

HANDELSRECHT

VON

DR. DR. H. C. MULT. CLAUDIUS-WILHELM CANARIUS

EM. O. PROFESSOR AN DER
UNIVERSITÄT MÜNCHEN

24., vollständig neu bearbeitete Auflage



C.H. BECK'SCHE VERLAGSBUCHHANDLUNG
MÜNCHEN 2006

Inhaltsverzeichnis

| | |
|------------------------------|------|
| Abkürzungsverzeichnis | XIII |
| Schrifttumsverzeichnis | XV |

| | |
|--|----|
| § 1. Einleitung | 1 |
| I. Der Begriff des Handelsrechts | 2 |
| II. Die Charakteristika des Handelsrechts und die Frage nach seiner Eigenständigkeit | 5 |
| III. Die Problematik einer Fortentwicklung oder Neukonzeption des Handelsrechts | 8 |
| IV. Vom Stellenwert des Handelsrechts in einer „reifen“ Privatrechtsordnung | 16 |
| V. Zur Geschichte des deutschen Handelsrechts | 17 |

Erster Teil. Handelsstand

Erster Abschnitt. Kaufmannsbegriff und Kaufmannseigenschaft

| | |
|--|----|
| § 2. Das Betreiben eines Gewerbes | 19 |
| I. Der Begriff des Gewerbes | 19 |
| II. Der Begriff des Betriebens | 23 |
| § 3. Die Kaufmannseigenschaft und die verschiedenen Arten von Kaufleuten | 25 |
| I. Der Kaufmann kraft Handelsgewerbes gemäß §§ 1–3 HGB | 26 |
| II. Der Kaufmann kraft Rechtsform gemäß § 6 HGB | 37 |
| III. Der Kaufmann kraft Fiktion gemäß § 5 HGB | 39 |

Zweiter Abschnitt. Handelsregister und Rechtsscheinhaftung

| | |
|--|----|
| § 4. Die Bedeutung des Handelsregisters und das Registerverfahren | 43 |
| I. Begriff und Funktion des Handelsregisters | 43 |
| II. Grundzüge des Registerverfahrens | 47 |
| § 5. Die Publizitätswirkungen des Handelsregisters gemäß § 15 HGB | 49 |
| I. Die „negative“ Publizität gemäß § 15 I HGB | 50 |
| II. Die Rechtslage bei richtiger Eintragung und Bekanntmachung gemäß § 15 II HGB | 61 |
| III. Die „positive“ Publizität gemäß § 15 III HGB | 65 |
| § 6. Die nicht-registerrechtliche Vertrauenshaftung im Handelsrecht | 69 |
| I. Die ungeschriebenen Ergänzungssätze zu § 15 HGB | 70 |
| II. Der Scheinkaufmann und der Schein-Nichtkaufmann | 72 |
| III. Scheingesellschafter und Scheingesellschaft | 77 |
| IV. Die Rechtsschein- und Vertrauenshaftung bei Firmenführung ohne den gebotenen Rechtsformzusatz | 81 |
| V. Die Schaffung des Rechtsscheins der Identität mehrerer Rechtssubjekte | 89 |
| VI. Der Rechtsschein des Fortbestandes der bisherigen Rechtslage | 89 |
| VII. Allgemeine Voraussetzungen und Rechtsfolgen der Rechtsscheinhaftung | 91 |
| VIII. Die Ergänzung der Rechtsscheinhaftung durch die Vertrauenshaftung kraft widersprüchlichen Verhaltens | 94 |

Inhaltsverzeichnis

Dritter Abschnitt. Übertragung und Vererbung des kaufmännischen Unternehmens

| | |
|--|-----|
| § 7. Die Regelung der §§ 25–28 HGB | 97 |
| I. Die Haftung des Erwerbers eines Handelsgeschäfts für die Altschulden gemäß § 25 I 1 HGB | 98 |
| II. Die Enthafungsregelung des § 26 HGB | 114 |
| III. Der Schutz der Altschuldner gemäß § 25 I 2 HGB | 123 |
| IV. Die Haftung bei „Eintritt“ in das Geschäft eines Einzelkaufmanns gemäß § 28 HGB | 128 |
| V. Die Haftung des Erben eines Handelsgeschäfts gemäß § 27 HGB | 135 |
| VI. Die Reformbedürftigkeit der §§ 25–28 HGB | 140 |
| § 8. Das Unternehmen als Gegenstand des Rechtsverkehrs | 141 |
| I. Verträge über die Veräußerung eines Unternehmens | 142 |
| II. Leistungsstörungen und Gewährleistung beim Unternehmenskauf | 145 |
| III. Verträge über die zeitweilige Überlassung eines Unternehmens | 160 |
| IV. Das Unternehmen als Gegenstand von Rückgewährschuldverhältnissen .. | 160 |
| § 9. Das einzelkaufmännische Unternehmen im Erbgang | 163 |
| I. Die Fortführung eines einzelkaufmännischen Unternehmens durch eine Miterbengemeinschaft | 164 |
| II. Die Fortführung eines einzelkaufmännischen Unternehmens durch einen Testamentsvollstrecker | 177 |

Vierter Abschnitt. Firmenrecht

| | |
|---|-----|
| § 10. Das Firmennamensrecht | 181 |
| I. Dogmatische Grundlagen | 182 |
| II. Die namensrechtlichen Voraussetzungen der Firmenbildung | 184 |
| III. Vererbung und Veräußerung der Firma | 188 |
| IV. Die Einbringung eines Namens in die Firma einer Gesellschaft | 194 |
| V. Die Behandlung der Firma im Insolvenzverfahren | 200 |
| VI. Die Rechtslage in der Einzelzwangsvollstreckung | 205 |
| VII. Der Schutz der Firma als subjektives Recht | 206 |
| § 11. Das Firmenordnungsrecht | 206 |
| I. Das Prinzip der Firmenwahrheit | 207 |
| II. Das Prinzip der Firmenbeständigkeit | 211 |
| III. Das Prinzip der Firmenunterscheidbarkeit | 213 |
| IV. Das Prinzip der Firmeneinheit | 215 |
| V. Der gerichtliche Schutz vor unzulässigen Firmen | 217 |
| VI. Die Bedeutung des Firmenrechts für nichtkaufmännische Unternehmensinhaber | 218 |
| VII. Dogmatischer Standort und rechtspolitische Bedeutung des Firmenrechts | 220 |

Fünfter Abschnitt. Handelsrechtliche Besonderheiten des Stellvertretungsrechts

| | |
|--|-----|
| § 12. Die Prokura | 221 |
| I. Rechtsnatur und Funktion | 221 |
| II. Entstehung und Beendigung | 222 |
| III. Umfang und Grenzen der Einzelprokura | 224 |
| IV. Die Bindung des Prokuristen an die Mitwirkung einer anderen Person ... | 225 |
| V. Der Missbrauch der Prokura | 229 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|-----|
| § 13. Die Handlungsvollmacht | 231 |
| I. Zweck und Funktion von § 54 HGB | 232 |
| II. Dogmatische Einordnung | 234 |
| III. Der Anwendungsbereich von § 54 I HGB | 235 |
| IV. Der Anwendungsbereich von § 54 III HGB | 236 |
| V. Der Missbrauch der Vertretungsmacht | 237 |
| VI. Der Schutz gegenüber rechtlichen Mängeln der Handlungsvollmacht | 237 |
| VII. Das Fehlen der Kaufmannseigenschaft | 238 |
| VIII. Die Vollmacht der Außendienstmitarbeiter | 238 |
| § 14. Die Scheinvollmacht im Handelsrecht | 239 |
| I. Die Rechtsstellung von Laden- und Lagerangestellten gemäß § 56 HGB | 239 |
| II. Ungeschriebene Fälle der Scheinvollmacht kraft Einräumung einer Stellung | 241 |
| III. Duldungs- und Anscheinvollmacht | 242 |
| IV. Die Scheingenehmigung | 245 |
| V. Willensmängel bei den handelsrechtlichen Vollmachten | 245 |
| VI. Sonstige Mittel des Schutzes vor dem Fehlen der Vertretungsmacht | 246 |
| <i>Sechster Abschnitt. Das Recht der kaufmännischen Absatz- und Geschäftsmittler</i> | |
| § 15. Der Handelsvertreter | 247 |
| I. Wirtschaftliche und rechtliche Grundlagen | 248 |
| II. Abschluss und Unwirksamkeit des Handelsvertretervertrages | 254 |
| III. Die Pflichten des Handelsvertreters | 256 |
| IV. Der Provisionsanspruch des Handelsvertreters | 261 |
| V. Nebenpflichten des Unternehmers | 265 |
| VI. Die Gründe für eine Beendigung des Handelsvertretervertrages | 267 |
| VII. Der Ausgleichsanspruch des Handelsvertreters gemäß § 89 b HGB | 271 |
| VIII. Das nachvertragliche Wettbewerbsverbot i. S. v. § 90 a HGB | 277 |
| IX. Auswirkungen der Einschaltung eines Handelsvertreters auf das Außenverhältnis zu Dritten | 278 |
| § 16. Der Kommissionsagent | 278 |
| I. Begriff, rechtliche Einordnung und praktische Bedeutung des Kommissionsagenten | 279 |
| II. Die Problematik einer Analogie zu den §§ 84 ff. HGB | 280 |
| § 17. Der Vertragshändler | 282 |
| I. Begriff, rechtliche Einordnung und praktische Bedeutung | 282 |
| II. Die Problematik einer Analogie zu den §§ 84 ff. HGB | 286 |
| III. Die Pflichtenstellung der Parteien | 290 |
| IV. Das Außenverhältnis zwischen dem Vertragshändler und dem Dritten | 295 |
| § 18. Der Franchisenehmer | 296 |
| I. Begriff, rechtliche Einordnung und praktische Bedeutung des Franchising | 297 |
| II. Die Problematik einer Analogie zu den §§ 84 ff. HGB | 303 |
| III. Die Pflichten des Franchisenehmers | 305 |
| IV. Die Pflichten des Franchisegeber | 308 |
| V. Das Außenverhältnis zu Dritten | 317 |
| § 19. Der Handelsmakler | 322 |
| I. Rechtliche und wirtschaftliche Grundlagen | 322 |
| II. Die wichtigsten Regelungen der §§ 93 ff. HGB | 324 |

Inhaltsverzeichnis

Zweiter Teil. Handelsgeschäfte

Erster Abschnitt. Der Anwendungsbereich der Vorschriften über Handelsgeschäfte

| | |
|---|-----|
| § 20. Die Regelung der §§ 343–345 HGB | 329 |
| I. Die Kaufmannseigenschaft | 329 |
| II. Die Zugehörigkeit zum Betriebe des Handelsgewerbes | 330 |
| III. Die grundsätzliche Geltung der Vorschriften über Handelsgeschäfte auch bei einseitigen Handelsgeschäften | 331 |
| IV. Das Verhältnis der §§ 343–345 HGB zum Recht des Verbraucherschutzes | 332 |
| § 21. Die Erstreckung der Regeln über Handelsgeschäfte auf bestimmte Arten von Nichtkaufleuten | 332 |
| I. Kaufmannsähnliche Personen | 332 |
| II. Die öffentliche Hand | 334 |

Zweiter Abschnitt. Handelsgeschäfte und Rechtsgeschäftslehre

| | |
|--|-----|
| § 22. Handelsbräuche und Handelsklauseln | 339 |
| I. Begriff und Rechtsnatur des Handelsbrauchs | 339 |
| II. Die wichtigsten Funktionen der Handelsbräuche | 342 |
| III. Der maßgebliche Zeitpunkt | 347 |
| IV. Die subjektiven Voraussetzungen für die Relevanz eines Handelsbrauchs | 347 |
| V. Handelsbrauch und objektives Recht | 348 |
| VI. Der Anwendungsbereich der Handelsbräuche | 350 |
| § 23. Schweigen im Handelsverkehr | 352 |
| I. Das Schweigen auf einen Antrag gemäß § 362 HGB | 353 |
| II. Schweigen auf ein kaufmännisches Bestätigungsschreiben | 355 |
| III. Sonstige Fälle des Schweigens mit verkehrsmäßig typisierter Bedeutung | 364 |
| IV. Die Behandlung sonstiger Fälle des Schweigens im Handelsverkehr | 365 |
| § 24. Erweiterungen des Spielraums der Privatautonomie | 367 |
| I. Handelsgeschäfte und Inhaltsstranken | 367 |
| II. Handelsgeschäfte und Formvorschriften | 369 |

Dritter Abschnitt. Handelsgeschäfte und Allgemeines Schuldrecht

| | |
|---|-----|
| § 25. Das Kontokorrent | 375 |
| I. Begriff und Wesen des Kontokorrents | 375 |
| II. Die Inrechnungstellung | 376 |
| III. Die Verrechnung | 378 |
| IV. Die Feststellung oder Anerkennung der Saldoforderung | 382 |
| V. Das Schicksal der Sicherheiten | 384 |
| VI. Zwangsvollstreckung und Insolvenzverfahren | 388 |
| VII. Das Kontokorrent als Institut des Bürgerlichen Rechts und die Behandlung des nichtkaufmännischen Kontokorrents | 390 |
| VIII. Die Bedeutung des Theorienstreits um das Kontokorrentrecht | 391 |
| § 26. Abweichungen von Regelungen des Allgemeinen Schuldrechts | 391 |
| I. Besonderheiten des Schuldinhalts | 392 |
| II. Die Einschränkung der Wirkungen von rechtsgeschäftlichen Abtretungsverboten gemäß § 354a HGB | 395 |

Vierter Abschnitt. Handelsgeschäfte und Sachenrecht

| | |
|---|-----|
| § 27. Besonderheiten des gutgläubigen Erwerbs | 403 |
| I. Der Schutz des guten Glaubens an die Verfügungsmacht gemäß § 366 I HGB | 403 |
| II. Der gutgläubige Erwerb gesetzlicher Pfandrechte und die Regelung von § 366 III HGB | 411 |
| III. Die Sonderproblematik des gutgläubigen Pfandrechtserwerbs bei Sicherung inkommexer Forderungen | 414 |
| § 28. Das kaufmännische Zurückbehaltungsrecht | 417 |
| I. Gesetzeszweck und dogmatische Einordnung | 418 |
| II. Die tatbestandlichen Voraussetzungen | 418 |
| III. Die Wirkungen des Zurückbehaltungsrechts | 421 |
| IV. Übergang und Untergang des Zurückbehaltungsrechts | 424 |
| V. Die rechtsgeschäftliche Bestellung eines kaufmännischen Zurückbehaltungsrechts | 425 |
| VI. Die Unzulänglichkeit der gesetzlichen Regelung | 425 |

Fünfter Abschnitt. Handelsgeschäfte und Besonderes Schuldrecht

| | |
|---|-----|
| § 29. Die Besonderheiten des Handelskaufs | 427 |
| I. Der Gegenstand der gesetzlichen Regelung | 427 |
| II. Die Rechtsfolgen des Annahmeverzugs des Käufers gemäß § 373 HGB .. | 428 |
| III. Die Besonderheiten des Bestimmungskauf gemäß § 375 HGB | 430 |
| IV. Die Besonderheiten des Fixhandelskaufs gemäß § 376 HGB | 433 |
| V. Die Rügeobliegenheit gemäß § 377 HGB | 437 |
| § 30. Das Kommissionsgeschäft | 453 |
| I. Begriff, rechtliche Einordnung und praktische Bedeutung des Kommissionsgeschäfts | 454 |
| II. Die Pflichten des Kommissionärs | 457 |
| III. Die Rechte des Kommissionärs | 464 |
| IV. Das Ausführungsgeschäft und die damit verbundene Zuständigkeitsordnung | 470 |
| V. Die Besonderheiten beim Selbsteintritt des Kommissionärs | 480 |
| § 31. Fracht-, Speditions- und Lagergeschäft | 484 |
| I. Rechtliche Grundlagen und Gegenstand der Darstellung | 485 |
| II. Das Frachtgeschäft gemäß §§ 407 ff. HGB | 486 |
| III. Das Speditionsgeschäft gemäß §§ 453 ff. HGB | 507 |
| IV. Das Lagergeschäft gemäß §§ 467 ff. HGB | 511 |
| Gesetzesverzeichnis | 513 |
| Sachverzeichnis | 519 |