

INHALTSVERZEICHNIS

Teil 1: Einleitung	1
§ 1 Begriff und Funktion des Handelsrechts	1
A. Sonderprivatrecht der Kaufleute	1
B. Lex specialis gegenüber dem BGB	1
C. Gesetzliche Regelungen des Handelsrechts.....	3
§ 2 Besonderheiten des kaufmännischen Rechtsverkehrs.....	4
TEIL 2: DER KAUFMANN	6
§ 3 der Einzelkaufmann.....	8
A. Gewerbe	8
I. Offenheit.....	8
II. Planmäßigkeit.....	8
III. Selbständigkeit	9
IV. Erlaubtheit.....	9
V. Gewinnerzielungsabsicht.....	10
VI. Negatives Merkmal: Freiberufler.....	11
VII. Exkurs: Gewerbebetriebe der öffentlichen Hand.....	12
B. Betreiben des Gewerbes	13
C. Handelsgewerbe	14
I. Handelsgewerbe nach § 1 II HGB.....	15
II. Sonderfall: Inhaber mehrerer Unternehmen	16
III. Handelsgewerbe kraft Eintragung	17
1. Der Kannkaufmann nach § 2 HGB	17
2. Kannkaufmann nach § 3 HGB	18
3. Kaufmann kraft Eintragung, §§ 2, 5 HGB	20
4. Rechtsscheinkaufmann.....	21
a) Rechtsscheintatbestand	22
b) Zurechenbarkeit	22
c) Schutzwürdigkeit bzw. Gutgläubigkeit	23
d) Kausalität	23
e) Rechtsfolgen.....	23
aa) Grundsatz	23
bb) Einschränkungen	25
f) Verhältnis der Lehre vom Scheinkaufmann zu § 5 und § 15 HGB.....	26
5. Nichtkaufleute	27
§ 4 Personenvereinigungen als Kaufleute	29
I. Anwendbarkeit der §§ 1-5 HGB	29
II. Formkaufmann	29
§ 5 Vertretung des Kaufmanns.....	31
I. Prokura	31
1. Erteilung	31
2. Umfang der Prokura.....	32
a) Grundsatz	32

b) Beschränkungen	33
aa) Gesetzliche Beschränkungen der Prokura	33
bb) Rechtsgeschäftliche Beschränkungen des Umfangs der Prokura	34
cc) Sonderproblem: Missbrauch der Vertretungsmacht	36
dd) Erlöschen der Prokura	39
3. Spezialfragen	40
II. Handlungsvollmacht	40
III. Angestellte in Laden oder Warenlager	42
 § 6 Das Handelsregister	45
I. Zweck des Handelsregisters	45
II. Die Publizitätswirkungen des Handelsregisters, § 15 HGB	45
1. Negative Publizität, § 15 I HGB	46
a) Die Voraussetzungen des § 15 I HGB	47
aa) Tatsachen	47
bb) Eintragungspflichtigkeit	47
cc) Das Erfordernis der Voreintragung bei § 15 I HGB	48
dd) Nichteintragung / Nichtbekanntmachung	49
ee) Guter Glaube	49
ff) Anwendbarkeit des § 15 I HGB bei gesetzlichen Schuldverhältnissen	50
gg) Anwendbarkeit des § 15 I HGB im öffentlichen Recht	51
b) Die Rechtsfolgen des § 15 I HGB	51
aa) Grundsatz	51
bb) Richtung der Wirkung	52
cc) Keine Wirkung zugunsten des Eintragungspflichtigen	52
dd) Sog. „Rosinentheorie“	53
ee) Keine Besserstellung über den Rechtsschein hinaus	54
2. Der positive Verkehrsschutz nach § 15 III HGB	55
a) Grundsatz	55
b) Voraussetzungen	55
3. Zerstörung eines anderweitig entstandenen Rechtsscheins gem. § 15 II S. 1 HGB	57
 TEIL 3: FIRMENRECHT UND DAS UNTERNEHMEN DES KAUFMANNS	59
 § 7 Firmenrecht	59
I. Die Firma als Handelsname des Kaufmanns	59
II. Übertragung der Firma	59
III. Grundsätze des Firmenrechts	60
IV. Schutz der Firma	62
 § 8 Wechsel des Unternehmensträgers	63
I. Der Begriff des Unternehmens	63
II. Haftungsfragen beim Wechsel des Unternehmensträgers	63
1. Wechsel des Unternehmensträgers durch Rechtsgeschäft unter Lebenden, § 25 HGB	64
a) Rechtsfolge des § 25 I S. 1 HGB	64
aa) Gesetzlicher Schuldbeitritt	64
bb) Möglichkeiten der Haftungsbeschränkung, § 25 II HGB	65
b) Zweck des § 25 HGB	66
c) Voraussetzungen des § 25 I 1 HGB	67
aa) Kaufmännisches Handelsgewerbe	67
bb) Erwerb unter Lebenden	68
cc) Fortführung von Handelsgeschäft und Firma	68
dd) Geschäftsverbindlichkeiten	69
d) Haftung gem. § 25 III HGB	69
e) Fiktion des Forderungsübergangs bei Firmenfortführung gem. § 25 I S. 2 HGB	70
aa) Dogmatische Einordnung	70

bb) Voraussetzungen des § 25 I S. 2 HGB	70
cc) Rechtsfolge des § 25 I S. 2 HGB	71
f) Stellung des Veräußerer	72
2. Haftung bei Eintritt in das Geschäft eines Einzelkaufmanns, § 28 HGB	72
a) Voraussetzungen	72
b) Rechtsfolgen	76
c) Haftungsausschluss gem. § 28 II HGB und Fiktion des Forderungsübergangs gem. § 28 I S. 2 HGB.....	77
d) Haftung des Aufnehmenden	77
3. Haftung des Erben bei Geschäftsfortführung, § 27 HGB.....	77
a) Rechtsfolge des § 27 HGB	78
b) Voraussetzungen der Haftung	78
c) Haftungsausschluss gem. § 27 I HGB i.V.m. § 25 II HGB?.....	80
d) Haftung gem. §§ 27 I i.V.m. 25 III HGB	80
e) Haftung analog § 27 I HGB?.....	80
TEIL 4: SCHULD- UND SACHENRECHT DES HANDELS	82
§ 9 Allgemeine Vorschriften für Handelsgeschäfte	82
I. Begriff des Handelsgeschäfts	82
1. Kaufmannseigenschaft der Beteiligten	82
2. Geschäft.....	83
3. Bezug zum Handelsgewerbe	83
4. Arten der Handelsgeschäfte	85
II. Handelsbräuche, § 346 HGB	85
1. Handelsbräuche im Allgemeinen	85
2. Das Kaufmännische Bestätigungsschreiben (KBS).....	86
a) Persönlicher Anwendungsbereich	86
b) Mündlicher Vertragsschluss (jedenfalls aus Sicht des Bestätigenden).....	86
c) Unmittelbares Nachfolgen.....	87
d) Zugang des KBS.....	88
e) Genehmigungsfähigkeit des Inhalts.....	88
f) Redlichkeit des Absenders	88
g) Schweigen des Empfängers	89
h) Rechtsfolgen.....	89
i) Die Anfechtung eines KBS.....	89
j) Sonderfall: Sich kreuzende KBS.....	90
III. Sorgfalt eines ordentlichen Kaufmanns, § 347 HGB	91
IV. Verringerter Schutz gem. §§ 348 - 350 HGB.....	91
V. Handelsrechtliche Besonderheiten bzgl. Zinsen, §§ 352, 353 HGB	93
VI. Abtretungsverbot.....	94
VII. Das Kontokorrent, §§ 355 ff. HGB	98
1. Bedeutung des Kontokorrent	98
2. Voraussetzungen des Kontokorrent i.S.d. § 355 HGB	98
3. Rechtsfolgen des Kontokorrent i.S.d. §§ 355 HGB	100
4. Sicherheiten im Kontokorrent, § 356 HGB.....	100
5. Die Pfändung im Rahmen des Kontokorrent i.S.d. § 357 HGB	101
VIII. Zeit der Leistung und Gattungsschuld, §§ 358, 360 HGB	102
IX. Schweigen des Kaufmanns auf Anträge, § 362 HGB.....	102
1. Bedeutung des § 362 HGB	102
2. Voraussetzungen des § 362 HGB	103
3. Rechtsfolgen des § 362 HGB	103
X. Gutglaubenserwerb gem. § 366 HGB.....	104
1. Einordnung des § 366 HGB	104
2. Voraussetzungen und Rechtsfolge des § 366 I HGB	104

3. Voraussetzungen und Rechtsfolge des § 366 II HGB	108
4. Voraussetzungen und Rechtsfolge des § 366 III HGB	109
XI. Das kaufmännische Zurückbehaltungsrecht gem. § 369 HGB.....	109
1. Einordnung	109
2. Voraussetzungen des kaufmännischen Zurückbehaltungsrechts gem. § 369 HGB	110
a) Überblick	110
b) Die gesicherte Forderung	110
c) Sachen und Wertpapiere als Gegenstand des Zurückbehaltungsrechts	110
d) Kein Ausschluss.....	111
3. Die Rechtsfolgen des kaufmännischen Zurückbehaltungsrechts gem. § 369 HGB	111
§ 10 Der Handelskauf	113
I. Annahmeverzug des Käufers.....	113
1. Voraussetzungen	113
2. Rechtsfolgen	113
a) Das Hinterlegungsrecht	113
b) Das Recht zum Selbsthilfeverkauf.....	114
II. Spezifikationskauf (Bestimmungskauf)	116
III. Fixhandelskauf	117
IV. § 377 HGB	119
1. Zweck und Einordnung	119
2. Kurzübersicht zum Anwendungsbereich des § 377 HGB	120
a) Lieferung eines „peius“, § 377 I HGB	120
b) Lieferung eines „aliud“, § 377 HGB i.V.m. § 434 V BGB	120
c) Zuweniglieferung, § 377 HGB.....	120
3. Die Voraussetzungen der Mängelrüge nach § 377 HGB (Qualitätsmängel).....	121
a) Ansprüche aus §§ 434 ff. BGB	121
b) Vorliegen eines beidseitigen Handelskaufs.....	122
c) Ablieferung	125
d) Erkennbarkeit des Mangels	126
e) Kein arglistiges Verschweigen des Mangels	128
f) Rechtzeitigkeit der Mängelrüge	128
aa) Rüge durch den Käufer selbst.....	128
bb) Das Streckengeschäft	129
cc) § 377 HGB beim Leasing	131
g) Inhalt und Form der Mängelanzeige	132
h) Die Folgen einer Versäumung der Rügefrist	133
4. Zuviel lieferung.....	134
5. Abdingbarkeit des § 377 HGB in AGB	135
6. Zusammenfassender Beispielsfall	135
V. Aufbewahrungspflicht und Notverkaufsrecht des Käufers gem. § 379 HGB.....	137
§ 11 DAS KOMMISSIONSGESCHÄFT	139
I. Begriff, §§ 383, 406 HGB	139
1. Handeln auf fremde Rechnung	139
2. Handeln im eigenen Namen.....	141
II. Probleme des § 392 II HGB	141
1. § 816 II BGB.....	143
2. Probleme des § 816 I S. 1 BGB	143
3. Probleme bei Aufrechnungslage und Zurückbehaltungsrecht.....	144
§ 12 Sonstige Besonderheiten des handelsverkehrs	145
I. Zivilprozessuale Besonderheiten	145
II. Die Anwendung der §§ 305 ff. BGB auf Kaufleute.....	145
III. Schweigen im Handelsverkehr.....	146