

Basiswissen Handels- und Gesellschaftsrecht

Haack

3. Auflage 2021
ISBN 978-3-86752-749-1
Alpmann Schmidt

schnell und portofrei erhältlich bei
beck-shop.de

Die Online-Fachbuchhandlung beck-shop.de steht für Kompetenz aus Tradition. Sie gründet auf über 250 Jahre juristische Fachbuch-Erfahrung durch die Verlage C.H.BECK und Franz Vahlen.

beck-shop.de hält Fachinformationen in allen gängigen Medienformaten bereit: über 12 Millionen Bücher, eBooks, Loseblattwerke, Zeitschriften, DVDs, Online-Datenbanken und Seminare. Besonders geschätzt wird beck-shop.de für sein

umfassendes Spezialsortiment im Bereich Recht, Steuern und Wirtschaft mit rund 700.000 lieferbaren Fachbuchtiteln.

Basiswissen

Handels- und Gesellschaftsrecht

2021



Claudia Haack
Rechtsanwältin und Repetitorin

ALPMANN UND SCHMIDT Juristische Lehrgänge Verlagsges. mbH & Co. KG
48149 Münster, Alter Fischmarkt 8, 48001 Postfach 1169, Telefon (0251) 98109-0
AS-Online: www.alpmann-schmidt.de

**Haack, Claudia
Basiswissen
Handels- und Gesellschaftsrecht**

3. Auflage 2021

ISBN: 978-3-86752-749-1

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.

Unterstützen Sie uns bei der Weiterentwicklung unserer Produkte.

Wir freuen uns über Anregungen, Wünsche, Lob oder Kritik an:

feedback@alpmann-schmidt.de

1. Teil: Handelsrecht	1
1. Abschnitt: Kaufmann	1
A. Kaufmann kraft Betrieb eines Handelsgewerbes	3
I. Gewerbe	3
1. Nach außen erkennbare Tätigkeit	3
2. Erlaubte Tätigkeit	3
3. Selbstständigkeit	4
4. Planmäßig auf gewisse Dauer	4
5. Gewinnerzielungsabsicht	4
6. Keine freiberufliche, wissenschaftliche oder künstlerische Tätigkeit	5
II. Handelsgewerbe i.S.v. §§ 1 Abs. 2 ff. HGB	5
1. Handelsgewerbe i.S.v. § 1 Abs. 2 HGB	5
2. Handelsgewerbe i.S.v. § 2 HGB	6
3. Handelsgewerbe i.S.v. § 3 HGB	7
4. Handelsgewerbe i.S.v. § 5 HGB	8
III. Betreiber des Handelsgewerbes	8
B. Kaufmann kraft Rechtsform	9
C. Kaufmann kraft Rechtsschein	9
■ Check: Kaufmannseigenschaft	10
2. Abschnitt: Die Handelsfirma	11
A. Firmenführungsrecht	11
I. Begriff	11
II. Grundsätze der Firmenbildung	11
1. Firmenwahrheit	11
2. Firmeneinheit	11
3. Firmenunterscheidbarkeit	11
4. Firmenöffentlichkeit	12
5. Firmenbeständigkeit	12
III. Firmenschutz	12
B. Inhaberwechsel und Firmenfortführung, §§ 25–28 HGB	13
I. Inhaberwechsel kraft Rechtsgeschäft, § 25 HGB	14
1. Haftung des Erwerbers, § 25 Abs. 1 S. 1 HGB	14
a) Voraussetzungen des § 25 Abs. 1 S. 1 HGB	14
b) Rechtsfolge des § 25 Abs. 1 S. 1 HGB	16
2. Abtretungsfiktion, § 25 Abs. 1 S. 2 HGB	17
a) Voraussetzungen des § 25 Abs. 1 S. 2 HGB	17

b) Rechtsfolge des § 25 Abs. 1 S. 2 HGB	18
II. Inhaberwechsel kraft Erbfolge, § 27 HGB	19
1. Haftung nach erbrechtlichen Regeln, § 1967 BGB ...	19
2. Haftung nach handelsrechtlichen Regeln, § 27 HGB	20
a) Voraussetzungen des § 27 Abs. 1 HGB	20
b) Rechtsfolge des § 27 Abs. 1 HGB	22
III. „Eintritt“ in das Geschäft eines Einzelkaufmanns, § 28 HGB	23
1. Haftung der Gesellschaft, § 28 Abs. 1 S. 1 HGB	23
a) Voraussetzungen des § 28 Abs. 1 S. 1 HGB	23
b) Rechtsfolge des § 28 Abs. 1 S. 1 HGB	24
2. Abtretungsfiktion, § 28 Abs. 1 S. 2 HGB	25
■ Check: Inhaberwechsel.....	26
3. Abschnitt: Vertretung des Kaufmanns	27
A. Prokura, §§ 48 ff. HGB	27
I. Erteilung	27
II. Umfang der Prokura	28
III. Besondere Formen der Prokura	30
IV. Erlöschen der Prokura	30
B. Handlungsvollmacht, §§ 54 ff. HGB	31
I. Erteilung der Handlungsvollmacht	31
II. Umfang der Handlungsvollmacht	31
III. Erlöschen der Handlungsvollmacht	32
C. Vertretungsmacht des Ladenangestellten, § 56 HGB	33
I. Voraussetzungen des § 56 HGB	33
II. Rechtsfolge des § 56 HGB	34
■ Check: Vertretung des Kaufmanns	35
4. Abschnitt: Handelsregister und sonstige Rechtsscheinstatbestände	36
A. Das Handelsregister	36
I. Zweck des Handelsregisters	36
II. System des Handelsregisters	36
B. Publizitätswirkungen des § 15 HGB	37
I. Negative Publizität, § 15 Abs. 1 HGB	37
1. Voraussetzungen des § 15 Abs. 1 HGB	38
a) Eintragungspflichtige Tatsache	38
b) Keine Eintragung und/oder keine Bekanntmachung	41

c) Keine (positive) Kenntnis des Dritten	41
d) Tatsache muss in Angelegenheiten dessen einzutragen sein, der sich sonst darauf berufen könnte	41
e) Vorgang im Geschäftsverkehr	41
2. Rechtsfolge des § 15 Abs. 1 HGB	42
II. Positive Publizität gemäß § 15 Abs. 2 HGB	43
1. Voraussetzungen des § 15 Abs. 2 HGB	43
a) Eintragungspflichtige Tatsache	43
b) Korrekte Eintragung und Bekanntmachung	43
c) Ablauf der Schonfrist oder Bösgläubigkeit des Dritten	44
d) Vorgang im Geschäftsverkehr	44
2. Rechtsfolge des § 15 Abs. 2 HGB	44
III. Positive Publizität gemäß § 15 Abs. 3 HGB	45
1. Voraussetzungen des § 15 Abs. 3 HGB	45
a) Eintragungspflichtige Tatsache	45
b) Unrichtige Bekanntmachung	45
c) Keine (positive) Kenntnis des Dritten von der Unrichtigkeit der Tatsache	46
d) Vorgang im Geschäftsverkehr	46
e) Str., ob weitere Voraussetzung erforderlich	46
2. Rechtsfolge	47
C. Allgemeine Rechtsscheinhaftung	48
I. Voraussetzungen	48
II. Rechtsfolge	49
■ Check: Publizitätswirkung des § 15 HGB	50
5. Abschnitt: Allgemeine Regeln für Handelsgeschäfte, §§ 343–372 HGB	51
A. Das Handelsgeschäft	51
I. Begriff des Handelsgeschäfts	51
1. Geschäft	51
2. Kaufmann	51
3. Betriebszugehörigkeit	52
II. Arten von Handelsgeschäften	52
B. Sonderregeln für alle Handelsgeschäfte	52
I. Sorgfalt eines ordentlichen Kaufmanns, § 347 HGB	53
II. Vertragsstrafe, § 348 HGB	54
III. Kaufmännische Bürgschaft, §§ 349, 350 HGB	54

IV.	Entgeltlichkeit kaufmännischen Handelns, §§ 352, 353 HGB	54
V.	Wirksamkeit der Abtretung einer Geldforderung, § 354 a HGB	55
VI.	Kontokorrent, §§ 355 ff. HGB	55
1.	Voraussetzungen des § 355 Abs. 1 HGB	56
a)	Kaufmannseigenschaft	56
b)	Geschäftsverbindung, aus der beiderseitige Forderungen entstehen	56
c)	Verrechnungsabrede	56
2.	Rechtsfolge	56
VII.	Qualität der Leistung, § 360 HGB	57
VIII.	Schweigen auf ein Angebot	57
1.	Das kaufmännische Bestätigungsschreiben	57
2.	Schweigen auf ein Angebot zur Geschäftsbesorgung, § 362 HGB	58
a)	Voraussetzungen des § 362 HGB	58
b)	Rechtsfolge des § 362 Abs. 1 HGB	60
IX.	Erwerb vom Nichtberechtigten, § 366 HGB	60
1.	Gutgläubiger Erwerb gemäß § 366 Abs. 1 HGB	61
a)	Veräußerer ist Kaufmann	61
b)	Veräußerung einer beweglichen Sache im Betrieb des Handelsgeschäfts	61
c)	Gutgläubigkeit des Erwerbers in Bezug auf die Verfügungsbefugnis des Veräußerers	61
d)	Wirksames Verfügungsgeschäft i.S.d. §§ 932 ff., 1207 ff. BGB	62
2.	§ 366 Abs. 2 HGB	62
3.	§ 366 Abs. 3 HGB	62
X.	Zurückbehaltungsrecht, § 369 HGB	62
1.	Voraussetzungen des § 369 HGB	63
a)	Beiderseitige Kaufmannseigenschaft	63
b)	Fällige Geldforderung	63
c)	Forderung stammt aus einem beiderseitigen Handelsgeschäft	63
d)	Tauglicher Gegenstand	64
e)	Kein Ausschluss gemäß § 369 Abs. 3 HGB	64
2.	Rechtsfolge des § 369 HGB	64
■	Check: Allgemeine Regeln für Handelsgeschäfte	65

6. Abschnitt: Der Handelskauf, §§ 373 ff. HGB	66
A. Annahmeverzug des Käufers, §§ 373, 374 HGB	66
I. Hinterlegung, § 373 Abs. 1 HGB	66
II. Selbsthilfeverkauf, § 373 Abs. 2–5 HGB	67
B. Spezifikationskauf, § 375 HGB	67
C. Fixhandelskauf, § 376 HGB	68
D. Handelsrechtliche Rügeobliegenheit, § 377 HGB	68
I. Voraussetzungen für das Bestehen einer Rügeobliegenheit	69
1. Beiderseitiger Handelskauf	69
2. Ablieferung der Ware	69
3. Ware mangelhaft	69
4. Kein Ausschluss gemäß § 377 Abs. 5 HGB	70
II. Verletzung der Rügeobliegenheit	70
1. Inhalt	70
2. Zeitpunkt	70
3. Rechtsfolge bei Verletzung der Rügeobliegenheit ..	71
a) Auswirkungen auf die Käuferrechte	71
b) Auswirkungen auf die Verkäuferrechte	72
■ Check: Handelskauf	73
2. Teil: Gesellschaftsrecht	74
1. Abschnitt: Einleitung	74
A. Begriff	74
B. Abgrenzung	74
I. Bruchteilsgemeinschaft gemäß §§ 741 ff. BGB	74
II. Familienrechtliche Gemeinschaften	74
III. Miterbengemeinschaft, §§ 2032 ff. BGB	75
IV. Partiarische Rechtsverhältnisse	75
C. Gesellschaftsarten	76
I. Personengesellschaften	76
II. Körperschaften	76
III. Numerus clausus der Gesellschaftsformen	77
■ Check: Abgrenzung der Gesellschaften	78
2. Abschnitt: GbR, OHG, KG	79
A. Entstehung der GbR, OHG, KG	79
I. Entstehung im Innenverhältnis	79
1. Gesellschaftsvertrag	79

a) Inhalt der Einigung	79
b) Abgrenzung GbR – OHG – KG	80
2. Mängel des Gesellschaftsvertrag	80
a) Voraussetzungen der fehlerhaften Gesellschaft	81
b) Rechtsfolge der fehlerhaften Gesellschaft	83
II. Entstehungszeitpunkt im Außenverhältnis	83
1. GbR	83
2. OHG, KG	84
III. Identität der Personengesellschaften	84
IV. Rechtsfähigkeit der GbR, OHG, KG	84
1. OHG, KG	84
2. GbR	85
a) Individualistische Theorie	85
b) H.M.: kollektivistische Theorie, Gruppenlehre	85
■ Check: Entstehung der GbR, OHG, KG	87
B. Außenverhältnis der Personengesellschaften	88
I. Außenverhältnis der GbR	88
1. Vertretung bei der GbR	88
2. Haftung in der GbR	89
a) Haftung der GbR	89
b) Haftung der GbR-Gesellschafter	90
■ Check: Außenverhältnis der GbR.....	92
II. Außenverhältnis der OHG	93
1. Vertretung der OHG	93
2. Haftungsstruktur der OHG	94
a) Haftung der OHG	94
b) Haftung der OHG-Gesellschafter	95
■ Check: Außenverhältnis der OHG.....	98
III. Außenverhältnis der KG	99
1. Vertretung der KG	99
2. Haftungsstruktur der KG	99
a) Haftung der KG	99
b) Haftung des Komplementärs	100
c) Haftung des Kommanditisten	100
■ Check: Außenverhältnis der KG.....	106
IV. Haftung bei Eintritt oder Ausscheiden eines Gesellschafters	107

1.	Haftung des eintretenden Gesellschafters für Altverbindlichkeiten	107
a)	Haftung des eintretenden OHG-Gesellschafters bzw. Komplementärs	107
b)	Haftung des eintretenden Kommanditisten	108
c)	Haftung des eintretenden BGB-Gesellschafters	108
2.	Haftung des ausgeschiedenen Gesellschafters	110
a)	Keine Haftung des ausgeschiedenen Gesellschafters für Neuschulden	110
b)	Nachhaftung des ausgeschiedenen Gesellschafters	110
■	Check: Haftung bei Eintritt oder Ausscheiden	112
C.	Innenverhältnis der Personengesellschaften	113
I.	Ansprüche aus dem Gesellschaftsverhältnis	113
1.	Sozialansprüche	113
2.	Sozialverpflichtungen	114
3.	Individualansprüche und -verpflichtungen	115
4.	Drittbeziehung	115
II.	Geschäftsführung bei der GbR, OHG, KG	116
1.	Geschäftsführungsbefugnis	116
a)	Geschäftsführungsbefugnis bei der GbR	117
b)	Geschäftsführungsbefugnis bei OHG und KG	117
2.	Verletzung der Geschäftsführerpflichten	119
■	Check: Innenverhältnis der Personengesellschaften	121
D.	Veränderungen im Personenbestand	122
I.	Ausscheiden eines Gesellschafters	122
1.	Ausscheidensgründe	122
a)	Gesetzliche Ausscheidensgründe	122
b)	Vertragliche Ausscheidens Gründe	123
c)	Ausschluss eines Gesellschafters	123
2.	Die Auswirkungen des Ausscheidens	124
II.	Eintritt in die GbR, OHG, KG durch Vertrag	125
III.	Gesellschafterwechsel durch Vertrag	125
1.	Gesellschafterwechsel durch Doppelvertrag	125
2.	Gesellschafterwechsel durch Abtretung eines Gesellschaftsanteils	126
IV.	Nachfolge bei Tod eines Gesellschafters	126

1.	Auswirkungen des Todes eines Gesellschafters auf den Bestand der Gesellschaft	126
2.	Zusammensetzung der Gesellschaft bei Fortbestehen nach Tod eines Gesellschafters	127
a)	Grundsatz	127
b)	Ausnahmen	128
■	Check: Veränderungen im Personenbestand	135
3. Abschnitt: GmbH	136
A.	Gründungsvorgang der GmbH	136
I.	Abschluss des Gesellschaftsvertrags	136
II.	Bestellung der Organe der Gesellschaft	137
III.	Aufbringung des Stammkapitals	137
IV.	Anmeldung der Gesellschaft zum Handelsregister	138
V.	Eintragung der Gesellschaft im Handelsregister	138
B.	Gründungsphasen	138
I.	Vorgründungsgesellschaft	138
II.	Vor-GmbH	140
1.	Rechtsnatur	140
2.	Haftungsstruktur in der Vor-GmbH	141
a)	Haftung der Vor-GmbH	141
b)	Haftung der Vor-GmbH-Gesellschafter	142
c)	Handelndenhaftung gemäß § 11 Abs. 2 GmbHG	143
3.	„Unechte Vor-GmbH“	145
III.	GmbH	145
■	Check: GmbH	147