

Skript Handelsrecht

Braasch

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

schnell und portofrei erhältlich bei
[beck-shop.de](https://www.beck-shop.de)

Die Online-Fachbuchhandlung [beck-shop.de](https://www.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](https://www.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](https://www.beck-shop.de) für sein umfassendes Spezialsortiment im Bereich Recht, Steuern und Wirtschaft mit rund 700.000 lieferbaren Fachbuchtiteln.

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

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.

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

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

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

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 Saldoanerkennnis	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 Ausführungs- geschäft	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

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 Rechtsprechungsübersicht 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

- 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; §§ 1–47
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)