

Inhaltsverzeichnis

| | |
|-----------------------------|-----|
| Vorwort | V |
| Abkürzungsverzeichnis | XV |
| Literaturverzeichnis | XIX |

Teil 1. Kurzlehrbuch

| | |
|---|----|
| § 1. Einführung | 1 |
| I. Begriff und Funktion des Handelsrechts | 1 |
| II. Handelsrecht in der Fallprüfung | 3 |
| III. Geschichte des Handelsrechts | 4 |
| § 2. Kaufmannseigenschaft (§§ 1 ff. HGB) | 5 |
| 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 | 10 |
| a) Kleingewerbetreibende (§ 2 HGB) | 10 |
| b) Land- und forstwirtschaftliches Unternehmen (§ 3 HGB) | 10 |
| c) Vermögensverwaltende Personengesellschaften | 11 |
| II. Handelsgesellschaften und Formkaufleute (§ 6 HGB) | 12 |
| III. Kaufmann kraft Eintragung = Fiktivkaufmann (§ 5 HGB) | 15 |
| IV. Scheinkaufmann kraft tatsächlichen Verhaltens | 15 |
| § 3. Firmenrecht (§§ 17 ff. HGB) | 18 |
| I. Die Firma als Name | 18 |
| II. Sach-, Personal- und Phantasiefirmen | 19 |
| III. Firmengrundsätze | 19 |
| IV. Gebrauch unzulässiger Firmen – Firmenschutz | 23 |
| V. Angaben auf Geschäftsbriefen | 23 |
| VI. Einheit von Unternehmen und Firma | 24 |
| § 4. Handelsregister | 24 |
| I. Allgemeine Grundlagen | 24 |
| II. Publizität des Handelsregisters (§ 15 HGB) | 26 |
| 1. Wirkung richtiger Eintragungen und Bekanntmachungen (§ 15 II HGB) | 26 |
| 2. Positive Publizität | 27 |
| 3. Negative Publizität | 30 |
| § 5. Haftung bei Übertragung eines kaufmännischen Unternehmens | 35 |
| I. Übertragung eines kaufmännischen Unternehmens | 35 |
| 1. Übertragung von Unternehmen und Unternehmensträgern | 35 |
| 2. Der Wechsel des Unternehmensträgers als Rechtsproblem | 36 |

| | |
|--|-----------|
| II. Unternehmensübertragung mit Firmenfortführung (§ 25 HGB) | 39 |
| 1. Haftung des Erwerbers gegenüber den Altgläubigern | 40 |
| 2. Schutz der Altschuldner bei Zahlung an den Erwerber | 43 |
| III. Wechsel des Unternehmensträgers von Todes wegen (§ 27 HGB) | 46 |
| IV. Einbringung in eine neu gegründete oHG/KG (§ 28 HGB) | 47 |
| § 6. Stellvertretung und Hilfspersonen im Handelsrecht | 50 |
| I. Die handelsrechtliche Stellvertretung | 50 |
| 1. Prokura (§§ 48 ff. HGB) | 50 |
| a) Erteilung der Prokura | 51 |
| b) Umfang der Prokura | 52 |
| c) Missbrauch der Vertretungsmacht | 55 |
| d) Erlöschen der Prokura | 57 |
| 2. Handlungsvollmacht (§ 54 HGB) | 58 |
| a) Erteilung der Handlungsvollmacht | 58 |
| b) Gesetzlich vermuteter Umfang der Handlungsvollmacht | 59 |
| c) Beschränkung des gesetzlich vermuteten Umfangs der Handlungsvollmacht | 60 |
| d) Erlöschen der Handlungsvollmacht | 61 |
| 3. Ladenangestellter (§ 56 HGB) | 61 |
| a) Voraussetzungen der Vertretungsmacht aus § 56 HGB | 61 |
| b) Umfang der Vertretungsmacht | 62 |
| c) Keine Bösgläubigkeit des Dritten | 62 |
| II. Hilfspersonen im Handelsrecht | 62 |
| § 7. Handelsgeschäfte | 63 |
| I. Allgemeine Vorschriften | 63 |
| 1. Begriff des Handelsgeschäfts | 63 |
| 2. Besonderheiten beim Vertragsschluss | 65 |
| a) Schweigen auf Geschäftsbesorgungsanträge (§ 362 HGB) | 65 |
| b) Lehre vom kaufmännischen Bestätigungsschreiben | 66 |
| c) Anfechtbarkeit des Schweigens? | 68 |
| 3. Besonderheiten bei der Bürgschaft | 69 |
| 4. Besonderheiten bei Verfügungsgeschäften | 70 |
| a) Erweiterter gutgläubiger Erwerb (§ 366 HGB) | 71 |
| b) Wirkungsbegrenzung beim Abtretungsverbot (§ 354a HGB) | 72 |
| 5. Sonstige Sonderregelungen im HGB | 74 |
| a) Handelsbräuche (§ 346 HGB) | 74 |
| b) Sorgfaltsmaßstab im Handelsverkehr (§ 347 HGB) | 74 |
| c) Keine Herabsetzung von Vertragsstrafen (§ 348 HGB) | 75 |
| d) Sonderregel zur Formfreiheit (§ 350 HGB) | 75 |
| e) Verzinsung kaufmännischer Forderungen (§§ 352, 353, 354 II HGB) | 76 |
| f) Kaufmännisches Zurückbehaltungsrecht (§§ 369 ff. HGB) | 77 |
| 6. Besonderheiten bei der Anwendung der §§ 305 ff. BGB | 77 |
| II. Handelskauf | 78 |
| 1. Regelungen außerhalb des Gewährleistungsrechts | 78 |
| 2. Ausschluss von Gewährleistungsrechten wegen unterlassener Rüge | 80 |
| a) Voraussetzungen des § 377 HGB | 81 |

| | |
|---|------------|
| aa) Handelskauf im Sinne eines beiderseitigen Handelsgeschäfts | 81 |
| bb) Ablieferung der Ware | 81 |
| cc) Mangelhaftigkeit der Ware | 81 |
| dd) Unterlassung der gebotenen Rüge | 82 |
| aaa) Differenzierung zwischen offenen und verdeckten Mängeln | 82 |
| bbb) Anforderungen an die Rüge | 83 |
| ee) Keine Arglist des Verkäufers | 85 |
| b) Sonderfälle: Verkaufskette, Durchlieferung, Finanzierungsleasing ... | 85 |
| c) Rechtsfolge des § 377 HGB | 87 |
| | |
| § 8. Das Kontokorrent (§§ 355 ff. HGB) | 89 |
| I. Einführung | 89 |
| II. Voraussetzungen | 90 |
| 1. Geschäftsverbindung | 90 |
| 2. Kaufmannseigenschaft | 90 |
| 3. Beidseitigkeit der Ansprüche und Leistungen | 91 |
| 4. Kontokorrentabrede | 91 |
| a) Einstellung | 91 |
| b) Verrechnung | 91 |
| c) Saldierung | 92 |
| III. Rechtsfolgen | 92 |
| 1. Wirkung der Einstellung ins Kontokorrent | 92 |
| 2. Wirkung der Verrechnung und Feststellung | 93 |
| 3. Saldoanerkennnis: Rechtsnatur und Auswirkungen | 94 |
| a) Rechtsnatur des Saldoanerkennnisses | 94 |
| b) Wirkungen des Saldoanerkennnisses | 95 |
| IV. Pfändung im Rahmen des Kontokorrents | 96 |
| 1. Pfändung einer Einzelforderung | 96 |
| 2. Pfändung des Saldos | 96 |
| a) Pfändung des Zustellungssaldos | 96 |
| b) Pfändung des zukünftigen Saldos | 97 |
| 3. Besonderheiten beim Girokonto | 98 |
| a) Pfändbarkeit des Anspruchs auf Auszahlung von Tagesguthaben ... | 98 |
| b) Pfändung des Kontokorrentkredits | 99 |
| aa) Pfändungsmöglichkeit vor Abruf | 99 |
| bb) Pfändungsmöglichkeit nach Abruf | 100 |
| 4. Verhältnis der Pfändungen | 101 |
| V. Beendigung des Kontokorrents | 102 |
| | |
| § 9. Vertriebsrecht | 102 |
| I. Allgemeine Grundlagen | 102 |
| II. Handelsmakler und Handelsvertreter | 103 |
| 1. Gemeinsamkeiten | 103 |
| 2. Handelsmakler | 103 |
| a) Voraussetzungen des Provisionsanspruchs | 104 |
| b) Anspruchsgegner des Provisionsanspruchs | 105 |
| c) Haftung des Maklers für Pflichtverletzungen | 106 |
| d) Bedeutung der Schlussnote nach § 94 HGB | 106 |

| | |
|--|-----|
| 3. Handelsvertreter | 107 |
| a) Der Handelsvertretervertrag | 108 |
| b) Die wesentlichen Pflichten der Parteien | 109 |
| c) Der Provisionsanspruch des Handelsvertreters | 111 |
| aa) Erste Bedingung: Vertrag zwischen Unternehmer und Drittem ... | 111 |
| bb) Zweite Bedingung: Ausführung des Vertrags durch den Unternehmer | 115 |
| cc) Dritte Bedingung: Keine Nichtausführung durch den Dritten | 115 |
| dd) Umfang des Provisionsanspruchs | 116 |
| d) Hilfsansprüche zwecks Ermöglichung und Sicherung der Provisionsanspruchsdurchsetzung | 116 |
| e) Wettbewerbsverbote für Handelsvertreter und Unternehmer | 117 |
| f) Vertragsbeendigung durch Kündigung | 117 |
| aa) Ordentliche Kündigung bei Kettenverträgen | 118 |
| bb) Ordentliche Kündigung bei Laufzeit über fünf Jahre | 119 |
| g) Ausgleichsanspruch des Handelsvertreters (§ 89b HGB) | 120 |
| aa) Voraussetzungen des Ausgleichsanspruchs | 120 |
| bb) Ausschluss des Ausgleichsanspruchs | 122 |
| cc) Höhe des Ausgleichsanspruchs | 124 |
| dd) Vertragliche Begrenzungen des Anspruchs/Ausschlussfrist | 125 |
| III. Vertragshändler und Franchisenehmer | 125 |
| 1. Gemeinsamkeiten | 125 |
| 2. Vertragshändler | 126 |
| a) Zweistufigkeit der Vertragskonstruktion | 128 |
| b) Pflichten der Parteien | 128 |
| c) Ausgleichsanspruch analog § 89b HGB | 129 |
| 3. Franchisenehmer | 131 |
| IV. Kommissionär und Kommissionsagent | 132 |
| 1. Gemeinsamkeiten | 133 |
| 2. Kommissionär | 134 |
| a) Rechtsnatur des Kommissionsvertrages | 134 |
| b) Pflichten des Kommissionärs | 135 |
| c) Der Provisionsanspruch des Kommissionärs (§ 396 I HGB) | 135 |
| d) Aufwendungsersatzanspruch des Kommissionärs (§§ 396 II HGB, 675, 670 BGB) | 136 |
| e) Kommittentenschutz in Insolvenz und Zwangsvollstreckung (§ 392 II HGB) | 136 |
| f) Wirkung des § 392 II HGB in verschiedenen Aufrechnungs- konstellationen | 137 |
| aa) Aufrechnung durch den Dritten | 137 |
| bb) Aufrechnung durch den Kommissionär | 138 |
| g) Auswirkungen des § 392 II HGB auf Verfügungen des Kommissionärs | 139 |
| h) Analogie zu § 392 II HGB bei Surrogaten? | 140 |
| i) Der Eigentumserwerb bei der Einkaufskommission | 141 |
| k) Besonderheiten im Schadensrecht | 142 |
| l) Bereicherungsrechtliche Besonderheiten bei Verfügungen über fremdes Gut | 143 |
| 3. Kommissionsagent | 144 |

| | |
|--|-----|
| § 10. Recht des grenzüberschreitenden Handelskaufs | 145 |
| I. Grundlagen | 145 |
| 1. International Commercial Terms (Incoterms) | 146 |
| 2. United Nations Convention on Contracts for the International Sale of Goods (CISG) – UN-Kaufrecht | 146 |
| II. Anwendungsvoraussetzungen des UN-Kaufrechts | 148 |
| 1. Kaufvertrag über Ware (Art. 1 I CISG) | 148 |
| 2. Parteiniederlassungen in verschiedenen Staaten (Art. 1 I, II CISG) | 150 |
| 3. Hinreichende Beziehung zu Vertragsstaat(en) (Art. 1 I lit. a, b CISG) ... | 151 |
| 4. Kein Anwendungsausschluss (Art. 2, 6 CISG) | 151 |
| III. Regelungsbereich des UN-Kaufrechts | 152 |
| IV. Allgemeine Bestimmungen des UN-Kaufrechts | 153 |
| V. Vertragsschlussregelungen | 156 |
| 1. Angebot | 156 |
| 2. Annahme | 157 |
| VI. Rechte und Pflichten der Parteien im UN-Kaufrecht | 158 |
| 1. Rechtsbehelfe des Käufers bei einer Pflichtverletzung des Verkäufers .. | 159 |
| a) Allgemeine Rechtsbehelfsvoraussetzungen | 159 |
| aa) Pflichtverletzung durch den Verkäufer | 159 |
| aaa) Richtiger Lieferort | 159 |
| bbb) Richtige Lieferzeit | 160 |
| ccc) Vertragsgemäßheit der Ware | 160 |
| bb) Keine Befreiung des Verkäufers nach Art. 80 CISG | 163 |
| b) Besondere Rechtsbehelfsvoraussetzungen | 163 |
| aa) Anspruch auf (Nach-)Erfüllung | 163 |
| aaa) Keine vorherige Wahl eines unvereinbaren Rechtsbehelfs ... | 163 |
| bbb) Anspruch auf Ersatzlieferung | 164 |
| ccc) Anspruch auf Nachbesserung | 165 |
| ddd) Alternativität von Ersatzlieferung und Nachbesserung | 166 |
| eee) Begrenzung des Anspruchs auf Erfüllung in Natur | 166 |
| bb) Vertragsaufhebung | 167 |
| aaa) Wesentliche Vertragsverletzung oder Nachfristsetzung | 167 |
| bbb) Frist zur Vertragsaufhebung | 168 |
| ccc) Möglichkeit einer Rückgabe der Ware (Art. 82 CISG) | 168 |
| ddd) Erklärung der Vertragsaufhebung | 168 |
| cc) Kaufpreisminderung | 169 |
| dd) Anspruch auf Schadensersatz | 170 |
| aaa) Ausschluss der Schadensersatzpflicht nach Art. 79 CISG ... | 170 |
| bbb) Umfang des Schadensersatzes ohne gleichzeitige Vertragsaufhebung | 171 |
| ccc) Umfang des Schadensersatzes bei gleichzeitiger Vertragsaufhebung | 173 |
| ddd) Schadensminderungsobliegenheit (Art. 77 CISG) | 173 |
| 2. Rechtsbehelfe des Verkäufers bei einer Pflichtverletzung des Käufers .. | 174 |
| a) Allgemeine Rechtsbehelfsvoraussetzungen | 174 |
| b) Besondere Rechtsbehelfsvoraussetzungen | 176 |
| 3. Anspruch auf (Fälligkeits-)Zinsen | 176 |
| 4. Pflichten und Rechte bezüglich der Erhaltung der Ware | 177 |

Teil 2. Fälle und Lösungen

| | |
|--|-----|
| § 11. Fälle zur Kaufmannseigenschaft | 179 |
| Fall Nr. 1 – Holzhandel | 179 |
| Fall Nr. 2 – Altstadtkneipe I | 180 |
| Fall Nr. 3 – Altstadtkneipe II | 181 |
| Fall Nr. 4 – Rechtsanwalts-GmbH | 182 |
| Fall Nr. 5 – Der vertrauensselige Nichtkaufmann | 184 |
| § 12. Fälle zum Firmenrecht | 188 |
| Fall Nr. 6 – Auskunft (un)limited | 188 |
| Fall Nr. 7 – Nachlässigkeit | 190 |
| Fall Nr. 8 – ESO Tankstelle | 193 |
| § 13. Fälle zum Handelsregister | 195 |
| Fall Nr. 9 – Böse Überraschung | 195 |
| Fall Nr. 10 – Der ungetreue Prokurist I | 197 |
| Fall Nr. 11 – Der ungetreue Prokurist II | 199 |
| Fall Nr. 12 – „Rosinentheorie“ | 199 |
| § 14. Fälle zur Haftung bei Übertragung eines kaufmännischen Unternehmens | 202 |
| Fall Nr. 13 – Partyservice | 202 |
| Fall Nr. 14 – Metallwarenfabrik | 203 |
| Fall Nr. 15 – Der ratlose Schuldner | 205 |
| Fall Nr. 16 – Syntec KG | 207 |
| § 15. Fälle zu Stellvertretung und Hilfspersonen | 208 |
| Fall Nr. 17 – Restkaufgeldgrundschuld | 208 |
| Fall Nr. 18 – Missbrauch der Vertretungsmacht | 210 |
| Fall Nr. 19 – Handlungsvollmacht | 213 |
| Fall Nr. 20 – Ladenangestellter | 214 |
| § 16. Fälle zu allgemeinen Vorschriften über Handelsgeschäfte | 216 |
| Fall Nr. 21 – Pommes frites | 216 |
| Fall Nr. 22 – Partnerschaftsvermittlung | 218 |
| Fall Nr. 23 – Der eigenmächtige Einzelhändler | 220 |
| Fall Nr. 24 – Der eigenmächtige Vermittlungsvertreter | 223 |
| § 17. Fälle zum Handelskauf | 226 |
| Fall Nr. 25a – Erbsen | 226 |
| Fall Nr. 25b – Kaviar | 227 |
| Fall Nr. 25c – Computer | 229 |
| Fall Nr. 26 – Betonpumpe | 230 |
| Fall Nr. 27 – Solarmodul | 233 |
| Fall Nr. 28 – Lieferkette | 237 |
| Fall Nr. 29 – Doppelmangel | 239 |

| | |
|--|-----|
| Hinweis zu den Fällen und Lösungen in der Download-Datei | 242 |
| § 18. Fälle zum Kontokorrent | 243 |
| Fall Nr. 30 – Verlängerter Eigentumsvorbehalt und Kontokorrent | 243 |
| Fall Nr. 31 – Tilgung beim Kontokorrent | 247 |
| Fall Nr. 32 – Ersatzaussonderung | 248 |
| Fall Nr. 33 – Sicherheiten im Kontokorrent | 252 |
| § 19. Fälle zum Handelsvertreter und Vertragshändler | 254 |
| Fall Nr. 34 – Provision | 254 |
| Fall Nr. 35 – Wettbewerbsverbot | 273 |
| Fall Nr. 36 – Rasches Ende | 277 |
| Fall Nr. 37 – Ausgleichende Gerechtigkeit | 281 |
| Fall Nr. 38 – Vertragshändler | 285 |
| § 20. Fälle zum Kommissionär | 291 |
| Fall Nr. 39 – Krawatten-Krawall | 291 |
| Fall Nr. 40 – Der kleine Unterschied | 294 |
| Fall Nr. 41 – Halskette I | 296 |
| Fall Nr. 42 – Halskette II | 297 |
| Fall Nr. 43 – Kommode in Kommission | 298 |
| Fall Nr. 44 – Bild in Flammen | 305 |
| § 21. Fälle zu Anwendbarkeit und Regelungsbereich des UN-Kaufrechts | 311 |
| Fall Nr. 45 – Kaufvertrag | 311 |
| Fall Nr. 46 – Kanada oder Kalifornien? | 315 |
| Fall Nr. 47 – Rechtswahl mit Tücken | 316 |
| Fall Nr. 48 – Todesfall beim Abnehmer des Käufers | 318 |
| § 22. Fälle zu den Vertragsschlussregelungen des UN-Kaufrechts | 319 |
| Fall Nr. 49 – „Kostenloser“ Flugzeugmotor | 319 |
| Fall Nr. 50 – Battle of forms | 321 |
| § 23. Fälle zu Rechten und Pflichten der Parteien im UN-Kaufrecht | 324 |
| Fall Nr. 51 – Neuseeländische Muscheln | 324 |
| Fall Nr. 52 – Gefrorener Käse | 325 |
| Fall Nr. 53 – Stahlbleche | 327 |
| Fall Nr. 54 – Verspätetes Akkreditiv | 329 |
| Fall Nr. 55 – Kobaltsulfat I | 331 |
| Fall Nr. 56 – Kobaltsulfat II | 333 |
| Fall Nr. 57 – Kobaltsulfat III | 334 |
| Fall Nr. 58 – Schuhe | 335 |
| Fall Nr. 59 – Fassadenelemente | 336 |
| Fall Nr. 60 – Weintrauben | 338 |
| Fall Nr. 61 – Rebwachs | 340 |
| Stichwortverzeichnis | 343 |