

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	V
Literaturverzeichnis	XVII
1. Teil	
Der Kaufvertrag	1 1
A. Die Primärleistungspflichten des Verkäufers	4 2
I. Anspruchsentstehung	4 2
1. Wirksamer Kaufvertrag	4 2
a) Vertragsschluss mit Inhalt gem. § 433 bzw. § 453	5 3
aa) Einigung nach allgemeinen Regeln	5 3
bb) Sachkauf (§ 433)	9 4
cc) Rechtskauf (§ 453)	26 10
b) Wirksamkeitserfordernisse	32 12
c) Wirksamkeitshindernisse	33 12
aa) Formnichtigkeit beim Grundstückskaufvertrag	34 12
bb) Formnichtigkeit besonderer Verbraucherkaufverträge	38 14
cc) Verbotswidriger Kaufvertrag (§ 134)	48 19
dd) Sittenwidriger Kaufvertrag (§ 138)	65 27
2. Weitere Prüfungspunkte zur Anspruchsentstehung	81 35
a) Eintritt einer aufschiebenden Bedingung	81 35
b) (Keine) Anfängliche Unmöglichkeit (§ 275 Abs. 1)	82 35
aa) Nichtexistenz/Untergang des verkauften Gegenstandes	83 36
bb) Rechtliches Unvermögen des Verkäufers	88 39
cc) Anfängliche Unmöglichkeit (nur) der Mängelbeseitigung ...	89 40
II. Rechtsvernichtende Einwendungen	95 44
1. Erfüllung	95 44
a) Erfüllung der Verschaffungspflicht gem. § 433 Abs. 1 S. 1	96 44
b) Erfüllung der Gewährleistungspflicht gem. § 433 Abs. 1 S. 2	98 44
aa) Situation bei der Stückschuld	99 44
bb) Vorratsschuld und unbeschränkte Gattungsschuld	105 46
2. Erfüllungssurrogate	108 46
3. Nachträgliche Leistungsbefreiung nach § 275	109 47
4. Leistungsbefreiung nach § 300 Abs. 2	111 47
5. Eintritt einer auflösenden Bedingung	112 48
6. Geltendmachung von Gestaltungsrechten	113 48
III. Durchsetzbarkeit	114 49
1. Fälligkeit	114 49
2. Einreden	115 49
IV. Nebenleistungspflichten des Verkäufers	119 51
V. Pflichtverletzung	120 51
VI. Übungsfall Nr. 1	121 52

	Rn.	Seite
B. Primärleistungspflicht des Käufers (§ 433 Abs. 2)	123	57
I. Anspruchsentstehung	123	57
1. Wirksamer Kaufvertrag	123	57
a) Vertragsschluss mit Inhalt nach § 433 Abs. 2 (ggfs. i.V.m. § 453)	123	57
b) Wirksamkeitserfordernisse und -hindernisse	128	60
2. Sonstige Voraussetzungen/Einwendungen	129	60
a) Aufschiebende Bedingung	129	60
b) Anfängliche Unmöglichkeit	130	60
II. Rechtsvernichtende Einwendungen	133	61
1. Erfüllung und Erfüllungssurrogate	133	61
2. Nachträgliche Unmöglichkeit der Verkäuferleistung (§ 326)	134	61
a) Grundregel des § 326 Abs. 1 S. 1	134	61
b) (Kein) Fall der „qualitativen Teilunmöglichkeit“	135	62
c) Ausnahme nach § 446	136	62
aa) Übergabe der verkauften Sache (§ 446 S. 1)	137	62
bb) Annahmeverzug des Käufers (§ 446 S. 3)	140	63
d) Übergabe an Transportperson beim Versendungskauf (§ 447)	141	64
aa) Anwendbarkeit: kein Verbrauchsgüterkauf	142	64
bb) Versendungsverlangen des Käufers	143	64
cc) Auseinanderfallen von Erfüllungsort und Versandadresse	144	64
dd) Sonderfall: Absendung außerhalb des Verkäufersitzes	147	66
ee) Auslieferung an Transportperson	149	67
ff) Beschränkung auf Transportgefahr?	153	69
e) Ausnahme nach § 326 Abs. 2 S. 1, 1. Var.	154	69
3. Leistungsbefreiung nach § 300 Abs. 2	155	70
4. Sonstiges	156	70
III. Durchsetzbarkeit	157	70
1. Fälligkeit	157	70
2. Einreden	158	71
a) Zurückbehaltungsrechte	158	71
b) Sonderfall: Zurückbehaltung und Drittschadensliquidation	160	71
aa) Problemstellung	160	71
bb) Normative Korrektur bei der Schadensermittlung	162	73
cc) Drittschadensliquidation	163	73
c) Verjährung	167	74
IV. Pflichtverletzung	168	74
V. Übungsfall Nr. 2	169	75
C. Der Anspruch auf Nacherfüllung, §§ 437 Nr. 1, 439	171	81
I. Anspruchsentstehung	175	84
1. Wirksamer Kaufvertrag	175	84
2. Mangel	176	84
'a) Sachmangel nach § 434 Abs. 1 S. 1	177	85
aa) Beschaffenheitsvereinbarung	178	85
bb) Besonderheiten beim Verbrauchsgüterkauf	179	86
b) Sachmangel nach § 434 Abs. 1 S. 2 Nr. 1	181	87

	Rn.	Seite
c) Sachmangel nach § 434 Abs. 1 S. 2 Nr. 2	183	88
aa) Gewöhnlicher Maßstab für Beschaffenheit und Verwendung	183	88
bb) Einfluss öffentlicher Angaben	184	88
d) Montagefehler (§ 434 Abs. 2 S. 1)	188	90
aa) Vereinbarte Montageleistung	189	90
bb) Fehlerhafte Montage	190	90
e) Mangelhafte Montageanleitung (§ 434 Abs. 2 S. 2)	191	90
aa) Bestimmung zur Montage	191	90
bb) Fehlerhafte Montageanleitung bei Gefahrübergang	192	90
f) Falschlieferung (§ 434 Abs. 3, 1. Var.)	195	91
aa) Generelle Ausnahme des sog. „Identitätsaliuds“	197	91
bb) Ausnahme bei irrtümlicher oder offensichtlicher Falschlieferung	198	92
g) Mankolieferung (§ 434 Abs. 3, 2. Var.)	199	93
aa) Gleichartigkeit der Einzelteile	200	93
bb) Verdeckte Mengenabweichung	201	94
h) Rechtsmangel, § 435	202	94
3. Maßgeblicher Zeitpunkt	205	95
a) Sachmangel	205	95
aa) Gefahrübergang	205	95
bb) Besonderheiten beim Verbrauchsgüterkauf	208	96
b) Rechtsmängel	217	99
4. Besonderheiten beim Rechtskauf	218	99
5. Inhalt des Nacherfüllungsanspruchs	224	100
a) Varianten des § 439 Abs. 1	224	100
b) Umfang der Mängelbeseitigung (§ 439 Abs. 1, 1. Var.)	226	100
c) Umfang der Ersatzlieferung	227	101
6. Kostentragung	229	102
7. Haftungsausschlüsse	232	103
a) Gesetzlicher Haftungsausschluss nach § 442	233	104
b) Vertragliche Haftungsausschlüsse	235	104
aa) Vereinbarung über Haftungsausschluss	235	104
bb) Wirksamkeit des Haftungsausschlusses	236	105
8. Ausschluss nach § 275 Abs. 1	239	107
a) Unmöglichkeit bei der Stückschuld	240	107
b) Unmöglichkeit bei der Gattungsschuld	245	109
c) Teilunmöglichkeit der Mängelbeseitigung	246	110
d) Exkurs: Ersatzlieferungsanspruch auch schon vor Übergabe?	247	111
II. Rechtsvernichtende Einwendungen	248	112
1. Allgemeine Einwendungstatbestände	248	112
2. Unverhältnismäßigkeit der Kosten, § 439 Abs. 3	251	113
a) Wirkung	251	113
b) Absolute und relative Unverhältnismäßigkeit	254	114
c) Bestimmung der relativen Unverhältnismäßigkeit	255	114
d) Bestimmung der absoluten Unverhältnismäßigkeit	259	116

	Rn.	Seite
III. Durchsetzbarkeit	260	117
1. Fälligkeit	260	117
2. Einreden	262	118
a) Zurückbehaltungsrechte aus § 273 und § 320	262	118
b) Zurückbehaltungsrecht aus §§ 439 Abs. 4, 348	263	118
aa) Rückgewähr der mangelhaften Sache, §§ 439 Abs. 4, 346 Abs. 1	264	118
bb) Herausgabe oder Ersatz von Nutzungen, §§ 439 Abs. 4, 346 Abs. 1, 2 Nr. 1	265	119
cc) Wertersatz nach §§ 439 Abs. 4, 346 Abs. 2 Nr. 2, 3	267	120
dd) Schadensersatzanspruch aus §§ 280 ff. i.V.m. §§ 439 Abs. 4, 346 Abs. 4	268	121
c) Verjährungseinrede (§ 214 Abs. 1 i.V.m. § 438)	269	121
D. Rücktrittsrechte des Käufers wegen Mangels	271	122
I. Rücktrittsrecht aus §§ 437 Nr. 2, 323	275	124
1. Wirksamer Kaufvertrag	275	124
2. Mangel	276	125
3. Gewährleistungsausschluss	277	125
4. Fälligkeit und Einredefreiheit der Pflicht zur mangelfreien Leistung	278	125
5. Erfolglose Fristsetzung	281	126
6. Entbehrlichkeit der Fristsetzung	282	126
7. Rücktrittsausschluss nach § 323 Abs. 5 S. 2	286	127
8. Rücktrittsausschluss nach § 323 Abs. 6	289	130
9. Rücktrittsausschluss nach §§ 438 Abs. 4, 218	290	130
II. Rücktrittsrecht aus §§ 437 Nr. 2, 326 Abs. 5	292	132
E. Minderungsrecht des Käufers wegen Mangels	295	135
F. Schadensersatzansprüche des Käufers wegen Mangels	301	137
I. Schadensersatz „neben“ der Leistung aus §§ 437 Nr. 3, 280 Abs. 1	302	138
1. Abgrenzung zum Schadensersatz statt der Leistung	302	138
2. Abgrenzung zum Schadensersatz aus §§ 280 Abs. 1, Abs. 2, 286	303	138
3. Anspruchsentstehung	304	139
4. Weitere Prüfung	310	142
II. Schadensersatz statt der Leistung aus §§ 437 Nr. 3, 280 Abs. 1, 3, 281	312	143
1. Anspruchsentstehung	312	143
a) Abgrenzung zu §§ 437 Nr. 3, 280 Abs. 1, 3, 283 bzw. § 311a Abs. 2	313	144
b) Vertretenenmüssen	314	144
2. Weitere Prüfung	320	147
III. Schadensersatzanspruch statt der Leistung aus §§ 437 Nr. 3, 280 Abs. 1, 3, 283	324	148
1. Abgrenzung zu §§ 437 Nr. 3, 280 Abs. 1, 3, 281	324	148
2. Abgrenzung zu §§ 437 Nr. 3, 311a Abs. 2	325	148

	Rn.	Seite
3. Besonderheiten	326	149
a) Bezugspunkt des Vertretenmüssens	327	149
b) Schadensberechnung	328	149
c) Fälligkeit	329	149
d) Einreden	330	149
IV. Schadensersatz statt der Leistung aus §§ 437 Nr. 3, 311a Abs. 2	332	150
1. Abgrenzung zu §§ 437 Nr. 3, 280 Abs. 1, 3, 283	333	150
2. Bezugspunkt beim Vertretenmüssen	334	151
V. Aufwendungsersatz aus §§ 437 Nr. 3, 284	336	152
G. Verhältnis der Gewährleistungsrechte zu anderen Rechten	341	154
I. Rechtslage vor Anwendbarkeit des § 437	341	154
II. Rechtslage bei Anwendbarkeit des § 437	342	154
1. Verhältnis zur Anfechtung	342	154
a) Anfechtung nach §§ 119 Abs. 1, 123	342	154
b) Anfechtung nach §§ 119 Abs. 2	343	154
2. Verhältnis zu §§ 280 Abs. 1, 311 Abs. 2, Abs. 3	344	155
3. Verhältnis zu §§ 280 Abs. 1, 241 Abs. 2	345	155
4. Verhältnis zu §§ 823 ff	346	155
H. Der Rückgriff des Verkäufers beim Lieferanten	347	155
I. Allgemeines	347	155
1. Sinn der §§ 478, 479	347	155
2. Allgemeine Voraussetzungen	348	156
II. Entbehrlichkeit der Fristsetzung, § 478 Abs. 1	349	156
III. Aufwendungsersatzanspruch aus § 478 Abs. 2	352	157
IV. Beweislastumkehr auch zugunsten des Unternehmers	355	158
V. Halbzwinger Charakter	356	159
VI. Ablaufhemmung der Verjährung	357	159
VII. Übungsfall Nr. 3	358	160
2. Teil		
Der Werkvertrag	360	170
A. Die Primärleistungspflicht des Werkunternehmers	361	170
I. Anspruchsentstehung	361	170
1. Wirksamer Werkvertrag	361	170
a) Einigung auf Leistungen gem. §§ 631, 633 Abs. 1	361	170
b) Wirksamkeitserfordernisse	367	175
c) Wirksamkeitshindernisse	368	175
aa) Verbotswidriger Werkvertrag	369	175
bb) Sittenwidriger Werkvertrag	371	177
2. Sonstige Voraussetzungen	372	178
3. (Keine) Anfängliche Unmöglichkeit	373	178
II. Rechtsvernichtende Einwendungen	374	178
1. Erfüllung und Erfüllungssurrogate	374	178
2. Nachträgliche Leistungsbefreiung (§ 275)	375	178
3. Ausübung von allgemeinen Gestaltungsrechten	376	179

	Rn.	Seite
4. Ausschluss wegen Kündigung	377	179
a) Wirkung der Kündigung	377	179
b) Voraussetzungen	378	179
aa) Kündigungsrecht des Unternehmers aus § 643	379	180
bb) Kündigungsrecht des Bestellers aus § 649 S. 1	380	181
cc) Kündigungsrecht des Bestellers aus § 650 Abs. 1	381	181
dd) Beiderseitiges Kündigungsrecht aus § 314	382	182
III. Durchsetzbarkeit	386	184
1. Fälligkeit	386	184
2. Einreden	387	184
B. Die Primärleistungspflicht des Bestellers	389	185
I. Anspruchsentstehung	389	185
II. Rechtsvernichtende Einwendungen	393	186
III. Durchsetzbarkeit	397	187
1. Die Fälligkeit der Vergütung	397	187
a) Grundsatz	397	187
b) Voraussetzungen der Abnahme	401	188
2. Einreden	404	188
IV. Sicherung des Vergütungsanspruch	405	189
C. Rechte des Bestellers bei mangelhaftem Werk	408	190
I. Mangel	409	191
1. Sachmangel	409	191
2. Rechtsmangel	410	191
II. Maßgeblicher Zeitpunkt	411	191
III. Ausschluss der Haftung	412	192
1. Gesetzlicher Ausschluss in § 640 Abs. 2	412	192
2. Vertraglicher Ausschluss	413	192
IV. Rechte des Bestellers im Einzelnen	415	192
1. Anspruch auf Nacherfüllung aus §§ 634 Nr. 1, 635 Abs. 1	415	192
a) Inhalt und Wahlrecht	416	193
b) Kosten	417	193
c) Ausschlusstatbestände	418	194
aa) Ausschluss nach § 275 wegen Unbehebbarkeit	418	194
bb) Ausschluss nach § 635 Abs. 3	419	194
2. Selbstvornahmerecht nach §§ 634 Nr. 2, 637	420	195
3. Rücktrittsrecht (§ 634 Nr. 3)	423	196
a) Rücktrittsrecht aus §§ 634 Nr. 3, 323	424	196
b) Rücktrittsrecht aus §§ 634 Nr. 3, 326 Abs. 5	426	197
4. Minderungsrecht aus §§ 634 Nr. 3, 638	427	197
5. Schadensersatz	428	197
V. Verjährung der Gewährleistungsansprüche	432	198
1. Frist	432	198
2. Beginn	436	199
D. Übungsfall Nr. 4	438	200

3. Teil			
Die Schenkung	440	203	
A. Schenkungsarten	440	203	
I. Typisierung	440	203	
II. Handschenkung und Schenkungsversprechen	441	203	
1. Handschenkung i.S.d. § 516	442	204	
2. Schenkungsvertrag i.S.d. § 518	444	205	
B. Der Primäranspruch des Beschenkten	445	205	
I. Anspruchsentstehung	445	205	
1. Wirksamer Schenkungsvertrag	446	205	
a) Einigung über eine unentgeltliche Leistung	447	206	
b) Allgemeine Wirksamkeitsvoraussetzungen	455	209	
2. Weitere Voraussetzungen	461	214	
II. Rechtsvernichtende Einwendungen	463	214	
1. Allgemeine Einwendungstatbestände	463	214	
2. Widerruf wegen groben Undanks (§§ 530 ff)	464	214	
a) Verhältnis zu § 313	464	214	
b) Voraussetzungen	465	215	
aa) Widerrufserklärung	465	215	
bb) Allgemeine Wirksamkeitsvoraussetzungen	466	215	
cc) Widerrufsbefugnis des Schenkers nach § 530	467	215	
c) Besonderheiten bei der gemischten Schenkung	474	216	
III. Durchsetzbarkeit	476	217	
1. Fälligkeit	476	217	
2. Einreden	478	218	
C. Gewährleistungsansprüche des Beschenkten	479	219	
I. Schadensersatzansprüche aus §§ 523 Abs. 1, 524 Abs. 1	479	219	
II. Nachlieferungsanspruch aus § 524 Abs. 2 S. 1	481	220	
III. Anspruch auf Schadensersatz statt der Leistung aus § 523 Abs. 2 bzw. § 524 Abs. 2 S. 2	482	221	
D. Allgemeiner Haftungsmaßstab	484	222	
I. Beschränkung in § 521	484	222	
II. Befreiung von Verzugszinsen in § 522	486	222	
4. Teil			
Der Reisevertrag	487	223	
A. Primärleistungspflicht des Reiseveranstalters	487	223	
I. Anspruchsentstehung	488	224	
1. Wirksamer Reisevertrag	488	224	
a) Vertragsschluss mit dem Inhalt des § 651a Abs. 1	489	224	
b) Allgemeine Wirksamkeitsvoraussetzungen	494	227	
2. Sonstige rechtshindernde Einwendungen	497	227	

II.	Rechtsvernichtende Einwendungen	498	228
1.	Allgemeine Einwendungen	498	228
2.	Ausübung besonderer Gestaltungsrechte	499	228
a)	„Absage“ des Reiseveranstalters	500	229
b)	Rücktritt des Reisenden	501	229
aa)	„Freies“ Rücktrittsrecht vor Reisebeginn aus § 651i	501	229
bb)	Rücktrittsrecht wegen Preiserhöhung aus § 651a Abs. 5 S. 2	502	230
c)	Kündigung wegen eines Reisemangels nach § 651e	506	231
d)	Kündigung wegen höherer Gewalt“ nach § 651j	507	231
III.	Durchsetzbarkeit	508	231
B.	Primärleistungspflicht des Reisenden	510	232
I.	Anspruchsentstehung	511	232
1.	Wirksamer Reisevertrag	511	232
2.	Sonstige rechtshindernde Einwendungen	512	233
II.	Rechtsvernichtende Einwendungen	513	233
1.	Allgemeine Einwendungstatbestände	513	233
2.	§ 326 und Minderung nach § 651d	514	233
a)	Leistungshindernis nicht allein aus der Sphäre des Reisenden	515	234
b)	Leistungsstörung allein aus der Sphäre des Reisenden	517	235
aa)	Leistungshindernis besteht vor Beginn der Reise	518	235
bb)	Leistungshindernis entsteht nach Beginn der Reise	519	235
3.	Ausübung besonderer Gestaltungsrechte	520	235
a)	Gestaltungsrechte ohne sekundäre Zahlungspflicht	521	236
b)	Gestaltungsrechte mit sekundärer Zahlungspflicht	522	236
aa)	Rücktritt des Reisenden nach § 651i	522	236
bb)	Kündigung des Reisenden nach § 651e	523	236
cc)	Kündigung einer Partei nach § 651j	524	237
III.	Durchsetzbarkeit	525	237
1.	Fälligkeit	525	237
2.	Einreden	527	238
C.	Abhilfeanspruch des Reisenden bei Reisemangel	528	238
I.	Anspruchsentstehung	528	239
1.	Wirksamer Reisevertrag	529	239
2.	Reisemangel i.S.d. § 651c Abs. 1	530	239
a)	Fehlen einer zugesicherten Eigenschaft	531	239
b)	Relevanter Fehler	532	240
aa)	Beschaffenheitsabweichung	532	240
bb)	Auswirkung auf Wert oder Tauglichkeit der Reise	536	242
3.	Behebbarkeit des Mangels	537	243
II.	Rechtsvernichtende Einwendungen	538	243
1.	Allgemeine Einwendungstatbestände	538	243
2.	Besonderes Leistungsverweigerungsrecht	539	244
3.	Vorzeitige Beendigung des Reisevertrages	540	244

III. Durchsetzbarkeit	541	244
1. Fälligkeit	541	244
2. Einreden	542	245
D. Aufwendungsersatzanspruch aus § 651c Abs. 3	543	245
I. Anspruchsentstehung	543	245
1. Wirksamer Reisevertrag	544	246
2. Behebbarer Reisemangel i.S.d. § 651c Abs. 1	545	246
3. Fruchtlose Fristsetzung	546	246
4. Alternativ: Entbehrllichkeit der Fristsetzung	549	247
5. Eigene Abhilfemaßnahme des Reisenden	550	247
6. Umfang	551	248
II. Rechtsvernichtende Einwendungen	552	248
1. Allgemeine Einwendungstatbestände	552	248
2. Verstreichen der Ausschlussfrist	553	248
III. Durchsetzbarkeit	559	250
1. Fälligkeit	559	250
2. Einreden	560	250
E. Minderung und Rückzahlungsanspruch	561	251
I. Anspruchsentstehung	562	251
1. Wirksamer Reisevertrag und Mangel	562	251
2. Keine schuldhaft unterlassene Mängelrüge	563	251
3. Entbehrllichkeit der Rüge	566	252
4. Minderungsumfang	567	252
II. Rechtsvernichtende Einwendungen	569	253
III. Durchsetzbarkeit	570	253
F. Kündigungsrecht des Reisenden nach § 651e	571	253
I. Erheblicher Reisemangel	572	254
II. Abhilfefrist	574	254
III. Rechtsfolgen der Kündigung	575	255
G. Schadensersatzanspruch aus § 651f Abs. 1	578	255
I. Anspruchsentstehung	578	256
1. Wirksamer Reisevertrag und Mangel	578	256
2. Keine schuldhaft unterlassene Mängelrüge	579	256
3. Vertretern müssen	580	256
4. Ersatzfähiger Schaden	583	257
5. Art und Umfang des Schadensersatzes	584	257
6. Haftungsbeschränkung nach § 651h	585	257
II. Rechtsvernichtende Einwendungen	587	258
III. Durchsetzbarkeit	588	258
H. Schmerzensgeldanspruch aus § 253 Abs. 2	589	259
I. Anspruchsentstehung	589	259
II. Rechtsvernichtende Einwendungen	594	260
III. Durchsetzbarkeit	595	260

Inhaltsverzeichnis

	Rn.	Seite
I. Schadensersatzanspruch aus § 651f Abs. 2	596	261
I. Besondere Anspruchsvoraussetzungen	596	261
1. Vereitelung oder erhebliche Beeinträchtigung der Reise	597	262
a) Vereitelung	598	262
b) Erhebliche Beeinträchtigung	599	262
2. Nutzlos aufgewendete Urlaubszeit	600	263
3. Umfang	602	263
II. Weitere Prüfung	603	264
J. Schadensersatz aus §§ 280 ff	604	264
I. Pflichtverletzungen des Reiseveranstalters	605	264
II. Pflichtverletzungen des Reisenden	606	265
K. Übungsfall Nr. 5	607	266
<i>Sachverzeichnis</i>		269