Skript Handelsrecht

Braasch

19. Auflage 2022
ISBN 978-3-86752-805-4
Alpmann Schmidt

HANDELSRECHT

2022

Patrick Braasch
Rechtsanwalt

ALPMANN UND SCHMIDT Juristische Lehrgänge Verlagsges. mbH & Co. KG
48143 Münster, Alter Fischmarkt 8, 48001 Postfach 1169, Telefon (0251) 98109-0
AS-Online: www.alpmann-schmidt.de

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

Zitiervorschlag: Braasch, Handelsrecht, Rn.

Braasch, Patrick
Handelsrecht
19. Auflage 2022
ISBN: 978-3-86752-805-4

Verlag Alpmann und Schmidt Juristische Lehrgänge
Verlagsgesellschaft mbH & Co. KG, Münster

Die Vervielfältigung, insbesondere das Fotokopieren,
ist nicht gestattet (§§ 53, 54 UrhG) und strafbar (§ 106 UrhG).
Im Fall der Zuwiderhandlung wird Strafantrag gestellt.

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

Unterstützen Sie uns bei der Weiterentwicklung unserer Produkte.
Wir freuen uns über Anregungen, Wünsche, Lob oder Kritik an:
feedback@alpmann-schmidt.de.

INHALTSVERZEICHNIS

1. Abschnitt: Überblick 1

2. 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 6
Fall 1: Bürgschaft 8
III. Das Betreiben des Handelsgewerbes 9
B. Die Sonderregelung für Land- und Forstwirte, § 3 HGB 10
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 12
E. Der Scheinkaufmann 13

■ Übersicht: Der Kaufmann 14

3. Abschnitt: Die Handelsfirma – der Name des Kaufmanns 15

A. Begriff und Bedeutung der Firma 15
B. Grundsätze der Firmenbildung 15
I. Die Firmenunterscheidbarkeit 16
1. Eignung zur Kennzeichnung und Unterscheidungskraft 16
a) Eignung zur Kennzeichnung 16
b) Unterscheidungskraft 17
aa) Wortkombinationen mit beschreibenden Angaben 18
bb) Begriffe der Alltagssprache 20
2. Keine Verwechslungsgefahr mit anderen örtlichen Firmen (§ 30 HGB) 20
II. Die Firmenwahrheit 20
1. Verbot irreführender Angaben (§ 18 Abs. 2 HGB) 20
a) Voraussetzungen des § 18 Abs. 2 HGB: 21
b) Beispiele 21
2. Rechtsformzusatz 24
III. Die Firmenbeständigkeit 25
IV. Die Firmeneinheit 26
V. Die Firmenöffentlichkeit 27

■ Übersicht: Firmengrundsätze 28

C. Der Schutz der Firma 29
I. Schutz der Firma nach § 15 MarkenG 30
Fall 2: McDonald's / McChinese 30
II. Anwendbarkeit der §§ 12, 823 BGB, §§ 3 ff. UWG bei Schutzlücken 32
Fall 3: Shell.de 33

beck-shop.de DIE FACHBUCHHANDLUNG

D. Inhaberwechsel und Firmenfortführung ... 34
I. Fortführung der Firma durch den rechtsgeschäftlichen Erwerber ... 35
1. Haftung für die Verbindlichkeiten gemäß § 25 Abs. 1 S. 1 HGB ... 35
a) Handelsgeschäft ... 35
b) Erwerb unter Lebenden ... 35
c) Fortführung des Handelsgeschäfts unter der bisherigen Firma ... 36
aa) Fortführung des Handelsgeschäfts ... 36
bb) Fortführung der Firma ... 37
d) Kein Haftungsausschluss gemäß § 25 Abs. 2 HGB ... 38
e) Rechtsfolge: Haftung für die im Betrieb des Geschäfts begründeten Verbindlichkeiten ... 39
2. Forderungsübergang gemäß § 25 Abs. 1 S. 2 HGB ... 40
Fall 4: Ausgleich ... 41
II. Der Inhaberwechsel kraft Erbfolge ... 44
Fall 5: Nachteilige Erbschaft ... 44
III. „Eintritt" in das Geschäft eines Einzelkaufmanns, § 28 HGB ... 46
1. Analoge Anwendung bei Gründung einer GbR? ... 47
Fall 6: Eintritt in eine Einzelkanzlei ... 47
2. Analoge Anwendung bei Einbringen des Handelsgeschäfts in eine bestehende Gesellschaft? ... 49
Fall 7: Eintritt in bestehende Gesellschaft ... 49

■ Übersicht: Inhaberwechsel und Firmenfortführung ... 51

4. Abschnitt: Die Vertretung des Kaufmanns ... 52
A. Die Prokura ... 52
I. Erteilung der Prokura ... 52
II. Der Umfang der Prokura ... 54
III. Besondere Formen der Prokura ... 55
IV. Das Erlöschen der Prokura ... 57
B. Die Handlungsvollmacht, § 54 HGB ... 57
I. Die Erteilung der Handlungsvollmacht ... 57
II. Besonderheiten der Handlungsvollmacht im Außendienst ... 59
1. Der Abschlussbevollmächtigte im Außendienst ... 59
2. Der Vermittlungsbevollmächtigte im Außendienst ... 60
III. Erlöschen der Handlungsvollmacht ... 60
C. Die Vertretungsmacht von Ladenangestellten, § 56 HGB ... 61
Fall 8: Bar-Kasse ... 62

■ Übersicht: Vertretung des Kaufmanns ... 65

5. Abschnitt: Die selbstständigen Hilfspersonen ... 66
A. Der Handelsvertreter ... 66
I. Der Begriff des Handelsvertreters ... 66
II. Die Ansprüche des Handelsvertreters gegen den Unternehmer ... 67
1. Provisionsansprüche ... 67

beck-shop.de DIE FACHBUCHHANDLUNG

2. Ausgleichsanspruch ... 68
a) Beendigung eines Handelsvertreterverhältnisses ... 69
b) Kein Ausschluss des Anspruchs ... 69
c) § 89 b Abs. 1 S. 1 Nr. 1 HGB ... 70
d) § 89 b Abs. 1 S. 1 Nr. 2 HGB ... 70
e) § 89 b Abs. 2 HGB ... 71
3. Sonstige Ansprüche des Handelsvertreters ... 71
III. Die Pflichten des Handelsvertreters ... 72
IV. Das Verhältnis des Vertreters zu Dritten ... 72
V. Die analoge Anwendung des Handelsvertreterrechts ... 72
1. Der Kommissionsagent ... 73
2. Der Vertragshändler (Eigenhändler) ... 74
3. Der Franchisenehmer ... 75
B. Der Handelsmakler ... 76
I. Begriff ... 76
II. Abgrenzungsfragen ... 77
1. Unterschiede zwischen Handelsmakler und Zivilmakler ... 77
2. Unterschiede zwischen Handelsmakler und Handelsvertreter ... 77
3. Unterschiede zwischen Handelsmakler und Kommissionär ... 78
III. Pflichten des Handelsmaklers ... 78
IV. Rechte des Handelsmaklers ... 79

■ Übersicht: Selbstständige Hilfspersonen des Kaufmanns ... 80

6. Abschnitt: Das Handelsregister und sonstige Rechtsscheintatbestände ... 81
A. Das Handelsregister ... 81
I. Der Zweck des Handelsregisters ... 81
II. Das System des Handelsregisters ... 81
B. Die Publizitätswirkungen des § 15 HGB ... 83
I. Die negative Publizität des Handelsregisters, § 15 Abs. 1 HGB ... 84
1. Die Voraussetzungen und Rechtsfolgen des § 15 Abs. 1 HGB ... 84
a) In das Handelsregister einzutragende Tatsache ... 84
aa) Tatsache ... 84
bb) In das Handelsregister einzutragen ... 84
b) In Angelegenheiten dessen einzutragen, der sich auf sie beruft ... 87
c) Nicht eingetragen und bekannt gemacht ... 87
d) Dem Dritten nicht bekannt ... 87
e) Wirkung im Geschäftsverkehr ... 87
f) Rechtsfolge ... 88
Fall 9: Der beleidigte Prokurist ... 88
2. Teilweise Ausübung des Wahlrechts nach § 15 Abs. 1 HGB? ... 91
Fall 10: Rosinentheorie ... 91
II. Die positive Publizität des Handelsregisters, § 15 Abs. 3 HGB ... 93
1. Einzutragende Tatsache ... 93
2. Unrichtig bekannt gemacht ... 93
3. Keine Kenntnis von der Unrichtigkeit ... 94

beck-shop.de DIE FACHBUCHHANDLUNG

4. Wirkung im Geschäftsverkehr ... 94
5. Zurechenbare Veranlassung der unrichtigen Bekanntmachung ... 94
6. Rechtsfolge ... 95
Fall 11: Gelegenheit macht Diebe ... 95
C. Der Rechtsschein außerhalb des Handelsregisters ... 97
Fall 12: Der Schein trügt ... 97

■ Übersicht: Handelsregister und Rechtsschein ... 101

7. Abschnitt: Die allgemeinen Regeln für Handelsgeschäfte, §§ 343–372 HGB ... 102

A. Das Handelsgeschäft ... 102
I. Begriff des Handelsgeschäfts ... 102
II. Der Handelsbrauch, § 346 HGB ... 103
III. Die Besonderheiten beim Zustandekommen des Handelsgeschäfts ... 104
1. Schweigen auf ein Angebot, § 362 Abs. 1 HGB ... 105
a) Voraussetzungen des § 362 Abs. 1 S. 1 HGB: ... 105
b) Voraussetzungen des § 362 Abs. 1 S. 2 HGB: ... 106
c) Rechtsfolgen des § 362 Abs. 1 HGB: ... 106
2. Das kaufmännische Bestätigungsschreiben ... 106
B. Der Erwerb vom Nichtberechtigten gemäß § 366 HGB ... 107
I. Gutgläubiger Erwerb gemäß § 366 Abs. 1 HGB ... 107
1. Veräußerer ist Kaufmann ... 107
2. Veräußerung einer beweglichen Sache im Betrieb des Handelsgewerbes ... 107
3. Gutgläubigkeit des Erwerbers ... 108
Fall 13: Trau, schau, wem ... 108
II. Lastenfreier Eigentumserwerb gemäß § 366 Abs. 2 HGB ... 111
III. Erwerb eines gesetzlichen Pfandrechts gemäß § 366 Abs. 3 HGB ... 112
IV. Einschränkung des Gutglaubensschutzes beim Eigentumserwerb ... 112
C. Wirksame Abtretung trotz Abtretungsverbots, § 354 a HGB ... 112
I. Auswirkungen des § 354 a Abs. 1 S. 1 HGB auf den Eigentumserwerb des Abkäufers beim verlängerten Eigentumsvorbehalt ... 113
II. Leistung i.S.d. § 354 a Abs. 1 S. 2 HGB ... 114
Fall 14: Vergleich nach Abtretung ... 114
D. Das Kontokorrent ... 115
I. Der Begriff des Kontokorrents ... 115
II. Die Rechtswirkungen des Kontokorrents im Einzelnen ... 116
1. Unselbstständigkeit der in das Kontokorrent eingestellten Forderungen ... 116
2. Verrechnung der Forderungen ... 117
3. Das Saldoanerkenntnis ... 118
4. Pfändbarkeit von Ansprüchen aus einer Bankverbindung ... 119
E. Das kaufmännische Zurückbehaltungsrecht ... 120
F. Sonstige allgemeine Sonderbestimmungen für Handelsgeschäfte ... 122
I. Sorgfalt eines ordentlichen Kaufmanns, § 347 HGB ... 122

II. Entgeltlichkeit kaufmännischen Handelns, §§ 352 ff. HGB 122
III. Leistungszeit 123
IV. Qualität der Leistung, § 360 HGB 123

■ Übersicht: Handelsgeschäfte 124

8. Abschnitt: Die besonderen Handelsgeschäfte 125
A. Der Handelskauf 125
I. Allgemeine Vorschriften über den Handelskauf 126
1. Der Annahmeverzug des Käufers, § 373 HGB 126
a) Hinterlegung, § 373 Abs. 1 HGB 126
b) Selbsthilfeverkauf 126
2. Der Spezifikationskauf, § 375 HGB 127
3. Der Fixhandelskauf, § 376 HGB 128
II. Besonderheiten beim beiderseitigen Handelskauf 128
1. Die Rügeobliegenheit bei Qualitätsmängeln, § 377 HGB 128
a) Beiderseitiger Handelskauf 129
b) Ablieferung 130
c) Keine Arglist des Verkäufers 130
d) Verletzung der Rügeobliegenheit 131
aa) Inhaltliche Anforderungen an die Rüge 131
bb) Rechtzeitigkeit der Rüge 131
e) Rechtsfolge: 132
Fall 15: Kartoffelsalat 133
2. Die Aufbewahrungspflicht, § 379 HGB 135

■ Übersicht: Rügeobliegenheiten gemäß § 377 HGB 136

B. Das Kommissionsgeschäft 137
I. Begriff und Bedeutung 137
II. Die Rechtsstellung des Kommissionärs 137
1. Der Kommissionsvertrag 138
a) Pflichten des Kommissionärs 138
b) Rechte des Kommissionärs 139
2. Das Ausführungsgeschäft 139
III. Rechte des Kommittenten an Forderungen aus dem Ausführungsgeschäft 140
Fall 16: Ausgerechnet – aufgerechnet 140
IV. Zwangsvollstreckung beim Kommissionär 144
Fall 17: Pfändungsschutz 144
C. Das Frachtgeschäft, §§ 407 ff. HGB 149
I. Der Frachtvertrag 149

■ Übersicht: Das Kommissionsgeschäft 148

II. Die Haftung des Frachtführers 150
III. Besonderheiten bei der Beförderung von Umzugsgut und der Beförderung mit verschiedenartigen Beförderungsmitteln 151

beck-shop.de DIE FACHBUCHHANDLUNG

D. Das Speditionsgeschäft, §§ 453 ff. HGB 151
I. Der Begriff des Spediteurs 151
II. Rechte und Pflichten des Spediteurs 152
E. Das Lagergeschäft, §§ 467 ff. HGB 153

9. Abschnitt: Der Kaufmann im Zivilprozess 153
A. Gerichtsstand 153
B. Kammern für Handelssachen 154
C. Schiedsgerichtsbarkeit 155

Stichwortverzeichnis 156

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

LITERATURVERZEICHNIS

Verweise in den Fußnoten auf „RÜ“ und „RÜ2“ beziehen sich auf die Ausbildungszeitschriften von Alpmann Schmidt. Dort werden Urteile so dargestellt, wie sie in den Examensklausuren geprüft werden: in der RechtsprechungsÜbersicht als Gutachten und in der Rechtsprechungs-Übersicht 2 als Urteil/Behördenbescheid/Anwaltsschriftsatz etc.

RÜ-Leser wussten mehr: Immer wieder orientieren sich Examensklausuren an Gerichtsentscheidungen, die zuvor in der RÜ klausurmäßig aufbereitet wurden. Die aktuellsten RÜ-Treffer aus ganz Deutschland finden Sie auf unserer Homepage.

Abonnenten haben Zugriff auf unser digitales RÜ-Archiv.

Baumbach/Hopt	Handelsgesetzbuch 40. Auflage 2021 zitiert: Baumbach/Hopt/Bearbeiter
Canaris	Handelsrecht 24. Auflage 2006
Ebenroth/Boujong/Joost/Strohn	Handelsgesetzbuch Band 1, §§ 1–342e (4. Auflage 2020) Band 2, §§ 343–475h (4. Auflage 2020) zitiert: EBJS/Bearbeiter
Ensthaler	Gemeinschaftskommentar zum HGB 8. Auflage 2015 zitiert: GK/Bearbeiter
Giesler/Nauschütt	Franchiserecht 3. Auflage 2015
Hau/Poseck	Beck´scher Online Kommentar BGB Stand 01.08.2021 zitiert: BeckOK-BGB/Bearbeiter
Heidel/Schall	Handelsgesetzbuch 3. Auflage 2020
Ingerl/Rohnke	Markengesetz 3. Auflage 2010
Koller/Kindler/Roth/Drüen	Handelsgesetzbuch 9. Auflage 2019
Münchener Kommentar	Bürgerliches Gesetzbuch Band 1: §§ 1–240 (9. Auflage 2021) Band 7: §§ 705-853 (8. Auflage 2020) Bank 8: §§ 854-1296 (8. Aufl. 2020) zitiert: MünchKommBGB/Bearbeiter

beckshop.de DIE FACHBUCHHANDLUNG

Münchener Kommentar	Handelsgesetzbuch Band 1: §§ 1–104 a (5. Auflage 2021) Band 5: §§ 343–406, CISG (5. Auflage 2021) Band 7: §§ 407–619 (4. Auflage 2020) zitiert: MünchKommHGB/Bearbeiter
Musielak/Voit	Zivilprozessordnung 18. Auflage 2021 zitiert: Musielak/Voit/Bearbeiter
Oetker	Handelsgesetzbuch, Kommentar 7. Auflage 2021 zitiert: Oetker/Bearbeiter
Palandt	Bürgerliches Gesetzbuch 80. Auflage 2021 zitiert: Palandt/Bearbeiter
Röhricht/Graf v. Westphalen/Haas	HGB Kommentar 5. Auflage 2019 zitiert: Röhricht/v. Westphalen/Haas/Bearbeiter
Schmidt	Handelsrecht 6. Auflage 2014
Staub	Handelsgesetzbuch Großkommentar Band 1: Einleitung; §§ 1–47b 5. Auflage 2009 Band 2: §§ 48–104 5. Auflage 2008 Band 4: §§ 343–382 4. Auflage 2004 Band 9: §§ 373–376, 383–406 5. Auflage 2013 Band 12: §§ 407–424, 436–442 5. Auflage 2014 zitiert: Staub/Bearbeiter
Staudinger	J. v. Staudingers Kommentar zum Bürgerlichen Gesetzbuch mit Einführungsgesetz und Nebengesetzen Buch 2: Recht der Schuldverhältnisse §§ 433–480 (2014)

beck-shop.de DER FACHBUCHHANDLUNG