# HANDELSRECHT

## 2016

Josef A. Alpmann
Rechtsanwalt
Patrick Braasch
Rechtsanwalt

## INHALTSVERZEICHNIS

**Überblick** ..... 1

**1. Abschnitt: Der Kaufmann** ..... 2
A. Kaufmann nach §§ 1 und 2 HGB ..... 3
I. Der Begriff des Gewerbes ..... 3
II. Handelsgewerbe nach §§ 1 und 2 HGB ..... 5
Fall 1: Bürgschaft ..... 7
III. Das Betreiben des Handelsgewerbes ..... 8
B. Die Sonderregelung für Land- und Forstwirte, § 3 HGB ..... 9
C. Gesellschaften als Kaufleute ..... 10
I. Handelsgesellschaften (§ 6 Abs. 1 HGB) und Genossenschaften ..... 10
II. Klarstellung in § 6 Abs. 2 HGB ..... 11
D. Der Fiktivkaufmann, § 5 HGB ..... 11
E. Der Scheinkaufmann ..... 12

■ Übersicht: Der Kaufmann ..... 13

**2. Abschnitt: Die Handelsfirma – der Name des Kaufmanns** ..... 14
A. Begriff und Bedeutung der Firma ..... 14
B. Grundsätze der Firmenbildung ..... 14
I. Die Firmenunterscheidbarkeit ..... 15
1. Eignung zur Kennzeichnung und Unterscheidungskraft ..... 15
2. Keine Verwechslungsgefahr mit anderen örtlichen Firmen (§ 30 HGB) ..... 19
II. Die Firmenwahrheit ..... 19
1. Verbot irreführender Angaben (§ 18 Abs. 2 HGB) ..... 19
2. Rechtsformzusatz ..... 22
III. Die Firmenbeständigkeit ..... 23
IV. Die Firmeneinheit ..... 24
V. Die Firmenöffentlichkeit ..... 25

■ Übersicht: Firmengrundsätze ..... 26
C. Der Schutz der Firma ..... 27
I. Schutz der Firma nach § 15 MarkenG ..... 28
Fall 2: McDonald's / McChinese ..... 28
II. Anwendbarkeit der §§ 12, 823 BGB, §§ 3 ff. UWG bei Schutzlücken ..... 30
Fall 3: Shell.de ..... 31
D. Inhaberwechsel und Firmenfortführung ..... 32
I. Fortführung der Firma durch den rechtsgeschäftlichen Erwerber ..... 33
1. Haftung für die Verbindlichkeiten gemäß § 25 Abs. 1 S. 1 HGB ..... 33
2. Forderungsübergang gemäß § 25 Abs. 1 S. 2 HGB ..... 37
Fall 4: Ausgleich ..... 38
II. Der Inhaberwechsel kraft Erbfolge ..... 40
Fall 5: Nachteilige Erbschaft ..... 40
III. „Eintritt" in das Geschäft eines Einzelkaufmanns, § 28 HGB ..... 43
1. Analoge Anwendung bei Gründung einer GbR? ..... 44
Fall 6: Eintritt in eine Einzelkanzlei ..... 44

2. Analoge Anwendung bei Einbringen des Handelsgeschäfts in eine bestehende Gesellschaft? ... 45
Fall 7: Eintritt in bestehende Gesellschaft ... 45

■ Übersicht: Inhaberwechsel und Firmenfortführung ... 47

**3. Abschnitt: Die Vertretung des Kaufmanns** ... 48
A. Die Prokura ... 48
I. Erteilung der Prokura ... 48
II. Der Umfang der Prokura ... 49
III. Besondere Formen der Prokura ... 51
IV. Das Erlöschen der Prokura ... 52
B. Die Handlungsvollmacht, § 54 HGB ... 53
I. Die Erteilung der Handlungsvollmacht ... 53
II. Besonderheiten der Handlungsvollmacht im Außendienst ... 55
1. Der Abschlussbevollmächtigte im Außendienst ... 55
2. Der Vermittlungsbevollmächtigte im Außendienst ... 55
III. Erlöschen der Handlungsvollmacht ... 56
C. Die Vertretungsmacht von Ladenangestellten, § 56 HGB ... 56
Fall 8: Bar-Kasse ... 57

■ Übersicht: Vertretung des Kaufmanns ... 60

**4. Abschnitt: Die selbstständigen Hilfspersonen** ... 61
A. Der Handelsvertreter ... 61
I. Der Begriff des Handelsvertreters ... 61
II. Die Ansprüche des Handelsvertreters gegen den Unternehmer ... 62
1. Provisionsansprüche ... 62
2. Ausgleichsanspruch ... 63
3. Sonstige Ansprüche des Handelsvertreters ... 66
III. Die Pflichten des Handelsvertreters ... 67
IV. Das Verhältnis des Vertreters zu Dritten ... 67
V. Die analoge Anwendung des Handelsvertreterrechts ... 67
1. Der Kommissionsagent ... 68
2. Der Vertragshändler (Eigenhändler) ... 69
3. Der Franchisenehmer ... 70
B. Der Handelsmakler ... 72
I. Begriff ... 72
II. Abgrenzungsfragen ... 72
1. Unterschiede zwischen Handelsmakler und Zivilmakler ... 72
2. Unterschiede zwischen Handelsmakler und Handelsvertreter ... 73
3. Unterschiede zwischen Handelsmakler und Kommissionär ... 73
III. Pflichten des Handelsmaklers ... 73
IV. Rechte des Handelsmaklers ... 74

■ Übersicht: Selbstständige Hilfspersonen des Kaufmanns ... 75

**5. Abschnitt: Das Handelsregister und sonstige Rechtsscheinstatbestände** ... 76
A. Das Handelsregister ... 76
I. Der Zweck des Handelsregisters ... 76

II. Das System des Handelsregisters ... 76
B. Die Publizitätswirkungen des § 15 HGB ... 77
I. Die negative Publizität des Handelsregisters, § 15 Abs. 1 HGB ... 78
1. Die Voraussetzungen und Rechtsfolgen des § 15 Abs. 1 HGB ... 78
Fall 9: Der beleidigte Prokurist ... 82
2. Teilweise Ausübung des Wahlrechts nach § 15 Abs. 1 HGB? ... 85
Fall 10: Rosinentheorie ... 85
II. Die positive Publizität des Handelsregisters, § 15 Abs. 3 HGB ... 87
1. Einzutragende Tatsache ... 87
2. Unrichtig bekannt gemacht ... 88
3. Keine Kenntnis von der Unrichtigkeit ... 88
4. Wirkung im Geschäftsverkehr ... 88
5. Zurechenbare Veranlassung der unrichtigen Bekanntmachung ... 88
6. Rechtsfolge ... 89
Fall 11: Gelegenheit macht Diebe ... 89
C. Der Rechtsschein außerhalb des Handelsregisters ... 91
Fall 12: Der Schein trügt ... 92
■ Übersicht: Handelsregister und Rechtsschein ... 95

**6. Abschnitt: Die allgemeinen Regeln für Handelsgeschäfte, §§ 343–372 HGB** ... 96
A. Das Handelsgeschäft ... 96
I. Begriff des Handelsgeschäfts ... 96
II. Der Handelsbrauch, § 346 HGB ... 97
III. Die Besonderheiten beim Zustandekommen des Handelsgeschäfts ... 98
1. Schweigen auf ein Angebot, § 362 Abs. 1 HGB ... 99
2. Das kaufmännische Bestätigungsschreiben ... 100
B. Der Erwerb vom Nichtberechtigten gemäß § 366 HGB ... 100
I. Gutgläubiger Erwerb gemäß § 366 Abs. 1 HGB ... 101
1. Veräußerer Kaufmann ... 101
2. Veräußerung einer beweglichen Sache im Betrieb des Handelsgewerbes ... 101
3. Gutgläubigkeit des Erwerbers ... 101
Fall 13: Trau, schau, wem ... 101
II. Lastenfreier Eigentumserwerb gemäß § 366 Abs. 2 HGB ... 105
III. Erwerb eines gesetzlichen Pfandrechts gemäß § 366 Abs. 3 HGB ... 105
IV. Einschränkung des Gutglaubensschutzes beim Eigentumserwerb ... 106
C. Wirksame Abtretung trotz Abtretungsverbots, § 354 a HGB ... 106
I. Auswirkungen des § 354 a Abs. 1 S. 1 HGB auf den Eigentumserwerb des Abkäufers beim verlängerten Eigentumsvorbehalt ... 106
II. Leistung i.S.d. § 354 a Abs. 1 S. 2 HGB ... 107
Fall 14: Vergleich nach Abtretung ... 107
D. Das Kontokorrent ... 108
I. Der Begriff des Kontokorrents ... 108
II. Die Rechtswirkungen des Kontokorrents im Einzelnen ... 110
1. Unselbstständigkeit der in das Kontokorrent eingestellten Forderungen ... 110
2. Verrechnung der Forderungen ... 110

3. Das Saldoanerkenntnis ... 111
4. Pfändbarkeit von Ansprüchen aus einer Bankverbindung ... 112
E. Das kaufmännische Zurückbehaltungsrecht ... 113
F. Sonstige allgemeine Sonderbestimmungen für Handelsgeschäfte ... 116
I. Sorgfalt eines ordentlichen Kaufmanns, § 347 HGB ... 116
II. Entgeltlichkeit kaufmännischen Handelns, §§ 352 ff. HGB ... 116
III. Leistungszeit ... 116
IV. Qualität der Leistung, § 360 HGB ... 116

■ Übersicht: Handelsgeschäfte ... 117

**7. Abschnitt: Die besonderen Handelsgeschäfte** ... 118
A. Der Handelskauf ... 118
I. Allgemeine Vorschriften über den Handelskauf ... 119
1. Der Annahmeverzug des Käufers, § 373 HGB ... 119
2. Der Spezifikationskauf, § 375 HGB ... 120
3. Der Fixhandelskauf, § 376 HGB ... 120
II. Besonderheiten beim beiderseitigen Handelskauf ... 121
1. Die Rügeobliegenheit bei Qualitätsmängeln, § 377 HGB ... 121
Fall 15: Kartoffelsalat ... 125
2. Die Aufbewahrungspflicht, § 379 HGB ... 127

■ Übersicht: Rügeobliegenheiten gemäß § 377 HGB ... 128
B. Das Kommissionsgeschäft ... 129
I. Begriff und Bedeutung ... 129
II. Die Rechtsstellung des Kommissionärs ... 129
1. Der Kommissionsvertrag ... 130
2. Das Ausführungsgeschäft ... 131
III. Rechte des Kommittenten an Forderungen aus dem Ausführungsgeschäft ... 132
Fall 16: Ausgerechnet – aufgerechnet ... 132
IV. Zwangsvollstreckung beim Kommissionär ... 136
Fall 17: Pfändungsschutz ... 136

■ Übersicht: Das Kommissionsgeschäft ... 140
C. Das Frachtgeschäft, §§ 407 ff. HGB ... 141
I. Der Frachtvertrag ... 141
II. Die Haftung des Frachtführers ... 142
III. Besonderheiten bei der Beförderung von Umzugsgut und der Beförderung mit verschiedenartigen Beförderungsmitteln ... 143
D. Das Speditionsgeschäft, §§ 453 ff. HGB ... 143
I. Der Begriff des Spediteurs ... 143
II. Rechte und Pflichten des Spediteurs ... 144
E. Das Lagergeschäft, §§ 467 ff. HGB ... 145

**8. Abschnitt: Der Kaufmann im Zivilprozess** ... 145
A. Gerichtsstand ... 145
B. Kammern für Handelssachen ... 146

**Stichwortverzeichnis** ... 147

## LITERATURVERZEICHNIS


| | |
|---|---|
| Bamberger/Roth | Beck´scher Online Kommentar BGB<br>Stand 01.08.2015<br>(zitiert: BeckOK-BGB/Bearbeiter) |
| Baumbach/Hopt | Handelsgesetzbuch<br>36. Auflage, 2014 |
| Brox/Henssler | Handels- und Wertpapierrecht<br>21. Auflage, 2011 |
| Canaris | Handelsrecht<br>24. Auflage, 2006 |
| Ebenroth/Boujong/Joost/<br>Strohn | Handelsgesetzbuch<br>Band 1, §§ 1–342 e (3. Auflage, 2014)<br>Band 2, §§ 343–475 h (3. Auflage, 2015)<br>zitiert: EBJS/Bearbeiter |
| Ensthaler | Gemeinschaftskommentar zum HGB<br>8. Auflage, 2015<br>zitiert: GK/Bearbeiter |
| Giesler/Nauschütt | Franchiserecht,<br>2. Auflage, 2007 |
| Heidelberger Kommentar | Handelsgesetzbuch<br>7. Auflage, 2007<br>zitiert: HK/Bearbeiter |
| Ingerl/Rohnke | Markengesetz<br>3. Auflage, 2010 |
| Koller/Roth/Morck | Handelsgesetzbuch<br>8. Auflage, 2015 |
| Medicus/Petersen | Bürgerliches Recht<br>24. Auflage, 2013 |
| Münchener Kommentar | Bürgerliches Gesetzbuch<br>Band 1: §§ 1–240 (7. Auflage, 2015)<br>Band 3: §§ 433–610 (6. Auflage, 2012)<br>Band 5: §§ 705–853 (6. Auflage, 2013)<br>Band 6: §§ 854–1296 (6. Auflage, 2013)<br>zitiert: MünchKommBGB/Bearbeiter |
| Münchener Kommentar | Handelsgesetzbuch<br>Band 1: §§ 1–104 a (3. Auflage, 2010)<br>Band 5: §§ 343 - 406, CISG (3. Auflage, 2013)<br>Band 7: §§ 407–457 h (3. Auflage 2013)<br>zitiert: MünchKommHGB/Bearbeiter |

| | |
|---|---|
| Musielak/Voit | Zivilprozessordnung,<br>12. Auflage, 2015<br>zitiert: Musielak/Voit/Bearbeiter |
| Oetker | Handelsgesetzbuch, Kommentar<br>4. Auflage, 2015 |
| Palandt | Bürgerliches Gesetzbuch<br>74. Auflage, 2015<br>zitiert: Palandt/Bearbeiter |
| Röhricht/Graf v. Westphalen/ Haas | HGB Kommentar<br>4. Auflage, 2014<br>zitiert: Röhricht/v. Westphalen/Haas/Bearbeiter |
| Schmidt | Handelsrecht<br>5. Auflage, 1999 |
| Staub | Handelsgesetzbuch<br>Großkommentar<br><br>Band 1: Einleitung; §§ 1–47 b<br>5. Auflage, 2009<br><br>Band 2: §§ 48–104<br>5. Auflage, 2008<br><br>Band 4: §§ 343–382<br>4. Auflage, 2004<br><br>Band 6: §§ 383–424<br>4. Auflage, 2004<br><br>Band 7/1: §§ 425–452<br>4. Auflage, 2004<br><br>zitiert: Staub/Bearbeiter |
| Staudinger | J. v. Staudingers Kommentar zum Bürgerlichen Gesetzbuch mit Einführungsgesetz und Nebengesetzen<br><br>Buch 2: Recht der Schuldverhältnisse<br>§§ 433–480 (2013) |