247
§ 38. Wiederholung . . . . .	247
A. Zusammenfassung . . . . .	247



B. Klausurfall 4 (Der Brand im Baumarkt) . . . . .	248
C. Kontrollfragen. . . . .	256
<b>Kapitel 11. Das Kommissionsgeschäft . . . . .</b>	<b>257</b>
§ 39. Begriff des Kommissionsgeschäfts. . . . .	257
§ 40. Das Kommissionsverhältnis. . . . .	259
A. Anwendbares Recht . . . . .	259
B. Die Rechte und Pflichten des Kommissionärs . . . . .	260
I. Die Pflichten des Kommissionärs . . . . .	260
1. Ausführungspflichten . . . . .	260
2. Abwicklungspflichten . . . . .	263
II. Die Rechte des Kommissionärs . . . . .	263
1. Provisionsanspruch. . . . .	263
2. Aufwendungsersatzanspruch . . . . .	265
3. Sicherungsrechte . . . . .	265
4. Selbsteintrittsrecht . . . . .	265
§ 41. Das Ausführungsgeschäft . . . . .	266
A. Die schuldrechtlichen Beziehungen im Rahmen des Ausführungsgeschäfts . . . . .	266
B. Die dingliche Rechtslage bei der Abwicklung des Ausführungsgeschäfts . . . . .	269
I. Die dingliche Rechtslage bei der Verkaufskommission . . . . .	269
II. Die dingliche Rechtslage bei der Einkaufskommission . . . . .	270
§ 42. Wiederholung . . . . .	272
A. Zusammenfassung . . . . .	272
B. Kontrollfragen. . . . .	273
<b>Kapitel 12. Das Fracht-, Speditions- und Lagergeschäft . . . . .</b>	<b>275</b>
§ 43. Überblick über das Transportrecht. . . . .	275
§ 44. Das Frachtgeschäft . . . . .	277
A. Begriff des Frachtgeschäfts. . . . .	277
B. Das Frachtverhältnis . . . . .	278
I. Anwendbares Recht. . . . .	278
II. Rechte und Pflichten der Parteien . . . . .	279
III. Haftung des Frachtführers . . . . .	280
§ 45. Das Speditionsgeschäft . . . . .	283
A. Begriff des Speditionsgeschäfts . . . . .	283
B. Arten der Spedition . . . . .	284
C. Das Speditionsverhältnis . . . . .	285
I. Anwendbares Recht. . . . .	285
II. Rechte und Pflichten der Parteien . . . . .	285

§ 46. Das Lagergeschäft . . . . .	288
A. Begriff des Lagergeschäfts . . . . .	288
B. Arten der Lagerung . . . . .	288
C. Das Lagerverhältnis . . . . .	290
I. Anwendbares Recht. . . . .	290
II. Rechte und Pflichten der Parteien . . . . .	290
§ 47. Wiederholung . . . . .	292
A. Zusammenfassung . . . . .	292
B. Kontrollfragen. . . . .	293
<b>Kapitel 13. Internationales Handelsrecht . . . . .</b>	<b>295</b>
§ 48. Einführung. . . . .	295
§ 49. Quellen des internationalen Handelsrechts . . . . .	296
A. Internationales Privatrecht. . . . .	296
B. Das Recht der Europäischen Gemeinschaft . . . . .	297
C. International vereinheitlichte Vertragsgestaltungen . . . . .	297
I. Überblick. . . . .	297
II. Musterbeispiel: International Commercial Terms (Incoterms). . . . .	298
1. Rechtsnatur und Geltungsgrund der Incoterms . . . . .	298
2. Inhalt der Incoterms . . . . .	299
D. Internationale Konventionen. . . . .	300
I. Überblick. . . . .	300
II. Musterbeispiel: Internationales UN-Kaufrecht . . . . .	301
1. Entwicklung des UN-Kaufrechts . . . . .	301
2. Anwendungsbereich und Anwendungsvoraussetzungen . . . . .	301
3. Regelungsbereich . . . . .	303
4. Besonderheiten des UN-Kaufrechts . . . . .	303
E. Internationale Modellgesetze . . . . .	305
F. Allgemeine Rechtsgrundsätze . . . . .	305
G. Internationaler Handelsbrauch . . . . .	306
H. Internationales Handelsgewohnheitsrecht . . . . .	306
I. Internationale Verhaltensregeln ( <i>Codes of Conduct</i> ). . . . .	306
J. Spruchpraxis der internationalen Handelsschiedsgerichte . . . . .	307
§ 50. Die Institutionen des internationalen Handelsrechts . . . . .	307
A. Zwischenstaatliche Organisationen. . . . .	307
B. Nichtstaatliche internationale Organisationen. . . . .	308
C. Internationale private Handelsschiedsgerichtsbarkeit . . . . .	308
§ 51. Wiederholung . . . . .	310
A. Zusammenfassung . . . . .	310
B. Kontrollfragen. . . . .	310
Antworten zu den Kontrollfragen . . . . .	313
Sachverzeichnis . . . . .	331