

# INHALTSVERZEICHNIS

<b>1. Teil: Kaufrecht</b>	1
<b>1. Abschnitt: Kaufvertrag</b>	2
A. Zustandekommen	2
B. Pflichten aus dem Kaufvertrag	3
I. Pflichten des Verkäufers	3
II. Pflichten des Käufers	4
<b>2. Abschnitt: Mängelgewährleistung</b>	4
A. Begriff des Sachmangels und des Rechtsmangels	5
I. Sachmangel	6
1. Prüfungsreihenfolge der etwaigen Mängel	6
2. Subjektive Anforderungen	7
a) Vereinbarte Beschaffenheit	8
aa) Beschaffenheitsbegriff	8
bb) Vereinbarung der Beschaffenheit	10
b) Vertraglich vorausgesetzte Verwendung	12
c) Vereinbartes Zubehör und vereinbarte Anleitungen	14
3. Objektive Anforderungen	14
a) Eignung zur gewöhnlichen Verwendung	15
b) Übliche Beschaffenheit, die Käufer erwarten darf	15
aa) Übliche Beschaffenheit	15
bb) Erwartung des Käufers	18
c) Probe oder Muster vor Vertragsschluss	20
d) Zubehör einschließlich Verpackung, Montage- und Installationsanleitungen	20
4. Montageanforderungen	20
a) Unsachgemäße Montage	20
b) Mangelhafte Montageanleitung	21
5. Aliud-Lieferung	21
6. Maßgeblicher Zeitpunkt für das Vorliegen eines Sachmangels	22
II. Rechtsmangel	23
1. Privatrechtliche Rechte Dritter	23
2. Öffentlich-rechtliche Beschränkungen	24
a) Gesetzliche Nutzungsbeschränkung	24
b) Öffentliche Abgaben und Lasten	25
c) Nicht bestehende Buchrechte	26
3. Maßgeblicher Zeitpunkt für das Vorliegen eines Rechtsmangels	26
B. Rechte des Käufers bei einem Mangel	26
I. Nacherfüllung gemäß §§ 437 Nr. 1, 439	27
1. Voraussetzungen des Nacherfüllungsanspruchs	28
2. Rechtsfolgen des Nacherfüllungsanspruchs	28
a) Wahlrecht zwischen Nachbesserung und Ersatzlieferung	28
b) Erfüllungsort	29
c) Kosten der Nacherfüllung, § 439 Abs. 2	30

d) Ersatz der Ein- und Ausbaukosten, § 439 Abs. 3 .....	30
aa) Anwendungsbereich .....	31
bb) Sache eingebaut oder angebracht .....	31
cc) Gemäß ihrer Art und ihrem Verwendungszweck .....	32
dd) Erforderlichkeit der Aufwendungen .....	32
ee) Einbau bevor Mangel offenbar wurde .....	33
ff) Inhalt und Umfang des Anspruchs .....	34
e) Vorschuss bei Verbrauchsgüterkauf .....	36
f) Pflicht zur Rücknahme der ersetzten mangelhaften Kaufsache .....	36
g) Zurverfügungstellung zum Zweck der Nacherfüllung .....	36
h) Ausschluss der Ansprüche aus § 439 Abs. 2 u. 3 durch AGB .....	37
i) Beseitigung weiterer Schäden an der Kaufsache .....	37
j) Gegenanspruch des Verkäufers bzgl. der mangelhaften Sache .....	37
3. Einschränkungen und Ausschluss des Nacherfüllungsanspruchs .....	38
a) Unmöglichkeit der Nacherfüllung gemäß § 275 Abs. 1 .....	38
aa) Unmöglichkeit der Mängelbeseitigung .....	38
bb) Unmöglichkeit der Nachlieferung .....	38
b) Leistungsverweigerungsrecht des Verkäufers bei unverhältnis-	
mäßig hohen Kosten .....	40
Fall 1: Fleckige Fliesen .....	42
c) Leistungsverweigerungsrecht aus § 275 Abs. 2 .....	44
d) Leistungsverweigerungsrecht aus § 275 Abs. 3 .....	45
e) Selbstvornahme der Mängelbeseitigung durch den Käufer .....	45
Fall 2: Teurer Trugschluss .....	45
f) Unberechtigtes Mängelbeseitigungsverlangen .....	49
■ Zusammenfassende Übersicht: Nacherfüllungsanspruch des Käufers .....	50
II. Rücktritt oder Minderung .....	51
1. Rücktritt .....	51
a) Voraussetzungen des Rücktrittsrechts .....	51
aa) Erfolgreicher Ablauf einer angemessenen Frist oder	
Entbehrlichkeit .....	51
bb) Entbehrlichkeit der Fristsetzung .....	53
(1) Entbehrlichkeit gemäß § 326 Abs. 5 .....	53
(2) Entbehrlichkeit gemäß § 323 Abs. 2 .....	53
(3) Entbehrlichkeit gemäß § 440 .....	54
b) Ausschluss des Rücktrittsrechts .....	55
aa) Ausschluss gemäß § 323 Abs. 5 S. 2 .....	55
bb) Ausschluss des Rücktrittsrechts gemäß § 323 Abs. 6 .....	58
cc) Eigene Vertragstreue, § 242 .....	58
dd) Kein Ausschluss des Rücktrittsrechts durch Erfüllungs-	
verlangen .....	58
c) Erklärung des Rücktritts .....	59
d) Rechtsfolgen des Rücktritts .....	59
e) Unwirksamkeit des Rücktritts .....	59
2. Minderung .....	60

■ Zusammenfassende Übersicht: Rücktritt oder Minderung, § 437 Nr. 2 .....	62
III. Ansprüche des Käufers auf Schadensersatz gemäß § 437 Nr. 3 .....	64
1. Schadensersatz statt der Leistung .....	65
a) Anfängliche Leistungshindernisse, §§ 437 Nr. 3, 311a Abs. 2 .....	65
aa) Keine Entlastung gemäß § 311a Abs. 2 S. 2 .....	66
bb) Schadensberechnung .....	67
b) Anspruch aus §§ 437 Nr. 3, 280 Abs. 1 u. 3, 283 .....	67
aa) Bezugspunkt des Vertretenmüssens .....	68
bb) Schadensberechnung .....	68
c) Anspruch aus §§ 437 Nr. 3, 280 Abs. 1 u. 3, 281 .....	69
aa) Voraussetzungen des §§ 437 Nr. 3, 280 Abs. 1 u. 3, 281 .....	69
bb) Bezugspunkt des Vertretenmüssens .....	69
cc) Schadensberechnung .....	71
Fall 3: Fehlerhafte Fensterrahmen .....	74
2. Verzögerungsschaden, §§ 437 Nr. 3, 280 Abs. 1 u. 2, 286 .....	77
3. Schadensersatzanspruch aus §§ 437 Nr. 3, 280 Abs. 1 .....	78
IV. Ersatz vergeblicher Aufwendungen .....	80
Fall 4: Genutzter Golf .....	81
■ Zusammenfassende Übersicht: Schadensersatz- oder Aufwendungs-	
ersatzansprüche, § 437 Nr. 3 .....	86
C. Ausschluss der Gewährleistungsansprüche .....	88
I. Rechtsgeschäftlicher Gewährleistungsausschluss .....	88
1. Ausschluss durch Individualvereinbarung .....	88
2. Ausschluss durch Allgemeine Geschäftsbedingungen .....	89
a) Unwirksamkeit des Gewährleistungsausschlusses gemäß § 309 .....	90
aa) Unwirksamkeit des Ausschlusses gemäß § 309 Nr. 7 .....	90
bb) Unwirksamkeit des Ausschlusses gemäß § 309 Nr. 8b) .....	90
b) Unwirksamkeit des Gewährleistungsausschlusses gemäß § 307 .....	91
II. Gesetzlicher Gewährleistungsausschluss .....	92
1. Ausschluss gemäß § 442 Abs. 1 .....	92
2. Ausschluss gemäß § 445 .....	93
3. Ausschluss gemäß § 377 HGB .....	94
■ Zusammenfassende Übersicht: Ausschluss der Gewährleistungsansprüche .....	96
III. Verhältnis der Gewährleistungsrechte aus § 437 zu anderen	
Regelungen .....	97
1. Verhältnis zur Anfechtung .....	97
a) Anfechtung gemäß § 119 Abs. 1 .....	97
b) Anfechtung gemäß § 119 Abs. 2 .....	97
c) Anfechtung gemäß § 123 Abs. 1 Alt. 1 .....	98
2. Verhältnis zu den allgemeinen Regeln der Leistungsstörung .....	98
3. Verhältnis zu § 313 .....	100
4. Verhältnis § 823 Abs. 1 .....	101
D. Verjährung der Mängelansprüche .....	101
I. Gesetzliche Verjährungsfristen gemäß § 438 .....	102
1. Verjährungsfrist nach § 438 Abs. 1 Nr. 1: 30 Jahre .....	102

2. Verjährungsfrist nach § 438 Abs. 1 Nr. 2: fünf Jahre .....	103
3. Bei Arglist regelmäßige Verjährung, § 438 Abs. 3 S. 1 .....	104
4. Rücktritt oder Minderung, § 438 Abs. 4 S. 1; Abs. 5 .....	104
II. Verjährungsbeginn .....	105
III. Auswirkungen der Nacherfüllung auf die Verjährung .....	105
IV. Rechtsgeschäftliche Abänderung der gesetzlichen Verjährung .....	106
<b>3. Abschnitt: Gefahrtragung .....</b>	<b>106</b>
A. Gefahrübergang gemäß § 446 S. 1 .....	106
B. Gefahrübergang gemäß § 446 S. 3 .....	107
C. Gefahrübergang gemäß § 447 Abs. 1 .....	107
I. Voraussetzungen und Rechtsfolgen des § 447 Abs. 1 .....	108
1. Anwendbarkeit des § 447 Abs. 1 .....	108
2. Voraussetzungen .....	108
a) Versendung an einen anderen Ort als den Erfüllungsort .....	108
b) Auf Verlangen des Käufers .....	109
c) Auslieferung der Sache durch den Verkäufer an eine Transport- person .....	109
3. Rechtsfolge: Gefahrübergang auf den Käufer .....	110
a) Nur Gefahr des zufälligen Untergangs oder der Verschlechterung .....	110
b) Beschränkt auf typische Transportgefahren .....	110
II. Ansprüche des Verkäufers und des Käufers beim Versendungskauf .....	111
1. Ansprüche, wenn ein Frachtführer i.S.d. HGB beauftragt wird .....	111
Fall 5: Fahrlässiger Fahrer .....	111
2. Drittschadensliquidation bei anderen Transportpersonen .....	114
Fall 6: Fahrlässiger Freund .....	114
<b>4. Abschnitt: Garantie gemäß § 443 .....</b>	<b>116</b>
A. Garantievereinbarung .....	117
I. Garantieverpflichtung .....	118
II. Garantieinhalt .....	118
1. Beschaffenheitsgarantie .....	118
2. Haltbarkeitsgarantie .....	118
3. Garantie für andere als die Mängelfreiheit betreffende Anforderungen .....	118
III. Garantiefrist .....	118
B. Einschränkungen und Ausschluss der Garantie .....	119
C. Eintritt des Garantiefalls und Rechtsfolgen .....	119
I. Beschaffenheitsgarantie .....	119
II. Haltbarkeitsgarantie .....	120
Fall 7: Mangelhafte Maschine .....	120
D. Verjährung .....	122
<b>5. Abschnitt: Regress des Verkäufers .....</b>	<b>122</b>
A. Anspruch auf Aufwendungsersatz, § 445a Abs. 1 .....	123
I. Verkauf einer neu hergestellten Sache .....	123
II. Derselbe Mangel bereits bei Gefahrübergang .....	123

III. Umfang des Ersatzes .....	124
B. Entbehrlichkeit der Fristsetzung, § 445a Abs. 2 .....	125
I. Voraussetzungen .....	125
II. Inhalt der Ansprüche .....	127
C. Verhältnis zwischen § 445a Abs. 1 und § 445a Abs. 2 .....	127
D. Regress in der unternehmerischen Lieferkette, § 445a Abs. 3 .....	128
E. Beachtung der Rügeobliegenheit .....	129
F. Verjährung der Regressansprüche, § 445b .....	129
G. Sonderbestimmungen für den Regress des Unternehmers, § 478 .....	130
I. Beweislastumkehr .....	130
II. Einschränkung abweichender Vereinbarungen .....	131
III. Erstreckung auf die Lieferkette .....	131
H. Rückgriff bei Verträgen über digitale Produkte .....	131
<b>6. Abschnitt: Verbrauchsgüterkauf, §§ 474 ff. ....</b>	<b>132</b>
A. Voraussetzungen des Verbrauchsgüterkaufs, § 474 Abs. 1 .....	133
B. Rechtsfolgen des Verbrauchsgüterkaufs .....	135
I. Sondervorschriften für Fälligkeit, Gefahrübergang, Versendungskauf und öffentliche Versteigerung .....	137
1. Fälligkeit .....	137
2. Gefahrübergang und Haftung beim Versendungskauf .....	137
3. Haftungsbegrenzung bei öffentlicher Versteigerung .....	137
II. Besonderheiten der Gewährleistung .....	138
1. Kein Nutzungsersatz bei Ersatzlieferung und keine Anwendung des § 442 .....	138
2. Frist und Art der Nacherfüllung .....	138
3. Sonderregelungen für Rückgabe und Rückgewähr .....	139
4. Abweichende Vereinbarungen zum Nachteil des Verbrauchers .....	140
a) Verbot haftungsbeschränkender Vereinbarungen .....	140
b) Anforderungen an negative Beschaffenheitsvereinbarungen .....	141
c) Vereinbarungen über die Verjährung .....	143
d) Gestaltungsspielraum bei Schadensersatzansprüchen .....	144
5. Verbot von Umgehungsgestaltungen .....	145
a) Strohmanngeschäfte .....	145
b) Agenturverträge .....	145
6. Verbrauchsgüterkauf einer Ware mit digitalen Elementen .....	146
a) Sachmangel einer Ware mit digitalen Elementen .....	147
aa) Ware mit digitalen Elementen .....	147
bb) Modifizierter Sachmangelbegriff .....	149
(1) Modifizierter subjektiver Fehlerbegriff .....	149
(2) Modifizierter objektiver Fehlerbegriff .....	151
(a) Bereitstellung der Aktualisierung .....	151
(b) Information über Aktualisierung .....	153
cc) Verantwortlichkeit des Verbrauchers .....	153
dd) Modifizierte Montage- und Installationsanforderungen .....	154

b) Sachmangel einer Ware mit digitalen Elementen bei dauerhafter Bereitstellung der digitalen Elemente .....	155
7. Sonderregeln für Rücktritt, Minderung und Schadensersatz .....	156
a) Nichtvornahme der Nacherfüllung in angemessener Frist .....	156
b) Erfolglose Nacherfüllung .....	158
c) Derart schwerwiegender Mangel .....	158
d) Verweigerung der ordnungsgemäßen Nacherfüllung .....	159
e) Offensichtlich keine ordnungsgemäße Nacherfüllung .....	160
f) Entsprechende Anwendbarkeit auf Schadensersatz statt der Leistung .....	161
Fall 8: Tesla mit Tücken .....	161
8. Dreiteilung des Sachmangelrechts .....	164
9. Sondervorschriften für die Verjährung .....	166
a) Ablaufhemmung bei dauerhafter Bereitstellung digitaler Elemente und Verletzung der Aktualisierungspflicht .....	166
b) Allgemeine Ablaufhemmung .....	166
c) Ablaufhemmung bei Nacherfüllung und Ansprüchen aus Garantie .....	167
10. Beweislastumkehr .....	168
a) Von den Anforderungen der §§ 434, 475b abweichender Zustand .....	169
b) Sich zeigen des abweichenden Zustands .....	169
c) Ausschluss der Vermutung .....	170
d) Keine Widerlegung der Vermutung .....	171
e) Rechtsfolge: Vermutung eines Mangels bei Gefahrübergang .....	172
f) Beweislastumkehr bei Waren mit digitalen Elementen, die dauerhaft bereitgestellt werden .....	172
III. Sonderbestimmungen für Garantien .....	172
1. Anforderungen an Garantien .....	172
2. Rechtsfolgen eines Verstoßes .....	173
<b>7. Abschnitt: Kauf von Rechten und sonstigen Gegenständen, § 453 .....</b>	<b>174</b>
A. Rechte und sonstige Gegenstände als Kaufgegenstände .....	174
I. Rechte als Kaufgegenstand .....	174
II. Sonstige Gegenstände .....	174
B. Besonderheiten beim Unternehmenskauf .....	175
I. Kaufgegenstand .....	175
II. Gewährleistung .....	176
1. Vertragliche Gewährleistung .....	176
2. Gesetzliche Gewährleistung .....	176
a) Unternehmensverkauf als Sach- und Rechtsgesamtheit .....	176
b) Anteilskauf .....	176
<b>8. Abschnitt: Besondere Arten des Kaufs und Tauschvertrag .....</b>	<b>177</b>
A. Eigentumsvorbehaltskauf, § 449 .....	177
I. Bewegliche Sachen .....	177
II. Vereinbarung .....	178



III. Rücktritt vom Eigentumsvorbehaltskauf .....	178
Fall 9: Armer Anwalt .....	178
B. Kauf auf Probe, § 454 .....	179
C. Wiederkauf, §§ 456 ff. ....	180
D. Vorkaufsrecht, § 463 .....	181
E. Tauschvertrag, § 480 .....	181
<b>2. Teil: Werkvertragsrecht .....</b>	<b>183</b>
<b>1. Abschnitt: Werkvertrag gemäß § 631 .....</b>	<b>183</b>
A. Zustandekommen .....	183
I. Inhalt der Einigung .....	183
1. Werk als Leistungsgegenstand .....	183
2. Abgrenzung zu anderen Vertragstypen .....	184
3. Werklohn .....	185
II. Wirksamkeit der Einigung .....	186
1. Formverstoß .....	186
2. Verstoß gegen ein Verbotsgesetz .....	186
a) Verstoß gegen § 1 Abs. 1 S. 1 HandwO .....	186
b) Verstoß gegen § 1 Abs. 2 SchwarzArbG .....	187
Fall 10: Teure Terrasse .....	187
B. Durchsetzbarkeit .....	189
C. Rechte und Pflichten aus dem Werkvertrag .....	190
I. Rechte und Pflichten des Bestellers .....	190
1. Vergütungspflicht des Bestellers .....	190
a) Vereinbarte Vergütung .....	190
b) Taxmäßige oder übliche Vergütung .....	190
c) Vergütung von Vorarbeiten .....	191
aa) Leistung auf vertraglicher Basis .....	191
bb) Kostenanschläge .....	192
d) Abschlagszahlungen .....	193
2. Abnahmepflicht des Bestellers gemäß § 640 .....	193
a) Abnahme, § 640 Abs. 1 S. 1 .....	193
b) Abnahmefiktion, § 640 Abs. 2 .....	193
c) Vollendung, § 646 .....	195
d) Rechtsfolgen der Abnahme .....	195
3. Nebenpflichten und Obliegenheiten .....	196
a) Neben- und Sorgfaltspflichten .....	196
b) Mitwirkung des Bestellers gemäß § 642 .....	196
4. Besondere Kündigungsrechte des Bestellers .....	197
a) Kündigungsrecht des Bestellers gemäß § 648 .....	197
b) Kündigungsrecht des Bestellers gemäß § 649 .....	197
II. Rechte und Pflichten des Unternehmers .....	198
1. Vorleistungspflicht des Unternehmers und dingliche Sicherung .....	198
a) Werkunternehmerpfandrecht .....	198
Fall 11: Leidlicher Lamborghini .....	199

b) Weitere Sicherungsrechte .....	203
2. Rechte des Unternehmers, wenn Besteller Mitwirkung unterlässt .....	203
a) Kündigung gemäß § 643 .....	203
b) Folgen des Nichtnachholens der Mitwirkungshandlung .....	204
III. Kündigung aus wichtigem Grund, § 648a .....	204
<b>2. Abschnitt: Rechte des Bestellers bei Mangel des Werkes .....</b>	<b>206</b>
A. Begriff des Mangels .....	206
I. Sachmangel .....	206
II. Rechtsmangel .....	206
III. Maßgeblicher Zeitpunkt .....	207
B. Rechte des Bestellers .....	207
I. Nacherfüllungsanspruch, §§ 634 Nr. 1, 635 .....	207
1. Voraussetzungen .....	208
2. Ausschluss gemäß § 635 .....	208
3. Rechtsfolgen .....	209
a) Wahlrecht des Unternehmers .....	209
b) Leistungsort .....	209
c) Kosten der Nacherfüllung .....	209
d) Leistungsverweigerungsrecht des Bestellers .....	209
e) Rechtsfolgen bei Neuherstellung .....	210
II. Selbstvornahmerecht und Aufwendungsersatz, §§ 634 Nr. 2, 637 .....	210
1. Voraussetzungen .....	210
a) Angemessene Fristsetzung .....	210
b) Entbehrlichkeit der Fristsetzung .....	211
c) Kein Ausschluss des Aufwendungsersatzanspruchs .....	211
2. Vorschuss gemäß § 637 Abs. 3 .....	212
III. Rücktritt oder Minderung, §§ 634 Nr. 3, 636, 638 .....	212
IV. Schadens- oder Aufwendungsersatz, § 634 Nr. 4 .....	212
Fall 12: Maroder Marmorboden .....	214
C. Ausschluss der Gewährleistung .....	218
D. Verjährung der Mängelansprüche .....	219
I. Verjährungsfristen .....	219
1. Verjährung in zwei Jahren .....	219
2. Verjährung in fünf Jahren .....	220
3. Besonderheiten bei Arglist .....	220
II. Verjährungsbeginn .....	220
III. Verlängerung der Verjährungsfrist .....	220
<b>3. Abschnitt: Verhältnis des § 634 zu den übrigen Vorschriften .....</b>	<b>221</b>
A. Verhältnis zu den Anfechtungsregeln .....	221
B. Verhältnis zum allgemeinen Leistungsstörungenrecht .....	222
C. Verhältnis zu den §§ 823 ff. ....	222
Fall 13: Trügerische Tankanzeige .....	223
■ Zusammenfassende Übersicht: Rechte des Bestellers bei Mangel des Werkes .....	227



<b>4. Abschnitt: Gefahrtragung</b>	229
A. Leistungsgefahr	229
B. Gegenleistungsgefahr	229
I. Übergang der Vergütungsgefahr nach § 644	229
II. Teilvergütungspflicht gemäß § 645	229
1. Unmittelbare Anwendung des § 645	229
2. Analoge Anwendung des § 645 Abs. 1	230
Fall 14: Brennende Bauhausvilla	230
■ Zusammenfassende Übersicht: Werkvertrag	233
<b>5. Abschnitt: Besondere Werkverträge</b>	234
A. Bauvertrag, § 650a ff.	234
I. Gegenstand des Bauvertrags gemäß § 650 a	234
II. Vertragsänderung und Anordnungsrecht des Bestellers	235
1. Einvernehmliche Vertragsanpassung	235
2. Anordnungsrecht des Bestellers	236
3. Vergütungsanpassung bei Anordnungen nach § 650b Abs. 2	236
III. Schlussrechnung als Fälligkeitsvoraussetzung	237
IV. Schriftform der Kündigung	237
V. Weitere Regelungen zum Bauvertrag	238
B. Verbraucherbauvertrag, § 650i ff.	239
I. Gegenstand des Verbraucherbauvertrags	239
II. Schutzinstrumente beim Verbraucherbauvertrag	240
1. Vorvertragliche Informationspflichten durch Baubeschreibung	240
2. Widerrufsrecht, § 650l	241
3. Unabdingbarkeit und Umgehungsverbot, § 650o	242
C. Architektenvertrag und Ingenieurvertrag, §§ 650p ff.	242
D. Bauträgervertrag, §§ 650u f.	244
<b>3. Teil: Werklieferungsvertrag</b>	246
A. Nicht vertretbare Sachen	247
B. Abgrenzungsprobleme	247
Fall 15: Hippe Hütte	248
Fall 16: Maßgeschneiderte Mode	248
<b>Stichwortverzeichnis</b>	251