

# Inhaltsverzeichnis

Vorwort .....	V
Abkürzungsverzeichnis .....	XV
Literaturverzeichnis .....	XIX

## Teil 1. Kurzlehrbuch

<b>§ 1. Einführung .....</b>	<b>1</b>
I. Begriff und Funktion des Handelsrechts .....	1
II. Handelsrecht in der Fallprüfung .....	3
III. Geschichte des Handelsrechts .....	4
<b>§ 2. Kaufmannseigenschaft (§§ 1ff. HGB) .....</b>	<b>5</b>
I. Kaufmann kraft Handelsgewerbes .....	5
1. „Ist-Kaufmann“ = Kaufmann per Gesetz (§ 1 HGB) .....	5
a) Gewerbebetrieb .....	6
b) Erforderlichkeit eines in kaufmännischer Weise eingerichteten Geschäftsbetriebs .....	8
c) Betreiber des Handelsgewerbes .....	9
2. „Kann-Kaufmann“ = Kaufmann kraft freiwilliger Eintragung .....	9
a) Kleingewerbetreibende (§ 2 HGB) .....	10
b) Land- und forstwirtschaftliches Unternehmen (§ 3 HGB) .....	10
c) Vermögensverwaltende Personengesellschaften .....	11
II. Kaufmann kraft Rechtsform (§ 6 HGB) .....	11
III. Kaufmann kraft Eintragung = Fiktivkaufmann (§ 5 HGB) .....	13
IV. Scheinkaufmann kraft tatsächlichen Verhaltens .....	14
<b>§ 3. Firmenrecht (§§ 17 ff. HGB) .....</b>	<b>16</b>
I. Die Firma als Name .....	16
II. Sach-, Personal- und Phantasiefirmen .....	17
III. Firmengrundsätze .....	17
IV. Gebrauch unzulässiger Firmen – Firmenschutz .....	20
V. Angaben auf Geschäftsbriefen .....	21
VI. Einheit von Unternehmen und Firma .....	21
<b>§ 4. Handelsregister .....</b>	<b>21</b>
I. Allgemeine Grundlagen .....	22
II. Publizität des Handelsregisters (§ 15 HGB) .....	23
1. Wirkung richtiger Eintragungen und Bekanntmachungen (§ 15 II HGB) .....	23
2. Positive Publizität .....	24
3. Negative Publizität .....	26
<b>§ 5. Haftung bei Übertragung eines kaufmännischen Unternehmens .....</b>	<b>29</b>
I. Übertragung eines kaufmännischen Unternehmens .....	30
1. Übertragung von Unternehmen und Unternehmensträgern .....	30
2. Der Wechsel des Unternehmensträgers als Rechtsproblem .....	31

II. Unternehmensübertragung mit Firmenfortführung (§ 25 HGB) .....	34
1. Haftung des Erwerbers gegenüber den Altgläubigern .....	34
2. Schutz der Altschuldner bei Zahlung an den Erwerber .....	38
III. Wechsel des Unternehmensträgers von Todes wegen (§ 27 HGB) .....	41
IV. Einbringung in eine neu gegründete oHG/KG (§ 28 HGB) .....	42
<b>§ 6. Stellvertretung und Hilfspersonen im Handelsrecht .....</b>	<b>44</b>
I. Die handelsrechtliche Stellvertretung .....	45
1. Prokura (§§ 48 ff. HGB) .....	45
a) Erteilung der Prokura .....	45
b) Umfang der Prokura .....	47
c) Missbrauch der Vertretungsmacht .....	50
d) Erlöschen der Prokura .....	52
2. Handlungsvollmacht (§ 54 HGB) .....	53
a) Erteilung der Handlungsvollmacht .....	53
b) Gesetzlich vermuteter Umfang der Handlungsvollmacht .....	54
c) Beschränkung des gesetzlich vermuteten Umfangs der Handlungs- vollmacht .....	55
d) Erlöschen der Handlungsvollmacht .....	55
3. Ladenangestellter (§ 56 HGB) .....	55
a) Voraussetzungen der Vertretungsmacht aus § 56 HGB .....	56
b) Umfang der Vertretungsmacht .....	56
c) Keine Bösgläubigkeit des Dritten .....	57
II. Hilfspersonen im Handelsrecht .....	57
<b>§ 7. Handelsgeschäfte .....</b>	<b>57</b>
I. Allgemeine Vorschriften .....	58
1. Begriff des Handelsgeschäfts .....	58
2. Besonderheiten beim Vertragsschluss .....	59
a) Schweigen auf Geschäftsbesorgungsanträge (§ 362 HGB) .....	59
b) Lehre vom kaufmännischen Bestätigungsschreiben .....	60
c) Anfechtbarkeit des Schweigens? .....	62
3. Besonderheiten bei der Bürgschaft .....	63
4. Besonderheiten bei Verfügungsgeschäften .....	64
a) Erweiterter gutgläubiger Erwerb (§ 366 HGB) .....	65
b) Wirkungsbegrenzung beim Abtretungsverbot (§ 354a HGB) .....	66
5. Sonstige Sonderregelungen im HGB .....	68
a) Handelsbräuche (§ 346 HGB) .....	68
b) Sorgfaltsmaßstab im Handelsverkehr (§ 347 HGB) .....	68
c) Keine Herabsetzung von Vertragsstrafen (§ 348 HGB) .....	69
d) Sonderregel zur Formfreiheit (§ 350 HGB) .....	69
e) Verzinsung kaufmännischer Forderungen (§§ 352, 353, 354 II HGB) .....	70
f) Kaufmännisches Zurückbehaltungsrecht (§§ 369 ff. HGB) .....	70
6. Besonderheiten bei der Anwendung der §§ 305 ff. BGB .....	71
II. Handelskauf .....	71
1. Regelungen außerhalb des Gewährleistungsrechts .....	71
2. Ausschluss von Gewährleistungsrechten wegen unterlassener Rüge ....	73
a) Voraussetzungen des § 377 HGB .....	74

aa) Handelskauf im Sinne eines beiderseitigen Handelsgeschäfts .....	74
bb) Ablieferung der Ware .....	74
cc) Mangelhaftigkeit der Ware .....	74
dd) Unterlassung der gebotenen Rüge .....	75
aaa) Differenzierung zwischen offenen und verdeckten Mängeln .....	75
bbb) Anforderungen an die Rüge .....	76
ee) Keine Arglist des Verkäufers .....	77
b) Sonderfälle: Verkaufskette, Durchlieferung, Finanzierungsleasing ...	77
c) Rechtsfolge des § 377 HGB .....	79
<b>§ 8. Das Kontokorrent (§§ 355 ff. HGB) .....</b>	<b>81</b>
I. Einführung .....	81
II. Voraussetzungen .....	82
1. Geschäftsverbindung .....	82
2. Kaufmannseigenschaft .....	82
3. Beidseitigkeit der Ansprüche und Leistungen .....	83
4. Kontokorrentabrede .....	83
a) Einstellung .....	83
b) Verrechnung .....	83
c) Saldierung .....	84
III. Rechtsfolgen .....	84
1. Wirkung der Einstellung ins Kontokorrent .....	84
2. Wirkung der Verrechnung und Feststellung .....	85
3. Saldoanerkennnis: Rechtsnatur und Auswirkungen .....	86
a) Rechtsnatur des Saldoanerkennnisses .....	86
b) Wirkungen des Saldoanerkennnisses .....	87
IV. Pfändung im Rahmen des Kontokorrents .....	87
1. Pfändung einer Einzelforderung .....	87
2. Pfändung des Saldos .....	88
a) Pfändung des Zustellungssaldos .....	88
b) Pfändung des zukünftigen Saldos .....	89
3. Besonderheiten beim Girokonto .....	89
a) Pfändbarkeit des Anspruchs auf Auszahlung von Tagesguthaben ...	89
b) Pfändung des Kontokorrentkredits .....	91
aa) Pfändungsmöglichkeit vor Abruf .....	91
bb) Pfändungsmöglichkeit nach Abruf .....	92
4. Verhältnis der Pfändungen .....	93
V. Beendigung des Kontokorrents .....	93
<b>§ 9. Vertriebsrecht .....</b>	<b>94</b>
I. Allgemeine Grundlagen .....	94
II. Handelsmakler und Handelsvertreter .....	94
1. Gemeinsamkeiten .....	95
2. Handelsmakler .....	95
a) Voraussetzungen des Provisionsanspruchs .....	96
b) Anspruchsgegner des Provisionsanspruchs .....	97
c) Haftung des Maklers für Pflichtverletzungen .....	97
d) Bedeutung der Schlussnote nach § 94 HGB .....	98

3. Handelsvertreter .....	99
a) Der Handelsvertretervertrag .....	100
b) Die wesentlichen Pflichten der Parteien .....	101
c) Der Provisionsanspruch des Handelsvertreters .....	102
aa) Erste Bedingung: Vertrag zwischen Unternehmer und Drittem ...	103
bb) Zweite Bedingung: Ausführung des Vertrags durch den Unternehmer .....	106
cc) Dritte Bedingung: Keine Nichtausführung durch den Dritten .....	107
dd) Umfang des Provisionsanspruchs .....	108
d) Hilfsansprüche zwecks Ermöglichung und Sicherung der Provisionsanspruchsdurchsetzung .....	108
e) Wettbewerbsverbote für Handelsvertreter und Unternehmer .....	108
f) Vertragsbeendigung durch Kündigung .....	109
aa) Ordentliche Kündigung bei Kettenverträgen .....	110
bb) Ordentliche Kündigung bei Laufzeit über fünf Jahre .....	111
g) Ausgleichsanspruch des Handelsvertreters (§ 89b HGB) .....	111
aa) Voraussetzungen des Ausgleichsanspruchs .....	112
bb) Ausschluss des Ausgleichsanspruchs .....	113
cc) Höhe des Ausgleichsanspruchs .....	115
III. Vertragshändler und Franchisenehmer .....	116
1. Gemeinsamkeiten .....	116
2. Vertragshändler .....	117
a) Zweistufigkeit der Vertragskonstruktion .....	118
b) Pflichten der Parteien .....	119
c) Ausgleichsanspruch analog § 89b HGB .....	119
3. Franchisenehmer .....	121
IV. Kommissionär und Kommissionsagent .....	122
1. Gemeinsamkeiten .....	122
2. Kommissionär .....	123
a) Rechtsnatur des Kommissionsvertrages .....	124
b) Pflichten des Kommissionärs .....	124
c) Der Provisionsanspruch des Kommissionärs (§ 396 I HGB) .....	125
d) Aufwendersersatzanspruch des Kommissionärs (§§ 396 II HGB, 675, 670 BGB) .....	126
e) Kommittentenschutz in Insolvenz und Zwangsvollstreckung (§ 392 II HGB) .....	126
f) Wirkung des § 392 II HGB in verschiedenen Aufrechnungs- konstellationen .....	126
aa) Aufrechnung durch den Dritten .....	127
bb) Aufrechnung durch den Kommissionär .....	128
g) Auswirkungen des § 392 II HGB auf Verfügungen des Kommissionärs .....	129
h) Analogie zu § 392 II HGB bei Surrogaten? .....	130
i) Der Eigentumserwerb bei der Einkaufskommission .....	131
k) Besonderheiten im Schadensrecht .....	132
l) Bereicherungsrechtliche Besonderheiten bei Verfügungen über fremdes Gut .....	132
3. Kommissionsagent .....	134

§ 10. Recht des grenzüberschreitenden Handelskaufs .....	134
I. Grundlagen .....	135
1. International Commercial Terms (Incoterms) .....	135
2. United Nations Convention on Contracts for the International Sale of Goods (CISG) – UN-Kaufrecht .....	135
II. Anwendungsvoraussetzungen des UN-Kaufrechts .....	137
1. Kaufvertrag über Ware (Art. 1 I CISG) .....	137
2. Parteiniederlassungen in verschiedenen Staaten (Art. 1 I, II CISG) .....	139
3. Hinreichende Beziehung zu Vertragsstaat(en) (Art. 1 I lit. a, b CISG) ...	140
4. Kein Anwendungsausschluss (Art. 2, 6 CISG) .....	140
III. Regelungsbereich des UN-Kaufrechts .....	141
IV. Allgemeine Bestimmungen des UN-Kaufrechts .....	142
V. Vertragsschlussregelungen .....	145
1. Angebot .....	145
2. Annahme .....	146
VI. Rechte und Pflichten der Parteien im UN-Kaufrecht .....	147
1. Rechtsbehelfe des Käufers bei einer Pflichtverletzung des Verkäufers ..	147
a) Allgemeine Rechtsbehelfsvoraussetzungen .....	148
aa) Pflichtverletzung durch den Verkäufer .....	148
aaa) Richtiger Lieferort .....	148
bbb) Richtige Lieferzeit .....	148
ccc) Vertragsgemäßheit der Ware .....	149
bb) Keine Befreiung des Verkäufers nach Art. 80 CISG .....	152
b) Besondere Rechtsbehelfsvoraussetzungen .....	152
aa) Anspruch auf (Nach-)Erfüllung .....	152
aaa) Keine vorherige Wahl eines unvereinbaren Rechtsbehelfs ...	152
bbb) Anspruch auf Ersatzlieferung .....	153
ccc) Anspruch auf Nachbesserung .....	154
ddd) Alternativität von Ersatzlieferung und Nachbesserung .....	155
eee) Begrenzung des Anspruchs auf Erfüllung in Natur .....	155
bb) Vertragsaufhebung .....	156
aaa) Wesentliche Vertragsverletzung oder Nachfristsetzung .....	156
bbb) Frist zur Vertragsaufhebung .....	157
ccc) Möglichkeit einer Rückgabe der Ware (Art. 82 CISG) .....	157
ddd) Erklärung der Vertragsaufhebung .....	157
cc) Kaufpreisminderung .....	158
dd) Anspruch auf Schadensersatz .....	158
aaa) Ausschluss der Schadensersatzpflicht nach Art. 79 CISG ....	159
bbb) Umfang des Schadensersatzes ohne gleichzeitige Vertragsaufhebung .....	160
ccc) Umfang des Schadensersatzes bei gleichzeitiger Vertragsaufhebung .....	162
ddd) Schadensminderungsobliegenheit (Art. 77 CISG) .....	162
2. Rechtsbehelfe des Verkäufers bei einer Pflichtverletzung des Käufers ..	163
a) Allgemeine Rechtsbehelfsvoraussetzungen .....	163
b) Besondere Rechtsbehelfsvoraussetzungen .....	164
3. Anspruch auf (Fälligkeits-)Zinsen .....	165
4. Pflichten und Rechte bezüglich der Erhaltung der Ware .....	166

## Teil 2. Fälle und Lösungen

<b>§ 11. Fälle zur Kaufmannseigenschaft</b> .....	167
Fall Nr. 1 – Holzhandel .....	167
Fall Nr. 2 – Altstadtkneipe I .....	168
Fall Nr. 3 – Altstadtkneipe II .....	169
Fall Nr. 4 – Rechtsanwalts-GmbH .....	170
Fall Nr. 5 – Der vertrauensselige Nichtkaufmann .....	172
<b>§ 12. Fälle zum Firmenrecht</b> .....	175
Fall Nr. 6 – Auskunft (un)limited .....	175
Fall Nr. 7 – Nachlässigkeit .....	177
Fall Nr. 8 – ESO Tankstelle .....	180
<b>§ 13. Fälle zum Handelsregister</b> .....	182
Fall Nr. 9 – Böse Überraschung .....	182
Fall Nr. 10 – Der ungetreue Prokurist I .....	184
Fall Nr. 11 – Der ungetreue Prokurist II .....	186
Fall Nr. 12 – „Rosinentheorie“ .....	186
<b>§ 14. Fälle zur Haftung bei Übertragung eines kaufmännischen Unternehmens</b> .....	188
Fall Nr. 13 – Partyservice .....	188
Fall Nr. 14 – Metallwarenfabrik .....	189
Fall Nr. 15 – Der ratlose Schuldner .....	191
Fall Nr. 16 – Syntec KG .....	193
<b>§ 15. Fälle zu Stellvertretung und Hilfspersonen</b> .....	194
Fall Nr. 17 – Restkaufgeldgrundschuld .....	194
Fall Nr. 18 – Missbrauch der Vertretungsmacht .....	196
Fall Nr. 19 – Handlungsvollmacht .....	199
Fall Nr. 20 – Ladenangestellter .....	200
<b>§ 16. Fälle zu allgemeinen Vorschriften über Handelsgeschäfte</b> .....	202
Fall Nr. 21 – Pommes frites .....	202
Fall Nr. 22 – Partnerschaftsvermittlung .....	204
Fall Nr. 23 – Der eigenmächtige Einzelhändler .....	206
Fall Nr. 24 – Der eigenmächtige Vermittlungsvertreter .....	209
<b>§ 17. Fälle zum Handelskauf</b> .....	212
Fall Nr. 25a – Erbsen .....	212
Fall Nr. 25b – Kaviar .....	213
Fall Nr. 25c – Computer .....	214
Fall Nr. 26 – Betonpumpe .....	216
Fall Nr. 27 – Solarmodul .....	218
Fall Nr. 28 – Verbrauchsgüterkauf .....	223
Fall Nr. 29 – Doppelmangel .....	225

Hinweis zu den Fällen und Lösungen auf CD .....	228
<b>§ 18. Fälle zum Kontokorrent .....</b>	<b>229</b>
Fall Nr. 30 – Verlängerter Eigentumsvorbehalt und Kontokorrent .....	229
Fall Nr. 31 – Tilgung beim Kontokorrent .....	233
Fall Nr. 32 – Ersatzaussonderung .....	234
Fall Nr. 33 – Sicherheiten im Kontokorrent .....	238
<b>§ 19. Fälle zum Handelsvertreter und Vertragshändler .....</b>	<b>240</b>
Fall Nr. 34 – Provision .....	240
Fall Nr. 35 – Wettbewerbsverbot .....	258
Fall Nr. 36 – Rasches Ende .....	262
Fall Nr. 37 – Ausgleichende Gerechtigkeit .....	266
Fall Nr. 38 – Vertragshändler .....	270
<b>§ 20. Fälle zum Kommissionär .....</b>	<b>276</b>
Fall Nr. 39 – Krawatten-Krawall .....	276
Fall Nr. 40 – Der kleine Unterschied .....	279
Fall Nr. 41 – Halskette I .....	280
Fall Nr. 42 – Halskette II .....	282
Fall Nr. 43 – Kommode in Kommission .....	283
Fall Nr. 44 – Bild in Flammen .....	290
<b>§ 21. Fälle zu Anwendbarkeit und Regelungsbereich des UN-Kaufrechts .....</b>	<b>296</b>
Fall Nr. 45 – Kaufvertrag .....	296
Fall Nr. 46 – Kanada oder Kalifornien? .....	300
Fall Nr. 47 – Rechtswahl mit Tücken .....	301
Fall Nr. 48 – Todesfall beim Abnehmer des Käufers .....	303
<b>§ 22. Fälle zu den Vertragsschlussregelungen des UN-Kaufrechts .....</b>	<b>304</b>
Fall Nr. 49 – „Kostenloser“ Flugzeugmotor .....	304
Fall Nr. 50 – Battle of forms .....	306
<b>§ 23. Fälle zu Rechten und Pflichten der Parteien im UN-Kaufrecht .....</b>	<b>309</b>
Fall Nr. 51 – Neuseeländische Muscheln .....	309
Fall Nr. 52 – Gefrorener Käse .....	310
Fall Nr. 53 – Stahlbleche .....	312
Fall Nr. 54 – Verspätetes Akkreditiv .....	314
Fall Nr. 55 – Kobaltsulfat I .....	316
Fall Nr. 56 – Kobaltsulfat II .....	318
Fall Nr. 57 – Kobaltsulfat III .....	319
Fall Nr. 58 – Schuhe .....	320
Fall Nr. 59 – Fassadenelemente .....	321
Fall Nr. 60 – Weintrauben .....	323
Fall Nr. 61 – Rebwachs .....	325
Stichwortverzeichnis .....	327