

Inhalt

Vorwort	VII
1 Grundzüge der Mängelhaftungsregelungen	1
1.1 Erfolgshaftung des AN	1
1.2 Systematik der Mängelhaftungsregelungen der §§ 633 ff. BGB	1
1.3 Systematik der Mängelhaftungsregelungen der VOB/B ...	2
2 Der Begriff des Sachmangels in § 633 BGB und § 13	5
3 Haftungsumfang für Mängel nach dem BGB bzw. nach der VOB/B	7
3.1 Haftung für Sachmängel	7
3.2 Haftung für Falschlieferrung und zu geringe Mengen	8
3.3 Haftung für Rechtsmängel	9
3.4 Teilweise Parallelität des Sachmangelbegriffs in BGB und VOB/B	10
4 Einzelne Mängelbegriffe	13
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
5 Leistungen nach Probe	23
5.1 Begriff	23
5.2 Zeitpunkt der Vereinbarung	23
5.3 Bedeutung der Probe	24
5.4 Beweislast	24
6 Mitverantwortlichkeit des AG für den Mangel	27
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

6.3.2	Rechtsfolgen bei Erfüllung der Prüfungs- und Hinweis-	35
6.3.3	Rechtsfolgen bei Verletzung der Prüfungs- und	36
6.4	Beweislast	37
6.5	Zug-um-Zug-Verurteilungen im Prozess	37
7	Verjährung der Mängelansprüche	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-	73
7.5.4.4	anspruchs	73
7.5.4.5	Auswirkung von Hemmung und Unterbrechung / Neu-	73
7.5.4.6	beginn der Verjährung auf sonstige Mängelansprüche	74
7.5.4.6	Wirkung der Einrede der Verjährung	74
7.5.4.6	Aufrechnungsbefugnis und Leistungsverweigerungsrechte	75
7.5.4.6	des AG bei verjährten Mängelansprüchen	75
8	Der Anspruch auf Nacherfüllung (§ 635 BGB n. F.)	79
	bzw. Mängelbeseitigung (§ 13 Nr. 5)	79
8.1	Vergleich der Regelungen in BGB und VOB/B	79
8.2	Zweckbestimmung: Vorrang der Nacherfüllung/Mängel-	80
8.3	beseitigung	80
8.3	Voraussetzungen des Nacherfüllungs- bzw. Mängel-	81
8.3.1	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-	87
8.3.6	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	Mängelbeseitigung im Wege der Ersatzvornahme	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 Kostenvorschussanspruches 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	Leistungsverweigerungsrechte des AG während des Bestehens von Mängelansprüchen	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
11	Minderung des Werklohnes	133
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
12	Rücktritt vom Vertrag	151
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
13	Schadensersatzansprüche	161
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 Schadensersatzanspruches: Entfernte Mangelfolgeschäden	189
13.2.5.3	Geldersatz oder Naturalrestitution?	190
13.2.5.4	Berechnung des Schadensersatzanspruches	190
13.2.6	Mitwirkendes Verschulden des AG	192
13.2.7	Beweislast	194
13.2.8	Aufrechnung und Verrechnung des Schadensersatzanspruches	196
13.2.9	Verjährung des Schadensersatzanspruches nach Nr. 7 Abs. 3	197
13.2.10	Haftungseinschränkung bzw. -erweiterung (Nr. 7 Abs. 5)	199
	Literatur	203
	Sachregister	207