

# Inhaltsverzeichnis

|   | Rn. | Seite |
|---|-----|-------|
| <i>Vorwort</i> .....  |     | VII   |
| <i>Literaturverzeichnis</i> .....   |     | XX    |
| <b>§ 1 Einleitung</b> .....   | 1   | 1     |
| A. Charakteristika des Handelsrechts .....                                    | 1   | 1     |
| B. Kaufmann und Unternehmer .....   | 4   | 1     |
| C. Heutige Rechtsquellen des Handelsrechts .....                              | 5   | 2     |
| D. Geschichte des Handelsrechts .....   | 9   | 2     |
| E. Aufgaben des Handelsrechts .....   | 12  | 3     |
| F. Konzeption und Inhalt dieses Lehrbuchs .....                               | 17  | 4     |
| <b>§ 2 Kaufleute, §§ 1-7 HGB</b> .....  | 19  | 6     |
| A. Einleitung .....   | 25  | 7     |
| B. Istkaufmann, § 1 HGB .....   | 27  | 7     |
| I. Charakteristika .....  | 27  | 7     |
| II. Tatbestandsvoraussetzungen des § 1 II HGB .....                           | 29  | 7     |
| 1. Gewerbe .....  | 29  | 7     |
| a) Selbstständigkeit .....  | 30  | 8     |
| b) Planmäßigkeit .....  | 32  | 8     |
| c) Tätigkeit nach außen (Marktorientierung) .....                             | 33  | 8     |
| d) Entgeltlichkeit/Tätigkeit am Markt .....                                   | 34  | 8     |
| e) Keine freiberufliche, wissenschaftliche oder künstlerische Tätigkeit ..... | 35  | 9     |
| f) Umstrittene Kriterien .....  | 40  | 10    |
| 2. Betreiben .....  | 46  | 11    |
| 3. Handelsgewerbe i. S. v. § 1 II HGB .....                                   | 49  | 12    |
| 4. Eintragung .....   | 55  | 14    |
| 5. Beweislast .....   | 57  | 14    |
| III. Prüfungsschema: Istkaufmann, § 1 HGB .....                               | 58  | 15    |
| C. Kannkaufmann nach § 2 HGB .....  | 59  | 15    |
| I. Allgemeines .....  | 59  | 15    |
| II. Voraussetzungen des Wahlrechts, § 2 HGB .....                             | 60  | 15    |
| III. Rechtsfolgen .....   | 61  | 15    |
| IV. Prüfungsschema: Kannkaufmann, § 2 HGB .....                               | 65  | 16    |
| D. Kannkaufmann nach § 3 HGB .....  | 66  | 17    |
| I. Allgemeines .....  | 66  | 17    |
| II. Land- und Forstwirtschaft .....   | 67  | 17    |
| III. Rechtliche Behandlung .....  | 69  | 17    |
| 1. Wahlrecht und Verhältnis zu § 2 HGB .....                                  | 69  | 17    |
| 2. Löschung .....   | 71  | 18    |
| 3. Nebengewerbe, § 3 III HGB .....  | 72  | 18    |

|  |     |    |
|--|-----|----|
| <b>E. Kaufmann kraft Eintragung, § 5 HGB</b>   | 74  | 19 |
| I. Zweck und Anwendungsbereich   | 74  | 19 |
| II. Voraussetzungen  | 78  | 21 |
| III. Rechtsfolgen  | 80  | 22 |
| IV. Prüfungsschema: Kaufmann kraft Eintragung, § 5 HGB                                   | 84  | 23 |
| <b>F. Handelsgesellschaften, § 6 I HGB</b>   | 85  | 23 |
| <b>G. Formkaufmann, § 6 II HGB</b>   | 88  | 24 |
| <b>H. Kaufmann kraft Rechtsscheins</b>   | 92  | 24 |
| I. Allgemeines   | 92  | 24 |
| II. Voraussetzungen  | 94  | 25 |
| 1. Rechtsscheintatbestand  | 94  | 25 |
| 2. Zurechenbarkeit   | 95  | 25 |
| 3. Schutzwürdigkeit des Dritten  | 97  | 26 |
| 4. Kenntnis des Rechtsscheins  | 98  | 26 |
| 5. Kausalität des Rechtsscheins  | 99  | 26 |
| III. Rechtsfolgen  | 101 | 27 |
| 1. Grundsätze  | 101 | 27 |
| 2. Grenzen   | 104 | 28 |
| 3. Anfechtung?   | 106 | 29 |
| IV. Schein-Nichtkaufmann   | 108 | 30 |
| <b>§ 3 Handels- und Unternehmensregister, §§ 8-16 HGB</b>                                | 109 | 31 |
| <b>A. Allgemeines</b>  | 113 | 31 |
| <b>B. Registerverfahren</b>  | 115 | 32 |
| <b>C. Publizität des Handelsregisters, § 15 HGB</b>                                      | 121 | 34 |
| I. Allgemeines   | 121 | 34 |
| II. Negative Publizität, § 15 I HGB  | 123 | 34 |
| 1. Grundlagen  | 123 | 34 |
| 2. Voraussetzungen   | 124 | 34 |
| a) Eintragungspflichtige Tatsache  | 124 | 34 |
| b) Keine Eintragung und/oder keine Bekanntmachung  | 129 | 37 |
| c) Gutgläubiger Dritter  | 132 | 37 |
| d) Abstrakter Vertrauensschutz   | 135 | 38 |
| 3. Rechtsfolgen  | 138 | 39 |
| a) Anmeldepflichtiger als Belasteter   | 139 | 39 |
| b) Wirkung   | 140 | 40 |
| 4. Prüfungsschema: Negative Publizität, § 15 I HGB                                       | 144 | 41 |
| III. Wirkung eingetragener und bekanntgemachter Tatsachen gegenüber Dritten, § 15 II HGB | 145 | 42 |
| 1. Grundlagen  | 145 | 42 |
| 2. Voraussetzungen   | 146 | 42 |
| a) Eintragungspflichtige, richtige Tatsache  | 146 | 42 |
| b) Eintragung und Bekanntmachung   | 149 | 43 |
| c) Nichteingreifen von § 15 II 2 HGB   | 151 | 43 |
| 3. Rechtsfolgen  | 153 | 44 |
| a) Grundsätze  | 153 | 44 |
| b) Verhältnis zu allgemeinen Rechtsscheintatbeständen                                    | 155 | 45 |
| c) (Weitere) Einschränkungen von § 15 II HGB   | 158 | 45 |

|   |            |           |
|---|------------|-----------|
| <b>IV. Schutz Dritter im Vertrauen auf unrichtige Eintragungen und Bekanntmachungen, § 15 III HGB</b> | <b>159</b> | <b>46</b> |
| 1. Grundlagen .....   | 159        | 46        |
| 2. Voraussetzungen .....  | 162        | 47        |
| a) Eintragungspflichtige Tatsache .....   | 162        | 47        |
| b) Bekanntmachung .....   | 165        | 48        |
| c) Unrichtigkeit .....  | 165a       | 48        |
| d) Veranlassung/Zurechenbarkeit? .....  | 167        | 49        |
| e) Gutgläubiger Dritter .....   | 173        | 52        |
| f) Abstraktes Vertrauen .....   | 175        | 52        |
| 3. Rechtsfolgen .....   | 177        | 52        |
| 4. Prüfungsschema: Positive Publizität, § 15 III HGB .....  | 181        | 53        |
| 5. Gewohnheitsrechtliche Ergänzungen .....  | 182        | 53        |
| <b>V. Zweigniederlassungen eines ausländischen Unternehmens,<br/>§ 15 IV, V HGB</b> .....             | <b>184</b> | <b>54</b> |
| <b>§ 4 Firmenrecht, §§ 17-24 HGB</b> .....  | <b>185</b> | <b>55</b> |
| <b>A. Allgemeines</b> .....   | <b>189</b> | <b>55</b> |
| <b>B. Grundsätze des Firmenrechts</b> .....   | <b>196</b> | <b>57</b> |
| I. Grundsatz der Firmenwahrheit, § 18 I, II HGB .....   | 197        | 57        |
| 1. Kennzeichnungs- und Unterscheidungskraft, § 18 I HGB ..  | 197        | 57        |
| 2. Irreführungsverbot, § 18 II HGB .....  | 199        | 57        |
| II. Grundsatz der Firmenausschließlichkeit, § 30 HGB .....  | 201        | 58        |
| III. Grundsatz der Firmeneinheit .....  | 203        | 58        |
| IV. Grundsatz der Firmenöffentlichkeit .....  | 204        | 59        |
| V. Grundsatz der Firmenbeständigkeit; Firmenfortführung .....   | 205        | 59        |
| <b>C. Schutz der Firma</b> .....  | <b>208</b> | <b>60</b> |
| I. Firmenmissbrauchsverfahren, § 37 I HGB .....   | 209        | 60        |
| II. Unterlassungsklage, § 37 II 1 HGB .....   | 211        | 61        |
| III. Weitere Unterlassungsansprüche .....   | 213        | 61        |
| IV. Schadensersatzansprüche .....   | 215        | 62        |
| <b>§ 5 Haftung bei der Übertragung von Handelsgeschäften,<br/>§§ 25-28 HGB</b> .....                  | <b>217</b> | <b>63</b> |
| <b>A. Einleitung und Übersicht</b> .....  | <b>231</b> | <b>65</b> |
| <b>B. Die Übertragung von Handelsgeschäften</b> .....   | <b>234</b> | <b>65</b> |
| I. Der Begriff des Handelsgeschäfts i. S. d. §§ 25 ff. HGB .....                                      | 234        | 65        |
| II. Unternehmensübertragung .....   | 237        | 66        |
| 1. Übertragung per Einzelrechtsnachfolge .....  | 238        | 66        |
| a) „Asset deal“ .....   | 240        | 67        |
| b) „Share deal“ .....   | 243        | 68        |
| 2. Unternehmensübertragung per Gesamtrechtsnachfolge .....  | 245        | 68        |
| C. Haftung beim Erwerb unter Lebenden, § 25 HGB .....   | 246        | 69        |
| I. Allgemeines .....  | 246        | 69        |
| II. Voraussetzungen .....   | 247        | 70        |
| 1. Betriebenes Handelsgeschäft .....  | 247        | 70        |
| 2. Erwerb des Handelsgeschäfts .....  | 250        | 71        |
| 3. Fortführung durch den Erwerber .....   | 255        | 73        |

|             |   |            |           |
|-------------|---|------------|-----------|
| a)          | Unternehmensfortführung .....   | 255        | 73        |
| b)          | Firmenfortführung .....   | 257        | 73        |
| <b>III.</b> | <b>Rechtsfolgen .....</b>   | <b>261</b> | <b>75</b> |
| 1.          | Haftung des Erwerbers, § 25 I 1 HGB .....   | 261        | 75        |
| a)          | Grundlagen .....  | 261        | 75        |
| b)          | Im Betriebe des Geschäfts begründete Verbindlichkeiten .....  | 262        | 75        |
| c)          | Haftung des Erwerbers .....   | 266        | 77        |
| d)          | Ausschluss der Haftung des Erwerbers, § 25 II HGB ..  | 268        | 78        |
| e)          | Darlegungs- und Beweislast .....  | 277        | 79        |
| f)          | Prüfungsschema: Haftung des Erwerbers nach § 25 I 1 HGB .....   | 278        | 80        |
| 2.          | Weiterhaftung des Veräußerers .....   | 279        | 80        |
| a)          | Grundsätze .....  | 279        | 80        |
| b)          | Begrenzung der Weiterhaftung durch § 26 HGB .....   | 283        | 80        |
| c)          | Prüfungsschema: Begrenzung der Weiterhaftung des Veräußerers, § 26 I HGB .....                          | 294        | 83        |
| 3.          | Mehrfache Übertragung .....   | 295        | 84        |
| 4.          | Forderungsübergang, § 25 I 2 HGB .....  | 296        | 84        |
| a)          | Allgemeines .....   | 296        | 84        |
| b)          | Voraussetzungen .....   | 299        | 85        |
| c)          | Rechtsfolgen .....  | 305        | 86        |
| 5.          | Weitere Verpflichtungsgründe, § 25 III HGB .....  | 319        | 90        |
| <b>D.</b>   | <b>Haftung des Erben bei Geschäftsführung, § 27 HGB .....</b>   | <b>320</b> | <b>90</b> |
| I.          | Allgemeines; Verhältnis zur erbrechtlichen Haftung .....  | 320        | 90        |
| II.         | Voraussetzungen .....   | 322        | 91        |
| <b>III.</b> | <b>Rechtsfolgen .....</b>   | <b>325</b> | <b>92</b> |
| 1.          | Grundsatz: Unbeschränkte handelsrechtliche Haftung .....  | 325        | 92        |
| 2.          | Ausschluss der Haftung .....  | 328        | 93        |
| a)          | Ausschlagung der Erbschaft .....  | 329        | 93        |
| b)          | Rechtzeitige Einstellung des Handelsgeschäfts, § 27 II HGB .....  | 330        | 93        |
| c)          | Änderung der Firma als Fall von § 27 II HGB? .....  | 336        | 95        |
| d)          | Haftungsausschluss nach § 25 II HGB? .....  | 338        | 96        |
| IV.         | Sonderfälle .....   | 339        | 96        |
| 1.          | Vor- und Nacherben, §§ 2100 ff. BGB .....   | 339        | 96        |
| 2.          | Miterben, §§ 2032 ff. BGB .....   | 340        | 96        |
| 3.          | Vermächtnis .....   | 343        | 98        |
| V.          | Überblick: Vermeidung der Haftung .....   | 344        | 98        |
| VI.         | Besondere Verpflichtungsgründe, §§ 27 I, 25 III HGB .....   | 345        | 98        |
| VII.        | Prüfungsschema: Haftung des Erben bei Geschäftsführung, § 27 I HGB .....                                | 346        | 98        |
| <b>E.</b>   | <b>Haftung bei Einbringung des Handelsgeschäfts in eine neu gegründete Gesellschaft, § 28 HGB .....</b> | <b>347</b> | <b>99</b> |
| I.          | Allgemeines .....   | 347        | 99        |
| II.         | Voraussetzungen .....   | 349        | 99        |
| 1.          | Bestehendes Handelsgeschäft .....   | 349        | 99        |
| 2.          | „Eintritt“ .....  | 351        | 100       |
| a)          | Gründung einer Personenhandelsgesellschaft .....  | 352        | 100       |
| b)          | Einbringung .....   | 354        | 101       |

|  |     |     |
|--|-----|-----|
| 3. Unternehmensfortführung .....   | 356 | 101 |
| 4. Keine Notwendigkeit einer Firmenfortführung .....   | 357 | 102 |
| III. Rechtsfolgen .....  | 359 | 102 |
| 1. Haftung der Gesellschaft, § 28 I 1, II HGB .....  | 359 | 102 |
| 2. Haftung der Gesellschafter .....  | 362 | 103 |
| 3. Haftung des bisherigen Inhabers .....   | 365 | 103 |
| 4. Forderungsübergang, § 28 I 2, II HGB .....  | 369 | 104 |
| 5. Prozessuale .....   | 370 | 104 |
| IV. Prüfungsschema: Haftung bei Einbringung eines Einzel-<br>kaufmannsgeschäfts in eine neu gegründete Gesellschaft,<br>§ 28 I HGB ..... | 372 | 105 |
| <b>§ 6 Handelsrechtliche Besonderheiten der Stellvertretung,</b>   |     |     |
| <b>§§ 48-58 HGB</b> .....  | 373 | 106 |
| A. Einleitung .....  | 381 | 107 |
| B. Prokura, §§ 48-53 HGB .....   | 383 | 107 |
| I. Rechtsdogmatische Qualifikation der Prokura .....   | 383 | 107 |
| II. Erteilung der Prokura .....  | 384 | 107 |
| 1. Erteilungsberechtigte .....   | 384 | 107 |
| 2. Geeignete Prokuristen .....   | 386 | 108 |
| 3. Form und Adressat .....   | 390 | 109 |
| 4. Mängel der Prokuraerteilung .....   | 394 | 109 |
| III. Gesamtprokura als Sonderform .....  | 398 | 110 |
| 1. Echte Gesamtprokura, § 48 II HGB .....  | 398 | 110 |
| 2. Unechte Gesamtprokura .....   | 403 | 111 |
| a) Mit einem Gesellschafter .....  | 404 | 111 |
| b) Mit dem Inhaber des Handelsgeschäfts .....  | 405 | 112 |
| c) Mit Handlungsbewollmächtigten/sonstigen Dritten .....   | 406 | 112 |
| d) Rechtsfolgen unzulässiger Gestaltungen .....  | 407 | 112 |
| IV. Umfang der Prokura, §§ 49, 50 HGB .....  | 408 | 112 |
| 1. Grundsätze .....  | 409 | 113 |
| 2. Grenzen .....   | 412 | 113 |
| a) Grundlagengeschäfte .....   | 413 | 113 |
| b) Private Geschäfte .....   | 414 | 114 |
| c) Grundstücksgeschäfte, § 49 II HGB .....   | 415 | 114 |
| d) Sonstige gesetzliche Schranken .....  | 420 | 115 |
| e) Rechtsgeschäftliche Begrenzung der Prokura? .....   | 421 | 115 |
| 3. Erweiterung der Prokura .....   | 424 | 116 |
| V. Zeichnung des Prokuristen, § 51 HGB .....   | 425 | 116 |
| VI. Erlöschen der Prokura, § 52 HGB .....  | 426 | 117 |
| 1. Widerruf, § 52 I HGB .....  | 427 | 117 |
| 2. Beendigung des Grundverhältnisses .....   | 429 | 117 |
| 3. Erlöschensgründe aus der Sphäre des Prokuristen .....   | 430 | 117 |
| 4. Erlöschens Gründe aus der Sphäre des Kaufmanns .....  | 432 | 118 |
| 5. Eintragung ins Handelsregister und Bekanntmachung,<br>§ 53 II HGB .....   | 434 | 118 |
| VII. Prüfungsschema: Vertretung des Kaufmanns durch einen<br>Prokuristen .....   | 436 | 119 |
| C. Handlungsvollmacht, § 54 HGB .....  | 437 | 119 |
| I. Charakteristika und Abgrenzungen .....  | 437 | 119 |

|             |   |     |     |
|-------------|---|-----|-----|
| <b>II.</b>  | <b>Erteilung</b>  | 440 | 120 |
| 1.          | Kaufmann als Vollmachtgeber   | 440 | 120 |
| 2.          | Bevollmächtigter  | 441 | 120 |
| 3.          | Erteilungserklärung   | 442 | 121 |
| <b>III.</b> | <b>Umfang</b>   | 444 | 121 |
| 1.          | Arten der Handlungsvollmacht  | 444 | 121 |
| a)          | Generalhandlungsvollmacht   | 445 | 121 |
| b)          | Arthandlungsvollmacht   | 447 | 122 |
| c)          | Spezialhandlungsvollmacht   | 448 | 122 |
| d)          | Gesamthandlungsvollmacht  | 449 | 122 |
| 2.          | Gesetzliche Schranken, § 54 II HGB  | 450 | 123 |
| 3.          | Rechtsgeschäftliche Beschränkungen und Gutgläubenschutz (§ 54 III HGB)                | 454 | 123 |
| <b>IV.</b>  | <b>Zeichnung des Handlungsbevollmächtigten</b>  | 458 | 124 |
| <b>V.</b>   | <b>Erlöschen der Handlungsvollmacht</b>   | 459 | 124 |
| <b>VI.</b>  | <b>Prüfungsschema: Vertretung des Kaufmanns durch einen Handlungsbevollmächtigten</b> | 460 | 125 |
| <b>D.</b>   | <b>Handlungsvollmacht von Abschlussvertretern, § 55 HGB</b>                           | 461 | 125 |
| <b>E.</b>   | <b>Handlungsvollmacht von Ladenangestellten, § 56 HGB</b>                             | 462 | 126 |
| I.          | Zweck und dogmatische Einordnung  | 462 | 126 |
| II.         | Voraussetzungen   | 464 | 126 |
| 1.          | Kaufmannseigenschaft des Vertretenen  | 464 | 126 |
| 2.          | Laden/offenes Warenlager  | 465 | 127 |
| 3.          | Angestellter  | 466 | 127 |
| 4.          | Verkäufe oder Empfangnahmen   | 469 | 128 |
| 5.          | „Gewöhnliches“ Geschäft   | 473 | 129 |
| 6.          | Gutgläubigkeit des Dritten  | 474 | 129 |
| III.        | Rechtsfolgen  | 475 | 129 |
| IV.         | Prüfungsschema: Vertretung des Kaufmanns durch Ladenangestellte nach § 56 HGB         | 478 | 130 |
| <b>§ 7</b>  | <b>Handelsgeschäfte, §§ 343-406 HGB</b>   | 479 | 132 |
| <b>A.</b>   | <b>Einleitung</b>   | 504 | 135 |
| <b>B.</b>   | <b>Vorliegen eines Handelsgeschäfts, §§ 343-345 HGB</b>                               | 508 | 137 |
| I.          | Der Grundtatbestand des § 343 HGB   | 510 | 137 |
| 1.          | Geschäft  | 511 | 137 |
| 2.          | Kaufmann  | 516 | 138 |
| 3.          | Zum Betrieb des Handelsgewerbes gehörend  | 520 | 140 |
| a)          | Grundsatz   | 520 | 140 |
| b)          | Die Vermutungen des § 344 HGB   | 523 | 141 |
| c)          | Die Besonderheit bei Personenhandels- und Kapitalgesellschaften                       | 528 | 142 |
| II.         | Einseitige Handelsgeschäfte, § 345 HGB  | 529 | 143 |
| <b>C.</b>   | <b>Allgemeine Vorschriften, §§ 346-372 HGB</b>  | 530 | 143 |
| I.          | Berücksichtigung von Handelsbräuchen, § 346 HGB                                       | 530 | 143 |
| 1.          | Begriff, Wirkungen und Zwecke   | 530 | 143 |
| 2.          | Voraussetzungen für die Entstehung von Handelsbräuchen                                | 533 | 143 |
| a)          | Tatsächliche Übung  | 534 | 144 |

|       |   |     |     |
|-------|---|-----|-----|
| b)    | Ausreichender Zeitraum .....  | 535 | 144 |
| c)    | Freiwilligkeit .....  | 536 | 144 |
| d)    | Feststellung von Handelsbräuchen .....                              | 537 | 144 |
| 3.    | Anwendungsvoraussetzungen im Einzelfall .....                       | 538 | 144 |
| a)    | Kaufleute .....   | 539 | 145 |
| b)    | Sachlicher, räumlicher und zeitlicher Geltungsbereich ..            | 540 | 145 |
| c)    | Keine Verletzung zwingenden höherrangigen Rechts ..                 | 541 | 145 |
| d)    | Kein vertraglicher Ausschluss .....                                 | 542 | 145 |
| e)    | Keine Voraussetzungen: Kenntnis und Anerkennung ..                  | 543 | 145 |
| 4.    | Anfechtbarkeit? .....   | 544 | 146 |
| II.   | Sorgfaltsmaßstab und Haftungsmodifikationen, § 347 HGB ..           | 545 | 146 |
| III.  | Besonderheiten bei Vertragsstrafen, § 348 HGB .....                 | 550 | 147 |
| IV.   | Keine Einrede der Vorausklage, § 349 HGB .....                      | 553 | 148 |
| V.    | Formfreiheit bei bestimmten Vertragstypen, § 350 HGB .....          | 554 | 149 |
| VI.   | Besonderheiten bei Zinsen, §§ 352, 353, 354 II HGB .....            | 557 | 150 |
| 1.    | § 352 HGB .....   | 557 | 150 |
| 2.    | § 353 HGB .....   | 559 | 151 |
| 3.    | § 354 II HGB .....  | 562 | 151 |
| VII.  | Entgeltlichkeit der Leistungen von Kaufleuten, § 354 I HGB ..       | 566 | 152 |
| 1.    | Voraussetzungen .....   | 567 | 153 |
| 2.    | Rechtsfolgen .....  | 568 | 154 |
| VIII. | Wirksamkeit der Abtretung einer Geldforderung, § 354a HGB ..        | 569 | 154 |
| 1.    | Hintergrund .....   | 569 | 154 |
| 2.    | Voraussetzungen .....   | 570 | 154 |
| 3.    | Rechtsfolgen .....  | 572 | 155 |
| IX.   | Kontokorrent, §§ 355-357 HGB .....                                  | 574 | 157 |
| 1.    | Wesen des Kontokorrents .....                                       | 574 | 157 |
| 2.    | Voraussetzungen .....   | 575 | 157 |
| a)    | Geschäftsverbindung mit einem Kaufmann .....                        | 575 | 157 |
| b)    | Kontokorrentabrede .....  | 576 | 157 |
| c)    | Kontokorrentfähigkeit der Forderung .....                           | 577 | 158 |
| 3.    | Rechtsfolgen .....  | 578 | 158 |
| a)    | Rechtsfolgen der Einstellung in das Kontokorrent .....              | 578 | 158 |
| b)    | Rechtsfolgen der Verrechnung der Forderungen .....                  | 582 | 159 |
| c)    | Das Saldoanerkenntnis und seine Folgen .....                        | 586 | 160 |
| d)    | Sicherheiten im Kontokorrent, § 356 HGB .....                       | 592 | 162 |
| e)    | Pfändungen und Kontokorrent, § 357 HGB .....                        | 595 | 163 |
| 4.    | Beendigung des Kontokorrents .....                                  | 598 | 164 |
| X.    | Leistungszeit, §§ 358, 359 HGB .....                                | 599 | 165 |
| XI.   | Gattungsschulden, § 360 HGB .....                                   | 602 | 165 |
| XII.  | Maß, Gewicht, Währung, Zeitrechnung, Entfernung,<br>§ 361 HGB ..... | 603 | 166 |
| XIII. | Die Bedeutung des Schweigens im Handelsverkehr .....                | 604 | 166 |
| 1.    | Einführung .....  | 604 | 166 |
| 2.    | § 362 HGB .....   | 608 | 167 |
| a)    | Voraussetzungen .....   | 609 | 167 |
| b)    | Beweisfragen .....  | 617 | 169 |
| c)    | Rechtsfolgen .....  | 618 | 169 |
| d)    | Prüfungsschema: Vertragsschluss nach § 362 I HGB ..                 | 623 | 170 |
| 3.    | Schweigen auf ein kaufmännisches Bestätigungsschreiben ..           | 624 | 171 |

|   |  |            |            |
|---|--|------------|------------|
| a)  | Einführung .....   | 624        | 171        |
| b)  | Voraussetzungen .....  | 625        | 171        |
| c)  | Beweislast .....   | 633        | 173        |
| d)  | Rechtsfolgen .....   | 634        | 174        |
| e)  | Anfechtbarkeit? .....  | 636        | 174        |
| f)  | Sonderfall: Sich kreuzende KBS .....   | 639        | 176        |
| g)  | Prüfungsschema: Vertragsschluss durch Schweigen auf kaufmännisches Bestätigungsschreiben ..... | 642        | 177        |
| <b>XIV.</b>                                 | <b>Besonderheiten beim gutgläubigen Erwerb, §§ 366, 367 HGB .</b>                              | <b>643</b> | <b>178</b> |
| 1.  | Einführung .....   | 643        | 178        |
| 2.  | Gutgläubiger Erwerb bei Veräußerung und Verpfändung,<br>§ 366 I HGB .....                      | 647        | 179        |
| a)  | Voraussetzungen der §§ 929 ff. BGB .....   | 648        | 179        |
| b)  | Kaufmannseigenschaft des Veräußerers .....   | 649        | 179        |
| c)  | Handelsgeschäft .....  | 654        | 180        |
| d)  | Bewegliche Sache .....   | 655        | 180        |
| e)  | Kein Eigentum des verfügenden Kaufmanns .....  | 656        | 180        |
| f)  | Guter Glaube .....   | 658        | 180        |
| g)  | Prüfungsschema: Gutgläubiger Erwerb nach § 366 I<br>HGB .....                                  | 668        | 183        |
| 3.  | Gutgläubiger lastenfreier Erwerb, § 366 II HGB .....   | 669        | 184        |
| 4.  | Gutgläubiger Erwerb einzelner gesetzlicher Pfandrechte,<br>§ 366 III HGB .....                 | 672        | 185        |
| 5.  | Gutgläubiger Erwerb gewisser Wertpapiere, § 367 HGB ..   | 675        | 186        |
| <b>XV.</b>                                  | <b>Erleichterter Pfandverkauf, §§ 368, 371 II HGB .</b>  | <b>676</b> | <b>186</b> |
| <b>XVI.</b>                                 | <b>Das kaufmännische Zurückbehaltungsrecht, §§ 369-372 HGB .</b>                               | <b>677</b> | <b>187</b> |
| 1.  | Einführung; Normzweck .....  | 677        | 187        |
| 2.  | Voraussetzungen .....  | 678        | 187        |
| a)  | Persönlicher Anwendungsbereich .....   | 678        | 187        |
| b)  | Gesicherte Forderung .....   | 679        | 188        |
| c)  | Gegenstand des Zurückbehaltungsrechts .....  | 683        | 189        |
| d)  | Kein Ausschluss des Zurückbehaltungsrechts .....   | 689        | 191        |
| 3.  | Rechtsfolgen .....   | 691        | 191        |
| a)  | Leistungsverweigerungsrecht gegenüber dem Schuldner,<br>§ 369 I 1 HGB .....                    | 691        | 191        |
| b)  | Leistungsverweigerungsrecht gegenüber Dritten,<br>§ 369 II HGB .....                           | 692        | 192        |
| c)  | Befriedigungsrecht, §§ 371 f. HGB .....  | 694        | 192        |
| d)  | Wirkung in Einzelzwangsvollstreckung und Insolvenz .   | 695        | 193        |
| <b>D. Der Handelskauf, §§ 373-382 HGB .</b> |  | <b>697</b> | <b>193</b> |
| I.  | Begriff und Anwendungsbereich .....  | 697        | 193        |
| II.   | Annahmeverzug des Käufers, §§ 373, 374 HGB .....   | 698        | 194        |
| 1.  | Allgemeines .....  | 698        | 194        |
| 2.  | Voraussetzungen .....  | 700        | 194        |
| 3.  | Rechtsfolgen .....   | 702        | 194        |
| a)  | Hinterlegungsrecht, § 373 I HGB .....  | 702        | 194        |
| b)  | Recht zum Selbsthilfeverkauf, § 373 II-IV HGB .....  | 704        | 195        |
| III.  | Bestimmungskauf, § 375 HGB .....   | 708        | 196        |
| 1.  | Allgemeines und Abgrenzung .....   | 708        | 196        |
| 2.  | Bestimmungspflicht des Käufers, § 375 I HGB .....  | 711        | 197        |

|   |            |            |
|---|------------|------------|
| 3. Rechte des Verkäufers bei Verzug des Käufers mit der Bestimmungspflicht, § 375 II HGB .....                                | 713        | 197        |
| <b>IV. Fixhandelskauf, § 376 HGB .....</b>  | <b>718</b> | <b>199</b> |
| 1. Anwendungsbereich und Zweck .....  | 718        | 199        |
| 2. Voraussetzungen .....  | 721        | 199        |
| 3. Rechtsfolgen und Verhältnis zum BGB .....  | 723        | 200        |
| a) Erlöschen des Primäranspruchs, § 376 I 2 HGB .....   | 723        | 200        |
| b) Rücktritt, § 376 I 1 Alt. 1 HGB .....  | 724        | 200        |
| c) Schadensersatz, § 376 I 1 Alt. 2, II-IV HGB .....  | 725        | 201        |
| <b>V. Untersuchungs- und Rügeobliegenheit, § 377 HGB .....</b>  | <b>728</b> | <b>201</b> |
| 1. Normzweck .....  | 728        | 201        |
| 2. Voraussetzungen der Untersuchungs- und Rügeobliegenheit .....  | 729        | 202        |
| a) Handelskauf als beiderseitiges Handelsgeschäft .....   | 729        | 202        |
| b) Ablieferung .....  | 730        | 202        |
| c) Mangel .....   | 733        | 204        |
| 3. Untersuchungsobliegenheit .....  | 736        | 205        |
| a) Rechtsnatur .....  | 736        | 205        |
| b) Zeitpunkt der Untersuchungsobliegenheit .....  | 737        | 205        |
| c) Inhalt der Untersuchungsobliegenheit .....   | 738        | 206        |
| d) Folgen bei Verletzung der Untersuchungsobliegenheit .....  | 739        | 206        |
| 4. Rügeobliegenheit .....   | 740        | 206        |
| a) Zweck und Rechtsnatur .....  | 740        | 206        |
| b) Zeitpunkt der Mängelrüge .....   | 742        | 207        |
| 5. Rechtsfolgen .....   | 750        | 209        |
| a) Bei Erfüllung der Rügeobliegenheit .....   | 750        | 209        |
| b) Bei Verletzung der Rügeobliegenheit .....  | 751        | 209        |
| 6. Streckengeschäft .....   | 759        | 212        |
| 7. Darlegungs- und Beweislast .....   | 762        | 212        |
| 8. Verzicht und Abdingbarkeit .....   | 763        | 213        |
| 9. Prüfungsschema: Bedeutung des § 377 II HGB am Beispiel eines Anspruchs auf Nacherfüllung aus §§ 437 Nr. 1, 439 I BGB ..... | 765        | 214        |
| <b>§ 8 Kaufmännische Geschäftsmittler .....</b>   | <b>766</b> | <b>215</b> |
| <b>A. Einleitung und Übersicht .....</b>  | <b>776</b> | <b>216</b> |
| <b>B. Der Kommissionär, §§ 383 ff. HGB .....</b>  | <b>779</b> | <b>217</b> |
| I. Charakteristika .....  | 779        | 217        |
| II. Der Kommissionsvertrag .....  | 785        | 219        |
| 1. Zustandekommen und Rechtsnatur .....   | 785        | 219        |
| 2. Pflichten des Kommissionärs .....  | 789        | 220        |
| a) Ausführung des übernommenen Geschäfts,<br>§ 384 I Hs. 1 HGB .....  | 789        | 220        |
| b) Interessenwahrnehmung, § 384 I Hs. 2 Alt. 1 HGB .....  | 790        | 221        |
| c) Befolgung von Weisungen, § 384 I Hs. 2 Alt. 2 HGB .....  | 792        | 221        |
| d) Benachrichtigungs-, Anzeige-, Rechenschafts- und Herausgabepflicht, § 384 II HGB .....                                     | 795        | 222        |
| e) Haftung auf Erfüllung .....  | 798        | 223        |
| 3. Rechte des Kommissionärs .....   | 799        | 224        |
| a) Provisionszahlung, § 396 I HGB .....   | 799        | 224        |
| b) Aufwendungsersatz, § 396 II HGB .....  | 802        | 224        |
| c) Sicherungsrechte, §§ 397 ff. HGB .....   | 804        | 225        |

|   |            |            |
|---|------------|------------|
| 4. Beendigung des Kommissionsvertrags .....                                     | 805        | 225        |
| <b>III. Das Ausführungsgeschäft .....</b>                                       | <b>806</b> | <b>226</b> |
| 1. Schuldrechtliche Ebene .....   | 806        | 226        |
| 2. Dingliche Ebene .....  | 814        | 228        |
| a) Bei der Einkaufskommission .....   | 814        | 228        |
| b) Bei der Verkaufskommission .....   | 818        | 229        |
| 3. Forderungen aus dem Kommissionsgeschäft, § 392 HGB ..                        | 820        | 229        |
| a) Grundsatz: Forderungsinhaberschaft des Kommissionärs,<br>§ 392 I HGB .....   | 820        | 229        |
| b) Schutz des Kommittenten durch § 392 II HGB .....                             | 823        | 230        |
| 4. Selbsteintritt des Kommissionärs, §§ 400-405 HGB .....                       | 833        | 233        |
| <b>C. Der Handelsvertreter, §§ 84 ff. HGB .....</b>                             | <b>836</b> | <b>234</b> |
| I. Begriff .....  | 836        | 234        |
| 1. Selbstständiger Gewerbetreibender .....                                      | 837        | 234        |
| 2. Ständige Betrauung .....   | 842        | 235        |
| 3. Unternehmer .....  | 843        | 235        |
| 4. Vermittlung/Abschluss von Geschäften .....                                   | 844        | 235        |
| II. Vertragsschluss .....   | 846        | 236        |
| <b>III. Rechte und Pflichten des Handelsvertreters .....</b>                    | <b>849</b> | <b>236</b> |
| 1. Pflichten gegenüber dem Unternehmer .....                                    | 849        | 236        |
| 2. Rechte gegenüber dem Unternehmer .....                                       | 854        | 237        |
| a) Abschlussprovision .....   | 854        | 237        |
| b) Mögliche weitere Provisionsansprüche .....                                   | 859        | 240        |
| c) Aufwendungsersatz, § 87d HGB .....   | 860        | 240        |
| d) Sonstiges .....  | 861        | 241        |
| 3. Das Verhältnis zum Dritten .....   | 862        | 241        |
| <b>IV. Beendigung des Handelsvertreterverhältnisses .....</b>                   | <b>863</b> | <b>241</b> |
| 1. Beendigungsgründe .....  | 863        | 241        |
| 2. Ansprüche der Beteiligten .....  | 865        | 242        |
| a) Schadensersatz nach § 89a II HGB .....                                       | 866        | 242        |
| b) Ausgleichsanspruch, § 89b HGB .....  | 867        | 242        |
| c) Wettbewerbsverbot, § 90a HGB .....   | 872        | 245        |
| <b>D. Der Handelsmakler, §§ 93 ff. HGB .....</b>                                | <b>877</b> | <b>246</b> |
| I. Begriff und Voraussetzungen .....  | 877        | 246        |
| II. Rechte und Pflichten des Handelsmaklers gegenüber dem<br>Auftraggeber ..... | 879        | 247        |
| 1. Pflichten .....  | 879        | 247        |
| 2. Rechte .....   | 882        | 248        |
| a) Provisionsanspruch .....   | 882        | 248        |
| b) Aufwendungsersatz .....  | 884        | 249        |
| <b>E. Der Vertragshändler .....</b>   | <b>885</b> | <b>249</b> |
| I. Charakteristika .....  | 885        | 249        |
| II. Rechte und Pflichten .....  | 888        | 249        |
| <b>F. Der Franchisenehmer .....</b>   | <b>891</b> | <b>251</b> |
| I. Charakteristika .....  | 891        | 251        |
| II. Rechte und Pflichten .....  | 895        | 251        |
| <b>G. Der Kommissionsagent .....</b>  | <b>897</b> | <b>252</b> |

|  |     |     |
|--|-----|-----|
| <b>§ 9 Transportrecht, §§ 407-475h HGB . . . . .</b>           | 899 | 254 |
| <b>A. Einführung . . . . .</b>                                 | 903 | 254 |
| <b>B. Frachtgeschäft . . . . .</b>                             | 905 | 255 |
| I. Allgemeines und Abgrenzung . . . . .                        | 905 | 255 |
| II. Anwendungsbereich . . . . .                                | 907 | 255 |
| 1. Sachlicher Anwendungsbereich . . . . .                      | 907 | 255 |
| 2. Persönlicher Anwendungsbereich . . . . .                    | 909 | 256 |
| 3. Territorialer Anwendungsbereich . . . . .                   | 911 | 257 |
| III. Vertragsschluss . . . . .                                 | 912 | 257 |
| IV. Pflichten des Frachtführers . . . . .                      | 915 | 258 |
| V. Haftung des Frachtführers, §§ 425 ff. HGB . . . . .         | 917 | 258 |
| 1. § 425 HGB als grundlegender Haftungstatbestand . . . . .    | 918 | 258 |
| 2. Haftungsausschlussgründe, §§ 426, 427 HGB . . . . .         | 922 | 260 |
| 3. Haftungsumfang . . . . .                                    | 925 | 260 |
| 4. Konkurrenzierende Ansprüche . . . . .                       | 931 | 262 |
| 5. Wegfall der Haftungsbeschränkungen, § 435 HGB . . . . .     | 935 | 263 |
| 6. Haftung des ausführenden Frachtführers, § 437 HGB . . . . . | 939 | 264 |
| 7. Sonstiges . . . . .   | 940 | 264 |
| VI. Pflichten und Rechte des Absenders . . . . .               | 943 | 265 |
| 1. Pflichten . . . . .   | 943 | 265 |
| 2. Rechte . . . . .  | 949 | 266 |
| VII. Rechtsstellung des Empfängers . . . . .                   | 951 | 266 |
| 1. Ablieferungsanspruch . . . . .                              | 951 | 266 |
| 2. Sekundäransprüche . . . . .                                 | 953 | 267 |
| 3. Zahlungspflichten . . . . .                                 | 955 | 267 |
| VIII. Umzugsvertrag, §§ 451 ff. HGB . . . . .                  | 956 | 268 |
| <b>C. Speditionsgeschäft . . . . .</b>                         | 957 | 268 |
| I. Allgemeines . . . . .                                       | 957 | 268 |
| II. Anwendungsbereich und Vertragsschluss . . . . .            | 958 | 269 |
| III. Haftung des Spediteurs, § 461 HGB . . . . .               | 960 | 269 |
| IV. Haftung des Versenders, § 455 II, III HGB . . . . .        | 961 | 269 |
| <b>D. Lagergeschäft, §§ 467 ff. HGB . . . . .</b>              | 963 | 270 |
| <i>Sachverzeichnis . . . . .</i>                               |     | 271 |