

§ 1 Einführung	1
§ 2 Rechtsgeschäfte zur dauernden Überlassung	5
I. Kaufvertrag, §§ 433 ff. BGB	5
1. Einleitung	5
2. Normstruktur	7
3. Gegenstände des Kaufs	7
4. Europarechtlicher Hintergrund	9
5. Verkäuferpflichten im Detail	10
a) Hauptpflichten des Verkäufers beim Sachkauf	10
aa) Übergabe	10
bb) Übereignung	11
cc) Sach- und rechtsmängelfreie Leistung	12
b) Hauptpflichten des Verkäufers beim Rechtskauf	12
c) Nebenpflichten	13
6. Käuferpflichten im Detail	14
7. Verbindung der beiderseitigen Pflichten: Leistungs- und Preisgefahr	15
a) Grundsatz: Preisgefahr des Verkäufers, § 326 I 1 BGB	16
b) 1. Ausnahme: § 446 S. 1 BGB	17
c) 2. Ausnahme: § 447 I BGB	18
8. Gewährleistung wegen Sach- und Rechtsmängeln	19
a) Begriff des Sachmangels	20
aa) Dreifacher Ansatz des § 434 I BGB	20
bb) Beurteilungszeitpunkt: Gefahrübergang	23
cc) Sonderfälle, § 434 II, III BGB	25
(1) Fehlerhafte Montageleistungen	25
(2) Fehlerhafte Montageanleitung	25
(3) Falschlieferung und Zuweniglieferung	25
b) Begriff des Rechtsmangels	28
aa) Einführung	28
bb) Beurteilungszeitpunkt: Eigentumsübergang	29
cc) Fallgruppen	29

dd) Abgrenzung von abstrakt-generellen Eigentumsbeschränkungen	31
ee) Abgrenzung zum Sachmangel	31
c) Ausschluss der Mängelrechte	33
aa) Kenntnis, grob fahrlässige Unkenntnis, § 442 BGB	33
bb) Abbedingung, § 444 BGB	34
cc) Öffentliche Versteigerung, § 445 BGB	34
d) Mängelrechte des Käufers – Überblick	35
e) Nacherfüllungsanspruch	36
aa) Einführung	37
bb) Wahlrecht des Käufers	38
cc) Umfang der Nacherfüllung	41
(1) Maßstab: ursprüngliches Pflichtenprogramm, Erfüllungsinteresse	41
(2) Ausnahme 1: Ortsveränderung, Nacherfüllungsort	43
(3) Ausnahme 2: Einbau der erworbenen mangelhaften Sache	44
(4) Rückgabepflicht des Käufers und Rücknahmepflicht des Verkäufers	46
(5) Grenzfall: weiterfressende Mängel	46
(6) § 439 II BGB als Anspruchsgrundlage?	48
dd) Fehlschlagen und Mangelhaftigkeit der Nacherfüllung	49
ee) Vertiefungsprobleme: Nutzungsersatz und Beseitigung weiterer Schäden	49
ff) Rückgriff des Verkäufers, §§ 445a, 445b BGB	51
f) Rücktritt und Minderung	53
aa) Rücktritt	53
(1) Fälligkeit der Leistung	54
(2) Fristsetzung	55
(3) Ausschluss des Rücktrittsrechts	61
(4) Rechtsfolgen des Rücktritts	64
bb) Minderung	65
(1) Einführung	66
(2) Rechtsfolgen	67
(3) Höhe der Minderung	67
(4) Vertiefungsproblem: Minderung trotz Nacherfüllung?	69
g) Schadens- und Aufwendungsersatz	70
aa) Einleitung	70
(1) Schadensersatz statt der Leistung als sekundäres Mängelrecht	70
(2) Schadensersatz neben der Leistung als primäres Mangelfolgerecht	72
(3) Keine europarechtliche Vorprägung	73
bb) Systematik des § 437 Nr. 3 BGB	74

cc) Konkurrierende allgemeine Schadensersatzansprüche	75
dd) Schadensersatz statt der Leistung im Detail	76
(1) Großer und kleiner Schadensersatz statt der Leistung	76
(2) Art der geschuldeten Leistung	77
(3) Umfang des Schadensersatzes statt der Leistung	77
(4) Vertiefungsproblem: Einordnung von Schäden, die bei ordnungsgemäßer Nacherfüllung nicht eingetreten wären	78
(5) Anspruchsgrundlagen des Schadensersatzes statt der Leistung	79
(6) Einzelne Tatbestandsvoraussetzungen des Schadensersatzes statt der Leistung	80
ee) Schadensersatz neben der Leistung, § 437 Nr. 3, 280 I BGB	84
(1) Ersatzfähige Schadenspositionen	84
(2) Voraussetzungen	84
ff) Schadensersatz wegen Verzögerung der Leistung?	84
(1) Ersatzfähige Schadenspositionen	85
(2) Voraussetzungen	85
(3) Abgrenzung zum einfachen Schadensersatz neben der Leistung	86
gg) Aufwendungsersatz	88
h) Vertiefungsproblem: Selbstvornahmerecht des Käufers als weiteres Mängelrecht?	90
i) Verhältnis des Gewährleistungsrechts zum Primäranspruch und zum allgemeinen Leistungsstörungenrecht	92
j) Verjährung der Mängelansprüche	93
9. Sonderformen des Kaufvertrags	95
a) Verbrauchsgüterkauf	95
aa) Begriff und Anwendungsbereich, § 474 I BGB	95
bb) Besonderer Verbraucherschutz, §§ 474 II, 475–477, 479 BGB	96
(1) Modifizierte Leistungszeit, 475 I BGB	96
(2) Kein Nutzungsersatz bei Ersatzlieferung, § 475 III 1 BGB	96
(3) Keine Anwendung von §§ 445, 447 II BGB; eingeschränkte Anwendung von § 447 I BGB	96
(4) Beschränktes Leistungsverweigerungsrecht des Unternehmers, § 475 IV BGB	97
(5) Entbehrlichkeit der Nachfristsetzung, § 475 V BGB	97
(6) Vorschusspflicht des Unternehmers, § 475 VI BGB	98
(7) Beschränkung der Vertragsdispositivität, § 476 BGB	99
(8) Beweislastumkehr, § 477 BGB	100
(9) Sonderbestimmungen für Garantien, § 479 BGB	102

cc) Rückgriff des Unternehmers, § 478 BGB	102
(1) Allgemeines	102
(2) Abweichungen vom allgemeinen Kaufrecht im Einzelnen	102
b) Unternehmenskauf	103
c) Vorbehaltskauf, § 449 BGB	104
aa) Sinn und Zweck	104
bb) Rechtliche Ausgestaltung	104
cc) Erweiterungen des Eigentumsvorbehalts	107
(1) Weitergeleiteter Eigentumsvorbehalt	107
(2) Verlängerter Eigentumsvorbehalt	107
(3) Erweiterter Eigentumsvorbehalt	108
d) Vorkauf, §§ 463 ff. BGB	108
aa) Bedeutung, Einordnung und Abgrenzung	108
bb) Rechtsnatur und Gegenstand	109
cc) Unterrichtungspflicht und Ausübungsfrist, § 469 BGB	109
dd) Rechtsfolgen	110
ee) Schutz des Vorkaufsrechts	110
ff) Grenzen des Vorkaufsrechts	111
gg) Zustandekommen eines Vorkaufsrechts	112
e) Wiederkauf, § 456 BGB	112
f) Kauf auf Probe, § 454 BGB; Kauf zur Probe	114
II. Tauschvertrag, § 480 BGB	114
III. Schenkungsvertrag, §§ 516 ff. BGB	115
1. Vertragstypisches Pflichtenprogramm	115
2. Schutz des Schenkers	117
3. Haftung des Schenkers	119
a) Arglisthaftung für Rechts- und Sachmängel, §§ 523 f. BGB	119
b) Haftungsmilderung bei Integritätsverletzungen	121
c) Keine Verzugszinsen, § 522 BGB	122
§ 3 Rechtsgeschäfte zur zeitweiligen Überlassung	123
I. Mietvertrag, §§ 535 ff. BGB	123
1. Einleitung	123
2. Allgemeine Bestimmungen	123
a) Pflichten des Vermieters	123
b) Pflichten des Mieters	125
c) Mängelrechte	128
aa) Mangelbegriff	129
bb) Mietminderung, § 536 BGB	130
cc) Schadens- und Aufwendungsersatzanspruch des Mieters wegen eines Mangels, § 536a BGB	132
(1) Schadensersatzanspruch, § 536a I BGB	132
(2) Aufwendungsersatzanspruch, § 536a II BGB	133

dd) Ausschluss der Mängelrechte	134
(1) Kenntnis oder grob fahrlässige Unkenntnis bei Vertragsschluss und Übergabe, § 536b BGB	134
(2) Nichtanzeige von Mängeln, § 536c BGB	135
(3) Vertragsdisponibilität	136
d) Vertiefungsproblem: Vertragliche Überwälzung von Schönheitsreparaturen	136
e) Ende des Mietverhältnisses und Kündigung	139
aa) Befristung und ordentliche Kündigung	139
bb) Außerordentliche fristlose Kündigung, § 543 BGB	140
cc) Außerordentliche fristgebundene Kündigung	141
f) Verjährungsfragen	142
3. Mietverhältnisse über Wohnraum	143
a) Allgemeines	143
b) Vertragsschluss	145
c) Modifikation der beiderseitigen Rechte und Pflichten	146
aa) Höhe und Modalitäten der Mietzahlung	146
bb) Mieterhöhungen	147
cc) Betriebskostenabrechnung	148
dd) Erweiterte Gebrauchsüberlassung an Dritte, § 553 I BGB	149
ee) Duldung von Erhaltungs- und Modernisierungsmaßnahmen	150
ff) Modifikationen beim Wegnahmerecht des Mieters	151
d) Vermieterpfandrecht	151
e) Eintrittsrecht bei Tod des Mieters	153
f) „Kauf bricht nicht Miete“, § 566 BGB	155
g) Vertragsbeendigung	156
aa) Kündigung	157
(1) Schriftform und Unterrichtsobliegenheit	157
(2) Kündigungsfristen	157
(3) Kündigungsgrund bei ordentlicher Vermieterkündigung	157
(4) Modifikationen bei der außerordentlichen Kündigung	159
(5) Widerspruchsrecht des Mieters, § 574 BGB	159
bb) Befristung	160
cc) Partieller Ausschluss von Rücktrittsvorbehalt und auflösender Bedingung	161
dd) Sonstige Modifikationen der Beendigungsregeln	161
4. Mietverhältnisse über andere Sachen, §§ 578–580a BGB	161
II. Pachtvertrag, §§ 581 ff. BGB	162
1. Einführung und Abgrenzung	162
2. Allgemeines Pachtrecht	164

a) Vertragsschluss und Pflichtenprogramm	164
b) Haftung	165
c) Vertragsbeendigung	167
3. Landpachtrecht	167
III. Leihvertrag, §§ 598 ff. BGB	168
1. Pflichtenprogramm	168
2. Haftungsfragen	169
a) Haftung des Verleihers	169
b) Haftung des Entleihers	169
3. Verwendungsersatz, Wegnahmerecht	170
4. Vertragsbeendigung	171
5. Verjährung	172
IV. Darlehensvertrag und entgeltliche Finanzierungshilfen, §§ 488 ff., 607 ff. BGB	172
1. Sachdarlehen	173
2. Gelddarlehen	175
a) Vertragsschluss und Hauptpflichten	175
b) Beendigung des Darlehens	176
aa) Ausschluss der ordentlichen Kündigung bei Befristungsabrede und Ausnahmen gemäß § 489 BGB	176
bb) Ordentliches Kündigungsrecht gemäß § 488 III BGB	176
cc) Außerordentliches Kündigungsrecht gemäß § 490 BGB	177
c) Insbesondere: Verbraucherdarlehen, §§ 491 ff. BGB	177
aa) Begriff und Anwendungsbereich	178
bb) Vorvertragliche Pflichten, Vertragsschluss und -inhalt	180
cc) Vertragsinhalt und Pflichten	181
dd) Widerrufsrecht, § 495 BGB	182
ee) Vertragsbeendigung	183
(1) Kündigung durch den Darlehensgeber	183
(2) Kündigung und vorzeitige Rückzahlung durch den Darlehensnehmer	184
ff) Sonderregelung für Überziehungskredite und geduldete Überziehungen	184
gg) Kreditwürdigkeitsprüfung	184
3. Finanzierungshilfen zwischen einem Unternehmer und einem Verbraucher, §§ 506 ff. BGB	185
a) Einführung	185
b) Begriff der Finanzierungshilfe, Anwendungsbereich	186
c) Rechtsfolgen	187
d) Sonderregelung für Teilzahlungsgeschäfte	188
4. Ratenlieferungsverträge, § 510 BGB	189

§ 4 Rechtsgeschäfte über das Tätigwerden für einen anderen	191
I. Dienstvertrag, §§ 611 ff. BGB	191
1. Wechselseitige Pflichten	191
a) Dienstleistungspflicht	191
aa) Allgemeines, Abgrenzung zum Werkvertrag	191
bb) Im Zweifel höchstpersönliche Leistungspflicht	194
b) Vergütungspflicht des Dienstberechtigten	195
c) Sonstige Pflichten des Dienstberechtigten	195
2. Leistungsstörungen	196
a) Modifikationen beim Gegenleistungsrisiko	196
b) Keine Regelungen zur Gewährleistung	197
c) Kündigung des Dienstverhältnisses	198
II. Behandlungsvertrag, §§ 630a–630h BGB	201
1. Vertragsschluss	202
2. Pflichten des Behandelnden	203
a) Medizinische Behandlung	203
b) Information	204
c) Einholen einer Einwilligung	205
d) Dokumentation	205
e) Schweigen	206
3. Pflichten des Patienten	206
4. Leistungsstörungen	206
a) Anspruchsgrundlagen	206
b) Beweislast und Beweiserleichterungen	207
III. Werkvertrag, §§ 631 ff. BGB	208
1. Vertragliche Pflichten von Werkunternehmer und Besteller	208
a) Leistungsgegenstand, das „Werk“	208
b) Hauptpflicht des Werkunternehmers: (erfolgsbezogene) Herstellung des Werks	211
c) Hauptpflicht des Bestellers: Vergütung	213
d) Verknüpfung der synallagmatischen Hauptleistungspflichten; Leistungs- und Gegenleistungsrisiko	216
e) Hauptpflicht des Bestellers: Abnahme, § 640 BGB	218
aa) Bedeutung und Rechtsfolgen der Abnahme	218
bb) Tatbestand der Abnahme	222
cc) Insbesondere: Auswirkungen auf die Gewährleistungsrechte	223
2. Mängelhaftung des Werkunternehmers	224
a) Überblick	224
b) Nacherfüllung	225
c) Selbstvornahme	226
d) Rücktritt, Minderung, Schadens- und Aufwendungsersatz	227
e) Verjährung der Mängelrechte	228

3. Kündigung des Werkvertrags	229
a) Jederzeitige Kündigung durch den Besteller, § 648 BGB	229
b) Kündigung durch den Besteller bei Überschreitung eines Kostenanschlags, § 649 BGB	230
c) Kündigung durch den Werkunternehmer bei unterlassener Mitwirkung, § 643 BGB	230
d) Kündigung aus wichtigem Grund, § 648a BGB	230
4. Bauvertrag, §§ 650a–650h BGB	231
5. Bau-Verbrauchervertrag, §§ 650i–650n BGB	232
6. Architektenvertrag und Ingenieurvertrag, §§ 650p–650t BGB	232
7. Bauträgervertrag, §§ 650u, 650v BGB	233
IV. Pauschalreisevertrag als besonderer Werkvertrag, §§ 651a ff. BGB	233
1. Vertragstypische Pflichten	234
2. Rücktritts- und Eintrittsrecht	235
3. Mängelrechte des Reisenden	236
a) Abhilfe und Minderung	236
b) Kündigung und Schadensersatz	236
aa) Kündigung	237
bb) Schadensersatz	237
c) Verjährung	238
V. Auftrag, §§ 662 ff. BGB	239
1. Vertragsschluss und Pflichtenprogramm	239
a) Hauptpflichten	239
b) Nebenpflichten	241
aa) Nebenpflichten des Beauftragten	241
bb) Nebenpflichten des Auftraggebers	242
2. Haftungsfragen	244
3. Beendigung des Auftrags	245
VI. Entgeltliche Geschäftsbesorgung, § 675 BGB	246
VII. Maklervertrag, §§ 652 ff. BGB	248
1. Überblick	248
2. Rechtsnatur und Pflichtenstruktur	250
3. Insbesondere: Voraussetzungen des Vergütungsanspruchs	251
VIII. Verwahrungsvertrag, §§ 688 ff. BGB	252
1. Definition und Abgrenzungsprobleme	252
2. Pflichten des Verwahrers	253
3. Pflichten des Hinterlegers	254
4. Sonderformen der Verwahrung	255
§ 5 Rechtsgeschäfte zur Behebung einer rechtlichen oder tatsächlichen Unsicherheit	257
I. Schuldversprechen und Schuldanerkennnis, §§ 780, 781 BGB	257
1. Tatsächliches Anerkenntnis ohne Rechtsbindungswillen	257
2. Abstraktes Schuldanerkennnis, § 781 BGB	257
3. Schuldversprechen, § 780 BGB	258

4. Voraussetzungen von abstraktem Schuldanerkennen und Schuldversprechen	259
a) Vertrag und „Abstraktionswille“.	259
b) Schriftform	260
5. Weitere Rechtsfolgen und Probleme	260
a) Schicksal der Schuld aus dem Kausalverhältnis	260
b) Mängel des Grundgeschäfts, Kondiktion der Verpflichtung	260
6. Deklaratorisches Schuldanerkennen	261
II. Vergleich, § 779 BGB	262
1. Inhalt	262
2. Abschluss	263
3. Verhältnis zum ursprünglichen, umstrittenen Rechtsverhältnis	263
III. Bürgschaft, §§ 765 ff. BGB	265
1. Funktion des Bürgschaftsvertrags	267
2. Charakteristika des Bürgschaftsvertrags	268
a) Grundsatz der Akzessorietät	268
b) Grundsatz der subsidiären Haftung	269
c) Der Bürge als besonders schutzwürdige Vertragspartei	269
3. Abgrenzung der Bürgschaft zu anderen Formen der Personalsicherheit	270
a) Schuldbeitritt	270
b) Garantievertrag	272
c) Kreditauftrag	272
4. Formelle und materielle Schranken der Bürgenhaftung	272
a) Form des Bürgschaftsversprechens, § 766 BGB	272
b) Sittenwidrigkeit des Bürgschaftsvertrags, § 138 I BGB	275
c) Anfechtung (§ 142 I BGB) und Störung der Geschäftsgrundlage (§ 313 BGB)	277
d) AGB-Kontrolle, §§ 305 ff. BGB	277
e) Verbraucherschützende Widerrufsrechte, §§ 312 ff., 355 ff. BGB	278
5. Gegenrechte des Bürgen	278
6. Rückgriffsmöglichkeiten des Bürgen	280
7. Besondere Erscheinungsformen der Bürgschaft	281
a) Mitbürgschaft	281
b) Nachbürgschaft	281
c) Rückbürgschaft	282
d) Bürgschaft auf erstes Anfordern	282
e) Zeitbürgschaft	282
§ 6 Rechtsgeschäfte über ein Risiko	283
I. Auslobung, §§ 657 ff. BGB	283
II. Spiel, Wette, § 762 f. BGB	284

§ 7 Rechtsgeschäfte ohne gesetzliche Ausgestaltung	287
I. Gemischte Verträge	287
1. Einführung	287
2. Typenkombinationsverträge	287
a) Begriff	287
b) Anwendbares Recht	288
3. Typenverschmelzungsverträge	288
a) Begriff	288
b) Anwendbares Recht	289
4. Verträge mit atypischer Gegenleistung	289
a) Begriff	289
b) Anwendbares Recht	289
II. Garantievertrag	290
III. Leasingvertrag	291
1. Arten des Leasings	291
a) Operatingleasing	291
b) Finanzierungsleasing	292
aa) Rechtliche Struktur	292
bb) Rechtsnatur	294
2. Typische Pflichtenstruktur	295
3. Leistungsstörungen und Mängel	297
a) Mietrechtlicher Gewährleistungsausschluss und Abtretung der Käuferrechte	297
b) Situation bei Nacherfüllung	298
c) Situation bei Rücktritt	298
d) Situation bei Minderung	301
4. Vertragsbeendigung	301
IV. Factoring	302
1. Begriff	302
2. Rechtliche Umsetzung	305
3. Stellung des Schuldners der Forderung (sog. Debitor)	306
4. Kollision mit anderen Sicherungsmitteln	307
a) Aufeinandertreffen von echtem Factoring und verlängertem Eigentumsvorbehalt	309
b) Aufeinandertreffen von unechtem Factoring und verlängertem Eigentumsvorbehalt	310
c) Zusammentreffen von Factoring und Sicherungsglobalzession	311
V. Franchising	311
1. Rechtsnatur des Franchisevertrags	312
2. Einzelne Rechtsfragen	312
a) Vertragsanbahnung und -abschluss	312
b) Pflichtenprogramm	313
c) Haftung gegenüber Dritten	313
Stichwortverzeichnis	315