

Die Besonderheiten beim Arbeitsverhältnis des Handlungsgehilfen

Von
Dr. Susanne Wagner



Duncker & Humblot · Berlin

Inhaltsverzeichnis

Einleitung	19
<i>Erstes Kapitel</i>	
Der Handlungsgehilfe, § 59 I HS. 1 HGB	21
A. Anstellung	21
B. Gegen Entgelt	23
C. In einem Handelsgewerbe	24
I. Der Kaufmann als Prinzipal	24
II. Modifizierung der §§ 1 ff. HGB?	25
1. Die konstitutive Eintragung	25
2. Der Scheinkaufmann	26
III. Besondere Folgen?	27
D. Kaufmännische Dienste	27
I. Die tatsächlichen Dienste	28
II. Der Inhalt	29
1. Gängige Umschreibung	29
2. Systematisierung	30
III. Die gemischte Tätigkeit	32
E. Ergebnis	33
<i>Zweites Kapitel</i>	
Die Arbeitspflicht, § 59 HGB/§ 611 BGB	35
A. Art	35
I. Besondere Vereinbarungen	35
II. Der Ortsgebrauch	36
III. Das Angemessene	38
IV. Besondere Umstände	39
V. Zusammenfassung	39

B. Umfang	40
C. Ort	40
D. Zeit	40
I. Privatrechtlich geschuldete Arbeitszeit	40
II. Öffentlichrechtlich erlaubte Arbeitszeit	41
E. Ergebnis	41

Drittes Kapitel

Die Vergütungspflicht, § 59 HGB/§§ 611, 612 BGB 42

A. Die fehlende Vereinbarung, § 59 S. 1 HGB/§ 612 I BGB	42
B. Die Höhe, § 59 S. 1, S. 2 HGB/§ 612 II, §§ 315, 316 BGB	43
I. Die Vereinbarung	43
II. Der Ortsgebrauch	44
1. Handelsbräuche	44
2. Tarifverträge	45
3. Zwischenergebnis	45
III. Das Angemessene	46
C. Die Fälligkeit, § 64 HGB/§ 614 BGB	46
I. Die monatliche Gehaltszahlung	47
II. Umgehungsklauseln	48
D. Die Provision, § 65 HGB	48
E. Ergebnis	50

Viertes Kapitel

Das gesetzliche Wettbewerbsverbot, §§ 60, 61 HGB 51

A. Das Verbot	51
I. Rechtsgrundlagen, § 60 HGB/§ 242 BGB	51
II. Inhalt	53
1. Meinungsstand	53
2. Stellungnahme	55
a) § 60 I 1. Alt. HGB	56
b) § 60 I 2. Alt. HGB	57
c) Die Handlungsgehilfeneigenschaft	59
d) § 60 II HGB	61
aa) § 60 II HGB/§§ 133, 157 BGB	61
bb) § 60 II HGB analog	62
III. Ergebnis	64

	Inhaltsverzeichnis	11
B. Die Rechtsfolgen, § 61 HGB		64
I. Der Schadensersatzanspruch, § 60 I HS. 1 HGB/positive Vertragsverletzung		65
II. Das Eintrittsrecht, § 61 I HS. 2 HGB		66
1. §§ 164 ff. BGB		67
2. § 328 BGB		68
3. §§ 681 S. 2, 667, 677 BGB		68
4. §§ 687 II 1, 681 S. 2, 667 BGB		69
a) Das fremde Geschäft		70
b) Der Eigengeschäftsführungswille		72
c) Die Verweisung auf § 682 BGB		73
d) Die Beweislast		73
e) Zusammenfassung		74
5. §§ 812 I 1, 2. Alt., 818 I, III, 819 I BGB		74
a) Etwas erlangt		74
b) In sonstiger Weise		74
c) Rechtsgrundlos		75
d) Wegfall der Bereicherung		75
6. Zwischenergebnis		75
7. § 61 I HS. 2 HGB analog		76
8. Verfassungskonforme Reduktion des § 61 I HS. 2 HGB		76
9. Ergebnis		77
III. Konkurrenzen		77
1. Facultas alternativa		77
2. Bindungswirkung		78
IV. Gegenansprüche		80
V. Die Verjährung		81
1. § 61 II HGB/§ 195 BGB		81
2. § 61 II HGB/§ 242 BGB		83
3. § 61 II HGB analog		84
a) Lückenfeststellung		85
b) Lückenausfüllung		86
aa) §§ 61 II, 113 III HGB, §§ 88 III, 284 III AktG analog		87
bb) Induktion		87
cc) §§ 60, 61 HGB analog		88
dd) § 61 II HGB analog		88
c) Schlußfolgerung		91
C. Ergebnis		91

Fünftes Kapitel

Die Konkurrenzklausel, §§ 74 ff. HGB	93
A. Besonderheiten kraft Gesetzes, §§ 74 ff. HGB, § 133 f GewO, § 138 BGB	93
B. Gleichbehandlung durch richterliche Rechtsfortbildung	94
I. Lückenfeststellung	96
II. Lückenschließung	98
1. Induktion	99
2. Partielle Analogie	101
3. Modifizierte Analogie	101
4. Unmodifizierte Analogie	102
III. Zusammenfassung	105
C. Besonderheiten kraft Vereinbarung, § 75 d HGB	106
I. Tarifvertragliche Wettbewerbsverbote	107
1. Tarifdisponibilität	107
a) Zwingende Wirkung der §§ 74 ff. HGB/analog	108
b) Tarifdispositive Wirkung der §§ 74 ff. HGB/analog	108
c) Zwingende Wirkung der §§ 74 ff. HGB/tarifdispositive Wirkung der §§ 74 ff. HGB analog	109
2. Besonderheiten für Handlungsgehilfen und Art. 3 I GG	110
a) Tarifliche Regelungen und Art. 3 I GG	111
b) Die Analogie und Art. 3 I GG	113
3. Lösung	113
II. Sonstige Wettbewerbsverbote	114
III. Zusammenfassung	115
D. Ergebnis	115

Sechstes Kapitel

Die Fürsorgepflicht, § 62 HGB/§§ 618, 619 BGB	117
A. § 62 I HGB/§ 618 I BGB	117
I. Die Rechtsgüter	118
1. Die Gesundheit	118
2. Die guten Sitten und der Anstand	119
II. Die Maßnahmen	120
1. Sicherung der Geschäftsräume etc.	120
2. Regelung des Geschäftsbetriebs und der Arbeitszeit	121

Inhaltsverzeichnis	13
III. Die Beschränkung	122
IV. Zusammenfassung	122
B. § 62 II - IV HGB/§§ 618 II, III, 619 BGB	122
C. §§ 139 g - i GewO	123
D. Ergebnis	124
 <i>Siebtes Kapitel</i>	
Das Zeugnis, § 73 HGB/§ 630 BGB	126
A. Besonderheiten gem. § 73 HGB	127
I. Der Anspruchsgegenstand	127
1. Art und Dauer	127
2. Führung und Leistung	128
3. Auf Verlangen des Handlungsgehilfen	129
II. Der Anspruchsgegner	130
III. Der Anspruchsgrund	130
1. Das dauernde Dienstverhältnis, § 630 BGB	130
a) Dauer	131
b) Andauern	133
c) Dauerhaft	133
d) Gedauert	134
e) Dauerschuldverhältnis	134
f) Arbeitsverhältnis	135
aa) Wortlaut	135
bb) Bedeutungszusammenhang	135
cc) Historische Auslegung	137
dd) Sinn und Zweck	139
2. Zusammenfassung	140
B. Ergebnis	140
 <i>Achtes Kapitel</i>	
Gehalt ohne Dienste, § 63 HGB/§ 616 I, II BGB	141
A. Besonderheiten im Krankheitsfall, § 63 HGB/§ 616 I, II BGB	142
I. Anspruchsdauer, § 63 I 1 HGB/§ 616 II 2 BGB	142
1. Sechs Wochen	142
a) Die länger dauernde Erkrankung	142
b) Die längere nicht erhebliche Zeit	143
2. Tariföffnungsklausel	144

II. Anrechnung, § 63 II HGB/§ 616 I 2 BGB	146
1. Barleistungen	147
2. Sachleistungen	147
III. Zusammenfassung	149
 B. Besonderheiten bei sonstigem Unglück, § 63 HGB/§ 616 I BGB	149
I. Anwendungsbereich	150
II. Ungleichbehandlung	151
1. Anspruchsdauer, § 63 I 1 HGB/§ 616 I 1 BGB	151
2. Unabdingbarkeit, § 63 I 5 HGB/§ 616 I BGB	153
3. Kündigung, § 63 I 3, 4, HGB/§ 616 I BGB	154
a) § 63 I 3 HGB	154
b) § 63 I 4 HGB	155
4. Anrechnung, § 63 II HGB/§ 616 I 2 BGB	156
5. Zusammenfassung	157
III. Verfassungswidrigkeit	157
IV. Beseitigung der Besonderheiten	160
1. Keine Beseitigungsmöglichkeit	160
2. Auslegung des § 63 I 1 HGB	161
a) Infolge	161
b) Verhinderung	161
c) Verschulden	163
d) Unglück	163
3. Richterliche Rechtsfortbildung	165
a) Die Dauer	165
b) Die Unabdingbarkeit	166
4. Nichtanwendung des § 63 I 1 HGB bei sonstigem Unglück	167
a) Vorkonstitutionalität des § 63 I 1 HGB	168
b) Verfassungswidrige Besonderheiten gem. § 63 I 1 HGB	170
5. Zusammenfassung	171
 C. Ergebnis	171
 Thesen	173
 Literaturverzeichnis	175