

# Inhalt

<b>Vorwort .....</b>	<b>VII</b>
<b>1      Grundzüge der Mängelhaftungsregelungen .....</b>	<b>1</b>
1.1      Erfolgschaftung des AN .....	1
1.2      Systematik der Mängelhaftungsregelungen der §§ 633 ff. BGB .....	1
1.3      Systematik der Mängelhaftungsregelungen der VOB/B .....	2
<b>2      Der Begriff des Sachmangels in § 633 BGB und § 13 .....</b>	<b>5</b>
<b>3      Haftungsumfang für Mängel nach dem BGB bzw. nach der VOB/B .....</b>	<b>7</b>
3.1      Haftung für Sachmängel .....	7
3.2      Haftung für Falschlieferung und zu geringe Mengen .....	8
3.3      Haftung für Rechtsmängel .....	9
3.4      Teilweise Parallelität des Sachmangelbegriffs in BGB und VOB/B .....	10
<b>4      Einzelne Mängelbegriffe .....</b>	<b>13</b>
4.1      Die vereinbarte Beschaffenheit der Leistung .....	13
4.2      Anerkannte Regeln der Technik .....	16
4.2.1      Begriff .....	17
4.2.2      Verstoß gegen die anerkannten Regeln der Technik .....	17
4.2.3      Beweislast .....	21
<b>5      Leistungen nach Probe .....</b>	<b>23</b>
5.1      Begriff .....	23
5.2      Zeitpunkt der Vereinbarung .....	23
5.3      Bedeutung der Probe .....	24
5.4      Beweislast .....	24
<b>6      Mitverantwortlichkeit des AG für den Mangel .....</b>	<b>27</b>
6.1      Allgemeines .....	27
6.1.1      BGB-Verträge: Entsprechende Anwendung von § 254 BGB .....	27
6.1.2      VOB-Verträge .....	27
6.2      Tatbestandsvoraussetzungen .....	28
6.2.1      Fallgruppe 1: Mangel der Leistungsbeschreibung .....	29
6.2.2      Fallgruppe 2: Mangel durch Anordnungen des AG .....	30
6.2.3      Fallgruppe 3: Mangel durch vom AG gelieferte Stoffe oder Bauteile .....	31
6.2.4      Fallgruppe 4: Mangel durch vom AG vorgeschriebene Stoffe oder Bauteile .....	31
6.2.5      Fallgruppe 5: Mangel durch Vorleistungen anderer Unternehmer .....	33
6.3      Prüfungs- und Mitteilungspflicht des AN .....	34
6.3.1      Umfang der Prüfungs- und Mitteilungspflicht des AN .....	34

---

**Inhalt**

6.3.2	Rechtsfolgen bei Erfüllung der Prüfungs- und Hinweis- pflicht .....	35
6.3.3	Rechtsfolgen bei Verletzung der Prüfungs- und Hinweispflicht .....	36
6.4	Beweislast .....	37
6.5	Zug-um-Zug-Verurteilungen im Prozess .....	37
7	<b>Verjährung der Mängelansprüche .....</b>	41
7.1	Überblick .....	41
7.2	Verjährungsfristen nach § 634a BGB .....	42
7.3	Verjährungsfristen nach der VOB .....	44
7.3.1	Nur Auffangregelung .....	44
7.3.2	Geltung für alle Rechte in Nr. 5–7? .....	44
7.3.3	Die einzelnen Verjährungsfristen .....	45
7.3.4	Abgrenzung zu § 4 Nr. 7 .....	51
7.4	10-jährige Verjährungsfrist für Mängel .....	52
7.4.1	Arglistig verschwiegene Mängel .....	52
7.4.2	Arglistiges Verhalten von Hilfspersonen .....	56
7.4.2.1	Allgemeines .....	56
7.4.2.2	Einsatz eigenen Personals .....	56
7.4.2.3	Einsatz von Nachunternehmern .....	57
7.4.3	Organisationsverschulden des AN .....	57
7.4.3.1	Allgemeines .....	57
7.4.3.2	Voraussetzungen .....	58
7.4.3.3	Beweislast .....	58
7.5	Der Lauf der Verjährungsfristen .....	59
7.5.1	Teilabnahmen .....	60
7.5.2	AG verweigert die Abnahme .....	60
7.5.3	Beginn der Verjährungsfrist .....	61
7.5.4	Hemmung und Unterbrechung/Neubeginn der Verjährung .....	62
7.5.4.1	Hemmungstatbestände .....	65
7.5.4.2	Gerichtliche Geltendmachung und Anerkenntnis .....	67
7.5.4.3	Schriftliche Geltendmachung des Nachbesserungs- anspruchs .....	73
7.5.4.4	Auswirkung von Hemmung und Unterbrechung / Neu- beginn der Verjährung auf sonstige Mängelansprüche .....	73
7.5.4.5	Wirkung der Einrede der Verjährung .....	74
7.5.4.6	Aufrechnungsbefugnis und Leistungsverweigerungsrechte des AG bei verjährten Mängelansprüchen .....	75
8	<b>Der Anspruch auf Nacherfüllung (§ 635 BGB n. F.) bzw. Mängelbeseitigung (§ 13 Nr. 5) .....</b>	79
8.1	Vergleich der Regelungen in BGB und VOB/B .....	79
8.2	Zweckbestimmung: Vorrang der Nacherfüllung/Mängel- beseitigung .....	80
8.3	Voraussetzungen des Nacherfüllungs- bzw. Mängel- beseitigungsanspruches .....	81
8.3.1	Mangel an der Leistung des AN .....	81
8.3.2	Beweislast für die Ursache des Mangels .....	82
8.3.3	Hervortreten des Mangels während der Verjährungsfrist ..	83
8.3.4	Konkretisierende Mängelrüge .....	84
8.3.5	Schriftlichkeit des Nachbesserungsverlangens im VOB- Vertrag .....	87
8.3.6	Zeitpunkt des Nachbesserungsverlangens .....	87

8.3.7	Fälligkeit des Nacherfüllungs- /Mängelbeseitigungs- anspruches .....	89
8.4	Bedeutung der Mängelrüge für den Ablauf der Verjäh- rungsfristen im VOB-Vertrag .....	89
8.4.1	Wirkung des schriftlichen Mängelbeseitigungsverlangens: Beginn einer neuen Verjährungsfrist .....	89
8.4.2	Aufforderung zur Mängelbeseitigung setzt nur einmalig eine neue Verjährungsfrist in Gang .....	90
8.4.3	Hervortreten weiterer Mängelsymptome nach Ablauf der Verjährungsfrist .....	91
8.4.4	Dauer der neuen Verjährungsfrist .....	92
8.4.5	Verjährung der Mängelansprüche für Mängelbeseitigungsleistungen im VOB-Vertrag .....	93
8.5	Art und Umfang der Nacherfüllungs- bzw. Mängelbeseitigungspflichten .....	94
8.6	Ausgleich sonstiger Schäden und Vermögensnachteile .....	95
8.7	Pflicht des AG zur Kostenbeteiligung .....	95
8.8	Leistungszeit .....	96
8.9	Vorteilsausgleichung und Sowieso-Kosten .....	96
8.10	Wertsteigerung infolge der Nachbesserung .....	98
8.11	AN verweigert die Nacherfüllung bzw. Mängelbeseitigung .....	99
8.12	Neuherstellung des Werkes .....	101
9	<b>Mängelbeseitigung im Wege der Ersatzvornahme</b> .....	103
9.1	Allgemeines .....	103
9.2	Tatbestandsvoraussetzungen des Kostenerstattungs- anspruches .....	104
9.3	Aufrechterhaltung anderer Mängelansprüche bei Nichtausübung des Selbsthilferechtes .....	110
9.4	Rechtsfolgen des fruchtlosen Ablaufes der Mängelbeseitigungsfrist .....	112
9.4.1	Inhalt und Umfang des Kostenerstattungsanspruches .....	112
9.4.1.1	Erforderlichkeit des Mängelbeseitigungsaufwandes .....	112
9.4.1.2	Eigenleistungen des AG .....	114
9.4.1.3	Rechtsfolgen durchgeführter Ersatzvornahmen .....	115
9.4.2	Die Abwicklung des Kostenerstattungsanspruches .....	116
9.4.3	Der Kostenvorschussanspruch .....	117
9.4.3.1	Höhe des Kostenvorschussanspruches .....	118
9.4.3.2	Entfall des Kostenvorschussanspruches .....	118
9.4.3.3	Aufrechnung mit dem Kostenvorschussanspruch .....	119
9.4.3.4	Entfall des Kostenvorschussanspruchs wegen bestehender Sicherheiten? .....	120
9.4.3.5	Verzinsung des Vorschusses .....	121
9.4.3.6	Abrechnung über den erhaltenen Vorschuss .....	122
9.4.3.7	Geltendmachung des Vorschussanspruches .....	122
9.5	Verjährung des Kostenerstattungs- und Kostenvorschussanspruches .....	123
9.6	Aufrechnungsbefugnis mit dem Kostenerstattungs- und Kostenvorschussanspruch .....	126
10	<b>Leistungsverweigerungsrechte des AG während des Bestehens von Mängelansprüchen</b> .....	127
10.1	Überblick .....	127
10.2	Leistungsverweigerungsrecht nach § 320 BGB .....	127

---

10.3	Zurückbehaltungsrecht nach § 273 BGB .....	129
10.4	Keine Anrechnung bestehender Sicherheiten .....	130
10.5	Allgemeine Geschäftsbedingungen .....	131
10.6	Leistungsverweigerungsrecht trotz Abtretung von Mängelansprüchen .....	131
10.7	Wegfall des Leistungsverweigerungsrechts .....	132
<b>11</b>	<b>Minderung des Werklohnes .....</b>	<b>133</b>
11.1	Allgemeines .....	133
11.2	Minderungstatbestände im VOB-Vertrag .....	134
11.2.1	Unzumutbarkeit der Mängelbeseitigung für den AG ..	134
11.2.2	Unmöglichkeit der Mängelbeseitigung .....	136
11.2.3	Ablehnung der Mängelbeseitigung durch den AN wegen unverhältnismäßig hohen Mängelbeseitigungsaufwandes ..	139
11.3	Erlöschen des Minderungsrechtes .....	143
11.4	Vollzug der Minderung .....	144
11.5	Anspruchskonkurrenzen .....	148
11.6	Verjährung .....	149
<b>12</b>	<b>Rücktritt vom Vertrag .....</b>	<b>151</b>
12.1	Rücktritt vom BGB-Vertrag gemäß §§ 636, 323 BGB n. F.	151
12.2	Voraussetzungen des Rücktrittsrechtes .....	151
12.2.1	Nicht vertragsgemäße Leistung .....	152
12.2.2	Erfolglose Bestimmung einer angemessenen Frist zur Erfüllung oder Nacherfüllung .....	152
12.2.3	Entbehrlichkeit der Fristsetzung i. S. von § 323 Abs. 2 BGB n. F. .....	152
12.2.4	Rücktritt vor Fälligkeit gemäß § 323 Abs. 4 BGB n. F. ....	155
12.2.5	Einschränkungen des Rücktrittsrechtes gemäß § 323 Abs. 5 BGB n. F. ....	156
12.2.6	Ausschluss des Rücktritts bei Verantwortlichkeit des AG für den Rücktrittsgrund gemäß § 323 Abs. 6 BGB n. F. ....	157
12.3	Rechtsfolgen des Rücktritts .....	158
12.4	Unwirksamkeit des Rücktritts gemäß § 218 BGB n. F. ....	159
12.5	Kein Rücktritt vom VOB-Vertrag .....	159
<b>13</b>	<b>Schadensersatzansprüche .....</b>	<b>161</b>
13.1	Schadensersatzansprüche im BGB-Vertrag .....	161
13.1.1	Voraussetzungen des Schadensersatzanspruches .....	162
13.1.2	Schadensersatz wegen Verzögerung der Leistung infolge eines Mangels .....	164
13.1.3	Schadensersatz und Leistung .....	165
13.1.4	Schadensersatz statt der Leistung .....	165
13.1.5	Ersatz vergeblicher Aufwendungen .....	166
13.2	Schadensersatzansprüche im VOB-Vertrag .....	167
13.2.1	Vergleich § 13 Nr. 7 a. F. mit § 13 Nr. 7 n. F. ....	167
13.2.2	Abgrenzung zu Schadensersatzansprüchen nach BGB ....	171
13.2.2.1	Abgrenzung der alten Rechtslage des § 635 BGB a. F. zu § 13 Nr. 7 a. F. ....	171
13.2.2.2	Abgrenzung der neuen Rechtslage der §§ 280, 281 BGB n. F. zu § 13 Nr. 7 n. F. ....	174
13.2.3	Kein grundsätzlicher Ausschluss sonstiger Schadensersatzansprüche .....	176

13.2.4	Der kleine Schadensersatzanspruch nach § 13 Nr. 7 Abs. 3	
	Satz 1 .....	176
13.2.4.1	Voraussetzungen des kleinen Schadensersatzanspruches ..	178
13.2.4.2	Umfang des Anspruchs .....	181
13.2.4.3	Grundsätzlich keine Naturalrestitution .....	184
13.2.4.4	Erfordernis einer Mängelbeseitigungsaufforderung .....	185
13.2.5	Der große Schadensersatzanspruch nach § 13 Nr. 7 Abs. 3	
	Satz 2 .....	185
13.2.5.1	Besondere Voraussetzungen .....	185
13.2.5.2	Umfang des großen Schadensersatzanspruchs: Entfernte Mangelfolgeschäden .....	189
13.2.5.3	Geldersatz oder Naturalrestitution? .....	190
13.2.5.4	Berechnung des Schadensersatzanspruchs .....	190
13.2.6	Mitwirkendes Verschulden des AG .....	192
13.2.7	Beweislast .....	194
13.2.8	Aufrechnung und Verrechnung des Schadensersatz- anspruches .....	196
13.2.9	Verjährung des Schadensersatzanspruches nach Nr. 7 Abs. 3 .....	197
13.2.10	Haftungseinschränkung bzw. -erweiterung (Nr. 7 Abs. 5)	199
<b>Literatur</b> .....		<b>203</b>
<b>Sachregister</b> .....		<b>207</b>