


 universität wien



I. Teil: Einleitung
II. Teil: Grundtatbestand
III. Teil: Organisationsrecht
IV. Teil: Aktionsrecht
A. Anwendungsbereich
B. Allgemeiner Teil
C. Warenkauf
D. Handelsvertretergeschäft
E. Handelsmaklergeschäft
F. Kommissionsgeschäft
G. Speditionsgeschäft
H. Lagergeschäft
I. Frachtgeschäft

119


 universität wien




IV./A. Anwendungsbereich
- Unternehmerngeschäfte (§§ 343 f) -

- **Geschäfte (iwS)**
- **eines Unternehmers oder einer jPöR (§ 343 I)**
- **Betriebszugehörigkeit (UBezug) (§ 343 II):**
 - per se bei Form- u. Fiktiv-Unternehmern sowie jPöR gegeben
 - iZw (Empfängerhorizont) vermutet bei anderen Unternehmern (§ 344)
- **ausgenommen Vorbereitungsgeschäfte nP (§ 343 III)**

120


 universität wien



IV./A. Anwendungsbereich
- grundsätzlich auch einseitige (§ 345) -


- **Grundsatz: einseitiges UGeschäft (esUG) genügt für beiderseitige Anwendung (§ 345)**
- **nur beiderseitige UGeschäfte (bsUG):**
 - Geschäftsbrauch (§ 346)
 - SE inkl entgangenem Gewinn (§ 349)
 - vor ZVG: erhöhte Verzugszinsen (§§ 455 f)
 - kurze Frist bei Pfandverwertung (§ 368 I)
 - Zurückbehaltungsrecht (§§ 369 ff)
 - Mängelrüge (§§ 377 f)
 - Aufbewahrungspflicht (§ 379)

121


 universität wien

IV.JA. Anwendungsbereich
- grundsätzlich auch einseitige (§ 345) -

- **nur unternehmerseits (us):**
 - Sorgfaltspflicht (§ 347)
 - Solidarhaftung (§ 348)
 - Abdingbarkeit der laesio enormis (§ 351)
 - unbeschränkte Verzugszinsen (§ 353)
 - Unternehmerpapiere (§§ 363 ff)
 - gesetzl. Pfandrechte (§ 367, § 368 I, §§ 397, 410, 421, 440)
 - Kommission, Spedition, Lagerhaltung, Fracht (§§ 383, 407, 416, 425)?



122

 universität wien


I. Teil: Einleitung

II. Teil: Grundtatbestand


III. Teil: Organisationsrecht

IV. Teil: Aktionsrecht

- A. Anwendungsbereich
- B. Allgemeiner Teil
- C. Warenkauf
- D. Handelsvertretergeschäft
- E. Handelsmaklergeschäft
- F. Kommissiongeschäft
- G. Speditiongeschäft
- H. Lagergeschäft
- I. Frachtgeschäft




123


 universität wien

IV./B. Allgemeiner Teil
- Abschluss -

- Grundsatz: §§ 863 ff ABGB
- Schweigen auf eine Rechnung – Faktorengerichtsstand (bsUG) (§ 88 II JN):
„zahl- und klagbar in ...“
- Unt. Bestätigungsschreiben (bsUG)
 - Ergänzung oder Konkretisierung
 - im Rahmen des Üblichen und Billigen (vgl §§ 377 f UGB)




124


 universität wien

IV./B. Allgemeiner Teil
- Inhalt -

- **Geschäftsbrauch (bsUG) (§ 346; vgl § 863 II, § 914 ABGB)**
- **Sorgfaltspflicht (us) (§ 347; vgl §§ 1294, 1297 ABGB)**
- **Solidarhaftung bei teilbaren Leistungen (us) (§ 348; vgl §§ 888 ff, aber auch § 1199 ABGB)**
- **Grundsatz der Entgeltlichkeit (esUG) (§ 354; vgl § 1004) → angemessenes Entgelt (vgl § 1152 ABGB), Kredit iwS: Zinsen ab Leistung (§ 1000 ABGB)**




125


 universität wien

IV./B. Allgemeiner Teil
- Leistungsstörungen -

- **Anfechtg. wg. „laesio enormis“ (§ 934 ABGB) abdingbar (us) (§ 351; vgl § 935 ABGB)**
- **SE inkl entgangenem Gewinn (bsUG) (§ 349; vgl §§ 1331 f ABGB); Schadensberechnung (vgl § 1332 ABGB)?**
- **Verzugszinsen für Verträge, die vor dem 16.03.2013 geschlossen wurden = Basiszinssatz + 8% (bsUG) (§ 352 [aufgehoben durch BGBl I Nr 50/2013]; vgl § 1333 I, § 1000 I ABGB)**




126


 universität wien

IV./B. Allgemeiner Teil
- Leistungsstörungen - Neue Bestimmungen über den Zahlungsverzug (§§ 455 ff)

- **Anwendungsbereich:**
 - bsUG und Geschäfte zwischen einem Unternehmer und einer juristischen Person öffentlichen Rechts (§ 455)
 - die ab 16.03.2013 eingegangen werden (§ 906 XXV)
- **Höhe der Verzugszinsen (§ 456) bei Zahlungsverzug (vgl § 1333 I ABGB):**
 - **Subjektiver Verzug: Basiszinssatz + 9,2 %**
 - **Objektiver Verzug: 4 % gem § 1000 I ABGB**
- **Abnahme- bzw Überprüfungsverfahren (vgl § 377) grunds höchstens 30 Tage (§ 457)**
- **Entschädigung für Betreuungskosten: €40, darüber hinaus: § 1333 II ABGB (§ 458)**




127


 universität wien

IV./B. Allgemeiner Teil
- Leistungsstörungen - Neue Bestimmungen über den Zahlungsverzug (§§ 455 ff)

- Vertragsbestimmungen über Zahlungstermin, -frist, Verzugszinssatz, Kostenersatz nichtig, wenn für Gläubiger grob nachteilig (§ 459)
- zB: Ausschluss von Verzugszinsen (Abs 4)
- nicht aber: Zahlungsfrist von 60 Tagen (Abs 3)
- ebensolche Geschäftspraktiken haben keine rechtliche Wirkung (§ 459 I)
- Möglichkeit der Verbandsklage klagebefugter Verbände (§ 460 iVm § 24, § 25 Abs 3 bis 7 und § 26 UWG)




128


 universität wien

IV./B. Allgemeiner Teil
- Leistungsstörungen -

- kein „Verbot des ultra alterum tantum“ (us) (§ 353; vgl § 1335 ABGB)




129

 universität wien


IV./B. Allgemeiner Teil
- Sicherheiten/Pfandrechte -

gesetzliche Pfandrechte

- Kommissionär (§ 397: inkonnexe Forderungen!), Spediteur (§ 410), Lagerhalter (§ 421) und Frachtführer (§ 440)
- Gleichstellung mit Verpfändung beim Gutgläubenserwerb (§ 367; § 456, § 367 f ABGB) → guter Glaube an „Abschlussbefugnis“ genügt (§ 368 I ABGB)
- Vorrangige Sicherung von (letzter) Versendung und Beförderung (§ 443)




130

 universität wien


IV./B. Allgemeiner Teil
- Sicherheiten/Pfandrechte -

Wochenfrist bei Pfandverwertung
(§ 368; vgl § 466b ABGB)

- bsUG
- gilt auch für gesetzl. Pfandrechte
- zugunsten von Frachtführern u Spediteuren sogar bei esUG




131

 universität wien


IV./B. Allgemeiner Teil
- Sicherheiten/Zurückbehaltungsrecht -

Zurückbehaltungsrecht (§ 369)

- unter Unternehmern (oder JPöR)
- **Gegenstand: bewegl. Sachen (einschl. Wp)**
 - des Sch, die mit Willen des Sch aufgrund bsUG in Innehabung des GI
 - des GI, wenn Et aufgrund UG vom, für den (oder mit Willen des) Sch erhalten und an Sch zu übertragen (§ 369 I)
 - nicht an Sachen Dritter (§ 369 II)




132


 universität wien

IV./B. Allgemeiner Teil
- Sicherheiten/Zurückbehaltungsrecht -

- **gesicherte Forderungen**
 - aus bsUG zw GI und Sch (oder anderen UG, wenn keine „Erschleichungsgefahr“)
 - fällig (Ausnahme: NotzurückbehaltungsR)
- **Ausschluss, insb bei „Anweisungen“ (§ 369 III)**
(Ausnahme: NotzurückbehaltungsR)




133

 universität wien


IV./B. Allgemeiner Teil
- Sicherheiten/Zurückbehaltungsrecht -

→ **Besitz- und BefriedigungsR (§ 371),**

- **ausgeschlossen bei Sicherheitsleistung (§ 369 IV)**
- **Befriedigung wie bei Pfandverwertung, aber**
 - Wochenfrist
 - vollstreckbarer Titel gegen Eigentümer (s auch § 372) oder (wenn Gl. selbst Eigentümer ist) Sch erforderlich




134

 universität wien


IV./B. Allgemeiner Teil
- Sicherheiten/Zurückbehaltungsrecht -

Notzurückbehaltungsrecht (§ 370)

- **bei Eröffnung des Konkursverfahrens, Zahlungseinstellung oder erfolgloser Zwangsvollstreckung**
- **Fälligkeit nicht erforderlich**
- **„Anweisung“ schadet nicht, wenn „Notfall“ dem Gl erst nachträglich bekannt geworden**




135

 universität wien


IV./B. Allgemeiner Teil
- Kontokorrent (§§ 355 ff)/Voraussetzungen -

Kontokorrentabrede (esUG, sonst „uneigentl.“)

- **wechselseitige (sonst unecht, offene Re.), gleichartige Geschäftsforderungen**
- **iZw aus gewöhnlicher Geschäftsbeziehung („KK-pflichtige Forderungen“)**
- **Stundungsabrede (aber: „nebst Zinsen“)**
- **Verrechnungsabrede: iZw periodisch, jährlich (§ 355 II)**




136

 universität wien


IV./B. Allgemeiner Teil
- Kontokorrent (§§ 355 ff)/Wirkungen -

→ während KK-Periode „Unteilbarkeit“: keine Geltendmachung, Aufrechnung, Abtretung, Pfändung und Verpfändung, Verjährung; Gl können aber (Zwischen-)Saldo pfänden

→ mit Ende der KK-Periode (§ 355 III): Verrechnung nach §§ 1415 f ABGB, dh vorbehaltlich abw. Vereinbarung erst Zinsen, dann (anteilig) Forderungen, die für Sch beschwerlicher (?) sind




137

 universität wien


IV./B. Allgemeiner Teil
- Kontokorrent (§§ 355 ff)/Wirkungen -

→ ab Rechnungsabschluss: Überschuss verzinst (§ 355 IV; § 1000 I ABGB?) (nicht beim uneigentl. KK; § 1000 II ABGB)

→ ab Saldoanerkennnis: gemäßigt abstrakte Saldoforderung (IV), nach Verrechnung fortbestehende Sicherheiten und Mithaftungen Dritter bleiben aufrecht (§ 356)




138


 universität wien


IV./B. Allgemeiner Teil
- Kontokorrent (§§ 355 ff)/Beendigung -

- Aufhebungsvertrag
- Kündigung, iZw jeder Zeit (§ 355 V)
- Konkursverfahren-, nicht aber Sanierungsverfahren (aber fraglich)




139


 universität wien



- I. Teil: Einleitung
- II. Teil: Grundtatbestand
- III. Teil: Organisationsrecht
- IV. Teil: Aktionsrecht
 - A. Anwendungsbereich
 - B. Allgemeiner Teil
 - C. Warenkauf
 - D. Handelsvertretergeschäft
 - E. Handelsmaklergeschäft
 - F. Kommissionsgeschäft
 - G. Speditionsgeschäft
 - H. Lagergeschäft
 - I. Frachtgeschäft

140


 universität wien




IV./C. Warenkauf
- Begriff -

- Kauf-, Werk- und Tauschverträge (§ 381 II) (bisher: nur Kauf- u. Werklieferungsverträge)
- über Waren bzw körperliche, bewegliche Sachen oder Wertpapiere (§ 381)
- zumindest esUG (§§ 343 f), ausg. Rügeobliegenheit (bsUG) (§§ 377 f)
- autonome Anknüpfung subsidiären Zivilrechts

141

 universität wien




IV./C. Warenkauf
- Abschluss -

Problem der fehlenden Preisvereinbarung

- Bestimmbarkeit reicht schon nach BR aus
- Entgeltlichkeit wird heute wohl gem § 354 vermutet


142

 universität wien

IV./C. Warenkauf
 - Leistungsstörungen/Annahmeverzug (§§ 373 f) -
 zusätzl. zu §§ 1419, 1048 ff (§ 374) (esUG):

- **erweitertes HinterlegungsR (§ 373 I)**
- **Selbsthilfeverkauf (§ 373):**
 - Androhung, ausg. bei Untunlichkeit (II)
 - Verkauf in mitgeteilter öff. Versteigerung oder durch berechtigten U zum aktuellen Markt- oder Börsenpreis (II, V)
 - auf Rechnung des Käufers (III)
 - Benachrichtigung v. Verkauf, ausg. bei Untunlichk. (V)

143


 universität wien

IV./C. Warenkauf
 - Leistungsstörungen/Nichterfüllg. (§§ 376 f) -

Berechnung von SE wegen Nichterfüllung (§ 918 I Alt 2, § 921 bei Waren mit Markt- oder Börsenpreis (esUG)

- **abstrakte (I): Preis (Erfüllungszeit und -ort)**
- **konkrete (II): unverzügl. Deckungs(ver)kauf nach Vorbild des Selbsthilfeverkaufs (§ 373), jedoch ohne Androhung u. vorherige Mitteilung**


144

 universität wien

IV./C. Warenkauf
 - Leistungsstörungen/Mängelrüge (§§ 377 f) -

- **bsUG, Warenkauf**
- **abgelieferte Ware (Untersuchungsmöglichkeit)**
- **n. vertragsgemäß (peius, aliud; § 378), ausg.**
 - Rechtsmangel (hM)
 - (nachweisl.) vorsätzlich oder grob fahrl. verursachte o. verschwiegene Abweichung
 - Viehmangel mit Vermutungsfrist (§ 925; § 377 V)
 - grobe Quantitäts- (und Qualitäts-?) und Gattungsabweichung (§ 378) („Genehmigungsfähigkeit“, „Annehmbarkeit“)


145

 universität wien


IV./C. Warenkauf
- Leistungsstörungen/Mängelrüge (§§ 377 f) -

Rügeobliegenheit (§ 377 I)

- Inhalt: Substantiierung
- Zeitpunkt: binnen angemessener Frist (Art 39 UNK: idR 2 Wo), ausg. unerkennbare Mängel (Aufreten; III)
- Problem: Streckengeschäft, Weiterverkauf originalverpackter Ware (vgl § 933b ABGB)
- Absendung genügt (IV)



146

 universität wien

IV./C. Warenkauf
- Leistungsstörungen/Mängelrüge (§§ 377 f) -


Rechtsfolgen unterlassener, verspäteter oder unbestimmter Rüge (§ 377 II):

Verlust der Ansprüche auf


- auf Gewährleistung: §§ 922 ff ABGB,
- auf Mangel-SE: § 933a II ABGB,
- auf Anfechtung wegen Irrtums über Mangelfreiheit: §§ 871 f ABGB,
- wegen Verzugs (§ 378): §§ 918, 921 ABGB, § 376 UGB;

Problem: höherwertiges aliud

Nicht: Mangelfolge-SE (§ 933a ABGB), del.SE



147


 universität wien

IV./C. Warenkauf
- Leistungsstörungen/Aufbewahrung (§ 379) -


- Distanzkauf (Bringschuld oder Versendungskauf), bsUG
- Ware in Gewahrsam des Käufers
- Beanstandung: Erklärung, die Ware nicht behalten zu wollen


→ einstweilige Aufbewahrungspflicht (I)

→ R auf Selbsthilfeverkauf (§ 373) bei drohendem Verderb (II)




148


 universität wien



I. Teil: Einleitung
 II. Teil: Grundtatbestand
 III. Teil: Organisationsrecht
 IV. Teil: Aktionsrecht
 A. Anwendungsbereich
 B. Allgemeiner Teil
 C. Warenkauf
 D. Handelsvertretergeschäft
 E. Handelsmaklergeschäft
 F. Kommissionsgeschäft
 G. Speditionsgeschäft
 H. Lagergeschäft
 I. Frachtgeschäft

149


 universität wien




IV./D. Handelsvertretergeschäft
 - Begriff (§ 1 I; auch: Handelsagenten; III) -

- **Selbständigkeit und Gewerbmäßigkeit; nicht: angestellte Vertreter (§ 28 I HVertrG) u. (nach der Rsp) „freie Handelsvertreter“**
- **ständige Betrauung durch „Unternehmer“ (Geschäftsherrn)**
- **mit Vermittlung oder Abschluss (§ 2 HVertrG)**
- **von Geschäften, ausg. über unbewegliche Sachen, einschließlich Versicherungsverträge (§§ 26a ff HVertrG)**

150


 universität wien



IV./D. Handelsvertretergeschäft
 - Agenturvertrag -


- **freier Dienstvertrag (→ HVertrG, subsidiär §§ 343 ff, §§ 1151 ff ABGB, soweit sie nicht AN-Eigenschaft voraussetzen)**
- **zwingendes und abdingbares HVertrG geht vor (§ 27 HVertrG)**
- **formfrei, aber A auf Urkunde (§ 4 HVertrG)**
- **Beendigung: Fristablauf, Tod, Eröffnung des Konkursverfahrens des Auftraggebers, Kündigung, vorzeitige Auflösung (§§ 20 ff HVertrG)**

151


 universität wien

IV./D. Handelsvertretergeschäft
- Pflichten (§ 5 HVertrG) -

- Bemühungspflicht (§ 1)
- Sorgfalts- und Interessenwahrungspflicht, insb Benachrichtigungspflicht (§ 2), Verschwiegenheitspflicht, Wettbewerbsverbot (nicht nachvertraglich: § 25 HVertrG) und Folgepflicht
- Herausgabepflicht (§ 1009 ABGB)
- Verbot der Belohnungsannahme (§ 7 HVertrG)




152


 universität wien

IV./D. Handelsvertretergeschäft
- Vertretungsmacht -

- iZw keine Abschlussvm, aber Widerspruchsobliegenheit des Geschäftsherrn (§ 2 HVertrG)
- vermutete Vm zu Inkasso u. Fristgewährung (nur) bei reisenden Handelsvertretern (§ 3 I-III)
- vermutete Vm zur Abgabe u. Entgegennahme von WE iZm Leistungsstörungen (§ 3 IV + V)
- Vermutungen zugunsten gutgl. Dritter (§ 3 VI)




153


 universität wien

IV./D. Handelsvertretergeschäft
- Rechte/Allgemeine -

- Unterstützung, va Benachrichtigung (§ 6 HVertrG)
- Bucheinsicht (§ 16 HVertrG)
- Ersatz besonderer Auslagen (§ 13 HVertrG)
- Zurückbehaltung von Mustern (§ 19 HVertrG)




154

 universität wien

IV./D. Handelsvertretergeschäft
- Rechte/Provision (s a §§ 11 f HVertrG) -

- Verdienstlichkeitsprinzip, ausg. Direktgeschäfte u. Gebietsvertreter (§ 8 HVertrG)
- Höhe: iZw „übliche Sätze“ (§ 10 HVertrG)
- Anwartschaft → aufschiebend bedingter → unbedingter Anspruch bei einseitiger Ausführung o Nichtsausführung wegen Geschäftsherrn → Entfallen (§ 9 HVertrG)
- fällig mit (idR quartalsweiser) Abrechnung, aber A auf Vorschuss (§§ 14 f HVertrG)

155

 universität wien


IV./D. Handelsvertretergeschäft
- Rechte/Ausgleichsanspruch (§ 24 HVertrG) -

wenn und soweit

- kein Auflösungsgrund aus Sphäre des HVertreters, keine Ablöse
- neue oder erweiterte Geschäftsbeziehungen
- daraus künftig erhebliche Vorteile des Geschäftsherrn
- Zahlung entspricht der Billigkeit
- max eine Jahres-Provision

Anmeldung binnen Jahresfrist


156

 universität wien

IV./D. Handelsvertretergeschäft
- Rechte/Investitionersatz (§ 454) -

- Beendigung eines vertikalen Vertriebssystems (§ 30a KartG aF): vertragl. Beschränkungen bei Warenbezug oder -vertrieb oder Leistungsanspruchnahme oder -erbringung
- nicht amortisierte und nicht angemessen verwertbare Pflichtinvestitionen
- Ausnahmen und Geltendmachung ähnl. Ausgleichsanspruch


157

 universität wien


IV./D. Handelsvertretergeschäft
- Exkurs: Vertragshändlergeschäft -

- Eingliederung in Vertriebsorganisation von Markenwaren
- ständige vertragliche Betreuung
- Vertrieb unter Marke (Bemühungspflicht)
- im eigenen Namen, für eigene Rechnung

➔ Investitionersatz (§ 454), Ausgleichsanspruch analog § 24 HVertrG




158

 universität wien


IV./D. Handelsvertretergeschäft
- Exkurs: Franchise -

- Absatzsystem
- Dauerschuldverhältnis
- einheitlicher Vertrieb
- im eigenen Namen, für eigene Rechnung


➔ Investitionersatz (§ 454), Ausgleichsanspruch analog § 24 HVertrG




159

 universität wien

- I. Teil: Einleitung
- II. Teil: Grundtatbestand
- III. Teil: Organisationsrecht
- IV. Teil: Aktionsrecht
 - A. Anwendungsbereich
 - B. Allgemeiner Teil
 - C. Warenkauf
 - D. Handelsvertretergeschäft
 - E. Handelsmaklergeschäft
 - F. Kommissionsgeschäft
 - G. Speditionsgeschäft
 - H. Lagergeschäft
 - I. Frachtgeschäft




160


 universität wien

IV./E. Handelsmaklergeschäft
- Begriff (§ 19 I MaklerG) -

- (Selbständigkeit und) Gewerbsmäßigkeit
- keine ständige Betrauung (§ 1 MaklerG)
- mit Vermittlung
- über Gegenstände des Handelsverkehrs, nicht: unbewegl. Sachen (vgl § 16 ff MaklerG), inkl. Versicherungen (§§ 26 ff MaklerG) und Bankkredite (vgl §§ 33 ff MaklerG)




161


 universität wien

IV./E. Handelsmaklergeschäft
- Maklervertrag -

- auftragsähnlicher Vertrag (→ §§ 19 ff , subs. §§ 1 ff MaklerG, §§ 343 ff, §§ 1002 ff ABGB)
- formfrei, ausg. Kreditvermittlungsverträge (§ 34 I MaklerG) und bestimmte Verbrauchergeschäfte (§ 31 KSchG)
- beim HMakler grundsätzl. mit beiden potentiellen Vertragspartner: Doppeltätigkeit (§ 20, vgl demgegenüber § 5 MaklerG)
- Beendigung: Fristablauf, Kündigg., Durchführg., Tod, Eröffnung des Konkursverfahrens des Auftraggebers




162


 universität wien

IV./E. Handelsmaklergeschäft
- Pflichten -

- gs keine Bemühungspflicht (§ 4 I MaklerG), ausg. Alleinvermittlungsauftrag (§ 14 MaklerG)
- Sorgfalts- und Interessenwahrungspflicht (§ 3 II MaklerG), insb Benachrichtigung (III)
→ SE, bei geringerer Verdienstlichkeit Provisionsminderung (IV)




163


 universität wien

IV./E. Handelsmaklergeschäft
- Pflichten -

- **Übermittlung von (bei befristeten Geschäften: unterzeichneten) Schlussnoten**
- **Benachrichtigung von verweigerter Annahme od. Unterzeichnung (§ 21 III MaklerG)**
- **Bezeichng. geheimer Parteien (§ 22 MaklerG)**
- **Tagebuch über abgeschlossene Geschäfte und Auszüge (§ 24 MaklerG)**
- **ausg Krämer-, Versicherungsmakler (§ 25, § 26 IV MaklerG)**




164


 universität wien

IV./E. Handelsmaklergeschäft
- Vertretungsmacht -

- **gs keine Abschluss- oder Inkassovollmacht (§ 2 I MaklerG)**
- **passive Vertretungsmacht umfasst auch Mängelrügen udgl (§ 2 II MaklerG)**




165


 universität wien

IV./E. Handelsmaklergeschäft
- Rechte -

- **Benachrichtigungen (§ 3 III MaklerG)**
- **Provision (§§ 6 f MaklerG):**
 - Verdienstlichkeitsprinzip (§ 6 I u II; s a § 6 V, § 15)
 - gg. beide Auftraggeber je zur Hälfte (§ 23)
 - Höhe: ortsüblich, angemessen (§ 8 I)




166


 universität wien

IV./E. Handelsmaklergeschäft
- Rechte -

- für zustande gekommene oder wirtschaftlich gleichwertige Geschäfte
- ausg. bei (wirtschaftlichem) Selbsteintritt oder unaufgeklärtem Naheverhältnis
- entsteht mit Rechtswirksamkeit
- entfällt wenn keine Erfüllung, ausg. wenn vom Auftraggeber zu vertreten (§ 7 II)
- kein Vorschuss (§ 7 I)



167

 universität wien


I. Teil: Einleitung

II. Teil: Grundtatbestand


III. Teil: Organisationsrecht

IV. Teil: Aktionsrecht

- A. Anwendungsbereich
- B. Allgemeiner Teil
- C. Warenkauf
- D. Handelsvertretergeschäft
- E. Handelsmaklergeschäft
- F. Kommissionsgeschäft**
- G. Speditionsgeschäft
- H. Lagergeschäft
- I. Frachtgeschäft




168


 universität wien

IV./F. Kommissionsgeschäft
- Begriff (§ 383) -

- Abschluss von Geschäften, insb Kauf oder Verkauf von Waren oder Wertpapieren
- im eigenen Namen und auf fremde Rechnung (des Kommittenten)
- durch Unternehmer (?) = Kommissionär
- gleichgestellt ist Verhältnis zw (ständig betrauten) Kommissionsagenten und Dritten, im Verhältnis zum Kommittent: HVertrG



169


 universität wien

IV./F. Kommissionsgeschäft
- Kommissionsvertrag -


- zwischen Kommissionär und Kommittent
- idR Geschäftsbesorgungsvertrag (→ §§ 383 ff, subsidiär §§ 343 ff, §§ 1002 ff ABGB), ausnahmsweise WerkV (→ §§ 1151 f, 1165 ff)

außerdem:

- Ausführungsgeschäft (zwischen Kommissionär und Dritten)
- Abwicklungsgeschäft (zwischen Kommissionär und Kommittent)




170


 universität wien

IV./F. Kommissionsgeschäft
- Pflichten (§§ 384 ff) -

- idR Bemühungspflicht
- Sorgfalts- und Interessenwahrungspflicht, Folgepflicht
- Herausgabepflicht (Abwicklung; s auch § 392)
- Nebenpflichten: insb Verwahrung, Benachrichtigung, Rechnungslegung, Wahrung der (Käufer- oder Verkäufer)Rechte




171


 universität wien


IV./F. Kommissionsgeschäft
- Rechte (§§ 394 ff) -

- Auslieferungsprovision für ausgeführte oder wegen Kommittenten n ausgeführte Geschäfte (§ 396 I)
- Aufwandsatz (§ 396 II)
- Delkredereprovision bei vertragl oder ortsüblicher Erfüllungshaftung (§ 394)
- Pfand- und Befriedigungsrecht (§§ 397 ff)
- Selbsthilfeverkauf (§ 388 II, § 389)
- Selbsteintrittsrecht bei Markt- oder Börsenpreis (§§ 400 ff)




172


 universität wien



I. Teil: Einleitung
II. Teil: Grundtatbestand
III. Teil: Organisationsrecht
IV. Teil: Aktionsrecht
A. Anwendungsbereich
B. Allgemeiner Teil
C. Warenkauf
D. Handelsvertretergeschäft
E. Handelsmaklergeschäft
F. Kommissionsgeschäft
G. Speditionsgeschäft
H. Lagergeschäft
I. Frachtgeschäft

173


 universität wien




IV./G. Speditionsgeschäft
- Begriff (§ 407) -

- Besorgung (Organisation) von
- Versendungen durch Frachtführer, Verfrachter von Seeschiffen und (analog) Luftfrachtführer
- von Gütern
- im eigenen Namen und auf fremde Rechnung (des Versenders)
- durch Unternehmer (?) (= Spediteur)

174


 universität wien



IV./G. Speditionsgeschäft
- Speditionsvertrag -


- Geschäftsbesorgung oder Werkvertrag
(→ §§ 408 ff, subsidiär §§ 383 ff [iVm § 407 II], §§ 343 ff, §§ 1002 ff o. §§ 1151 f, 1165 ff ABGB)
- bei bsUG (§ 2) ergänzend idR AÖSp (Geschäftsbrauch?)

175


 universität wien

IV./G. Speditionsgeschäft
- Pflichten (§ 407 II, § 408) -

- Bemühungs- oder Ausführungspflicht
- Sorgfalts- und Interessenwahrungspflicht, Folgepflicht
- Nebenpflichten, zB Vorbereitung, Rechnungslegung
- gem §§ 35 ff AÖSp iZw keine Verpflichtung zum Abschluss einer Transportversicherung




176


 universität wien

IV./G. Speditionsgeschäft
- Rechte (§ 409) -

- Provision bei Übergabe, ausg. bei Fixkostenspedition und Sammelladung (§ 413)
- evtl Delkredereprovision (§ 407 II iVm § 394)
- Aufwandsatz (§ 407 II iVm § 396)
- Pfand- (§ 410) u. Zurückbehaltungsrecht (aber § 369 III), erweitert durch § 50 AÖSp
- Eintrittsrecht (§§ 403 f) → auch Frachtführer
- § 39 AÖSp: SV Speditions(Haftpflicht-)vers. auf Kosten und zugunsten des Versenders




177


 universität wien


IV./G. Speditionsgeschäft
- Haftung -

- Pflichtwidrigkeit, Auswahlverschulden (§ 408), Erfüllungshaftung gem § 407 II iVm § 384 III, Verjährung: bei Fahrlässigkeit 1 J ab (fiktiver) Ablieferung (§ 414)
- AÖSp: SV → Haftung nur für ungedeckte Schäden, insb über Versicherungssumme; weitere Einschränkungen durch §§ 51 ff




178


 universität wien



I. Teil: Einleitung
II. Teil: Grundtatbestand
III. Teil: Organisationsrecht
IV. Teil: Aktionsrecht
A. Anwendungsbereich
B. Allgemeiner Teil
C. Warenkauf
D. Handelsvertretergeschäft
E. Handelsmaklergeschäft
F. Kommissionsgeschäft
G. Speditionsgeschäft
H. Lagergeschäft
I. Frachtgeschäft

179


 universität wien




IV./H. Lagergeschäft
- Begriff (§ 416) -

- Übernahme der Lagerung und Aufbewahrung
- von Gütern (des Einlagerers); nicht: Bargeld (→ §§ 957 ff ABGB), Wertpapiere (→ DepotG)
- durch Unternehmer (?) (= Lagerhalter)

180


 universität wien



IV./H. Lagergeschäft
- Lagervertrag -


- formfreier Konsensualvertrag (vgl demgegenüber § 957 ABGB)
- Verwahrungsvertrag (→ §§ 416 ff [iVm §§ 388-390], subs. §§ 343 ff, §§ 957 ff ABGB); Sonderregeln (zB § 52 EBG, Art 98 ff ZK)
- Einzel-, Sammel-, Summenlagerung (§ 419)
- bei bsUG (§ 2) idR §§ 43 ff AÖSp, EMT
- Beendigung (§ 422): Fristablauf, Kündigung, vorzeitige Auflösung, Tod

181


 universität wien

IV./H. Lagergeschäft
- Pflichten -

- Aufbewahrungs-, Obsorgepflicht
- Sorgfaltpflicht
- Nebenpflichten, insb Benachrichtigung, Zutritt (§ 417 iVm § 388), § 418
- iZw keine Versicherung (§ 417 I iVm § 390 II)
- Haftung: einjährige Verjährung (§ 423), Haftung für casus mixtus, insb bei Unterlagerhaltung (§ 965 ABGB), Einschränkungen durch §§ 51 ff AÖSp




182


 universität wien

IV./H. Lagergeschäft
- Rechte -

- (bedungenes oder ortsübliches) Lagergeld
- Aufwandsatz (§ 420)
- Selbsthilfeverkauf (§ 417 I iVm § 388 II, § 389)
- Pfandrecht (§ 421)




183


 universität wien


IV./H. Lagergeschäft
- Lagerschein -

- Betätigung der Empfangnahme und Verbriefung des Herausgabeanspruchs
- Rektapapier, Inhaberpapier oder Orderpapier mit Traditionswirkung (§ 424)




184


 universität wien



- I. Teil: Einleitung
- II. Teil: Grundtatbestand
- III. Teil: Organisationsrecht
- IV. Teil: Aktionsrecht
 - A. Anwendungsbereich
 - B. Allgemeiner Teil
 - C. Warenkauf
 - D. Handelsvertretergeschäft
 - E. Handelsmaklergeschäft
 - F. Kommissionsgeschäft
 - G. Speditionsgeschäft
 - H. Lagergeschäft
 - I. Frachtgeschäft

185


 universität wien




IV./I. Frachtgeschäft
- Begriff (§ 425) -

- Ausführung der
- Beförderung zu Lande, auf Binnengewässern oder zur Luft
- von Gütern (des Versenders)
- durch Unternehmer (?) (= Frachtführer)

186


 universität wien



IV./I. Frachtgeschäft
- Frachtvertrag -


- Werkvertrag (→ §§ 425 ff, subsidiär §§ 343 ff, §§ 1151 f, 1165 ff ABGB); AÖSp; Sondervorschriften: insb CMR (§ 439a), §§ 26 ff BinnenschiffahrtG, §§ 53 ff EBG, §§ 134, 157 ff LuftfahrtG, Int. Übereinkommen
- V zugunsten des Empf. (§ 433 II, §§ 434-436)
- formfrei, Ausnahme: § 69 EBG (Annahme von Gut und Frachtbrief)
- Teilfracht, Gesamtfracht (§ 432, s insb II); Unter- und Zwischenfracht (§ 431 o. § 408 I)

187


 universität wien

IV./I. Frachtgeschäft
- Pflichten -

- **Ausführungs(Beförderungs-)pflicht**
- **Sorgfalts- und Interessenwahrungspf. (§ 429), Folgepflicht (gs gg Absender, § 433, Art 12 CMR)**
- **Nebenpflichten, insb Benachrichtigung (§ 437)**




188


 universität wien

IV./I. Frachtgeschäft
- Haftung nach UGB -

- **für Verlust, Beschädigung, Verspätung (§§ 429 ff), inkl durch Besorgungsgehilfen (§ 431)**
- **bei leichter Fahrlässigkeit beschränkt durch gemeinen Wert (§ 430)**
- **erlischt gs durch Bezahlg. u. Annahme (§ 438)**
- **Verjährung: 1 Jahr, ausg. bei gr. Verschulden (§ 439)**
- **Einschränkungen durch §§ 51 ff AÖSp**




189

 universität wien


IV./I. Frachtgeschäft
- Haftung nach CMR -

Zwingend (Art 41 CMR)!

- **Obhutshaftung von Übernahme bis Ablieferung mit Entlastungsbeweis (Art 17 f)**
- **Börsen-, Marktpreis oder gemeiner Wert; Höchstgrenzen bei leichter Fahrlässigkeit (Art 23, 29)**
- **Vermutung der Ordnungsmäßigkeit bei vorbehaltloser Annahme (Art 30)**
- **Verjährung: 1 J., bei Vorsatz 3 J. (Art 32)**




190


 universität wien

IV./I. Frachtgeschäft
- Rechte -

- Frachtbrief (§ 426; Art 4 ff CMR), andere Begleitpapiere (§ 427; Art 11 CMR)
- Fracht bei Ablieferung (§§ 1152, 1170 ABGB)
- Kostenersatz bei Weisungen (§ 433 I)
- gesetzl. Pfandrecht (§ 440), HinterlegungsR und Selbsthilfeverkauf (§ 437)
- Einzugsermächtigung und -pflicht des „letzten Frachtführers“ (§ 441)
- gegenüber Empfänger ab Annahme von Gut und Frachtbrief (§ 436; vgl a Art 13 II CMR)




191


 universität wien

IV./I. Frachtgeschäft
- Ladeschein (§ 444 ff) -

- Empfangsbestätigung und Verbriefung des Herausgabeanspruchs; Traditionswirkung (§ 450)
- praktisch durch Frachtbriefdoppel verdrängt (Art 5 ff CMR):
 - Beweisurkunde (Art 9 CMR)
 - Sperrwirkung in Bezug auf Verfügungsrecht des Absenders (Art 12 II CMR)




192

 universität wien

IV./I. Frachtgeschäft
- Rechte des Empfängers -

ohne Ladeschein

- WeisungsR bzgl Sicherung des Guts (§ 434)
- Ankunft → AuslieferungsR (§ 435; Art 13 I CMR)
- (gerichtl.) Geltendmachung oder Übergabe des Frachtbrief(doppel)s → Verfügungsrecht (§ 433 II; Art 13 II CMR)



193

**IV./I. Frachtgeschäft
- Rechte des Empfängers -**

mit Ladeschein (§ 447)

- **Auslieferung nur gegen Ladeschein (§ 448)**
- **legitimierter Empfänger erwirbt VerfügungsR des Absenders (§ 433 I)**