

# Inhaltsverzeichnis

	Rn	Seite
<i>Vorwort</i> .....		V
<i>Abkürzungsverzeichnis</i> .....		XIX
<i>Verzeichnis der abgekürzt zitierten Literatur</i> .....		XXIII

## Erster Teil Grundlagen

<b>§ 1 Vertragliche Schuldverhältnisse in der Regelungssystematik des BGB</b> .....	1	1
<b>§ 2 Regelungssystem des allgemeinen Leistungsstörungsrechts</b> .	3	1
I. Wesentliche Regelungen .....	3	1
II. Systematische Struktur .....	4	2
III. Das Regelungssystem in den Fällen des § 275 („zweite Spur“) .	9	3
IV. Das Regelungssystem in den sonstigen Fällen („erste Spur“)...	11	3
V. Einbeziehung des kauf- und werkvertraglichen Gewährleistungss- rechts .....	12	4
<b>§ 3 Rechtsbehelfe des Gläubigers im allgemeinen Leistungs-         störungsrecht</b> .....	14	5
I. Relevanz für die vertraglichen Schuldverhältnisse .....	14	5
II. Schadensersatzansprüche .....	18	5
1. Überblick .....	18	5
2. Schadensersatz aus den §§ 280 ff .....	19	5
a) Struktur .....	19	5
b) Abgrenzung der Schadensarten .....	21	6
c) Insbesondere: Schadensersatz statt der Leistung .....	25	6
d) Prüfungsaufbau .....	32	8
3. Schadensersatz nach § 311a Abs. 2 .....	36	10
III. Rücktritt und Freiwerden von der Gegenleistung (§§ 323–326) .....	37	10
1. Rücktritt nach §§ 323–325 .....	39	10
2. Freiwerden von der Gegenleistungspflicht nach § 326 .....	40	11

## Zweiter Teil Kaufvertrag

<b>§ 4 Überblick zum Kaufrecht</b> .....	43	13
<b>§ 5 Kaufrechtlicher Mangelbegriff</b> .....	48	15
I. Sachmangel .....	48	15
1. Struktur des § 434 .....	48	15
a) Überblick .....	48	15
b) Kumulationslösung – Abweichende Vereinbarungen ...	50	15

## Inhaltsverzeichnis

---

2. Subjektive Anforderungen (§ 434 Abs. 2) . . . . .	54	16
a) Vereinbarte Beschaffenheit (§ 434 Abs. 2 S. 1 Nr. 1)) . . . . .	55	16
b) Eignung zur vertraglich vorausgesetzten Verwendung (§ 434 Abs. 2 S. 1 Nr. 2) . . . . .	57	18
c) Zubehör und Montage (§ 434 Abs. 2 S. 1 Nr. 3) . . . . .	59	18
3. Objektive Anforderungen (§ 434 Abs. 3) . . . . .	60	19
4. Besonderheiten bei Grundstückskaufverträgen . . . . .	67	21
5. Anforderungen in Bezug auf Montage bzw. Montage- anleitung (§ 434 Abs. 4) . . . . .	68	22
a) Überblick . . . . .	68	22
b) Sachgemäße Montage . . . . .	70	22
c) Unsachgemäße Montage . . . . .	71	22
6. Aliud und Zuweniglieferung (§ 434 Abs. 5) . . . . .	76	23
7. Maßgeblicher Zeitpunkt . . . . .	80	25
II. Rechtsmangel (§§ 435 f) . . . . .	82	25
1. Grundsätze . . . . .	82	25
2. Einzelfragen . . . . .	85	26
a) Fehlende Eigentumsübertragung als Rechtsmangel? . . . . .	85	26
b) Abgrenzung zwischen Sach- und Rechtsmangel . . . . .	86	26
<b>§ 6 Grundlagen des kaufrechtlichen Rechtsbehelfssystems . . . . .</b>	<b>87</b>	<b>27</b>
I. § 437 als Servicenorm und Drehscheibe . . . . .	87	27
II. Gestuftes Rechtsbehelfssystem . . . . .	90	28
III. Zeitlicher Anwendungsbereich der §§ 437 ff . . . . .	92	28
IV. Konkretisierung beim Gattungskauf . . . . .	95	29
<b>§ 7 Der Nacherfüllungsanspruch des Käufers (§§ 437 Nr. 1, 439) . . . . .</b>	<b>99</b>	<b>30</b>
I. Überblick . . . . .	99	30
II. Erfüllung und Nacherfüllung . . . . .	104	31
III. Kosten und Ort der Nacherfüllung . . . . .	107	32
1. Kosten: § 439 Abs. 2 als Anspruchsgrundlage? . . . . .	107	32
2. Ort . . . . .	112	34
IV. Ausschluss des Nacherfüllungsanspruchs . . . . .	125	39
1. Unmöglichkeit (§ 275 Abs. 1) . . . . .	125	39
2. Verweigerungsrecht wegen Unverhältnismäßigkeit (§ 275 Abs. 2) . . . . .	126	39
3. Verweigerungsrecht wegen Unverhältnismäßigkeit (§ 439 Abs. 4) . . . . .	127	40
a) Überblick . . . . .	127	40
b) Ein kurzer Rückblick: Diskussion über die Richtlinien- widrigkeit der absoluten Methode . . . . .	130	41
c) Bestimmung der Unverhältnismäßigkeit . . . . .	132	41
V. Pflicht des Käufers, die Sache zur Verfügung zu stellen (§ 439 Abs. 5) . . . . .	141	43
VI. Rückabwicklung bei der Ersatzlieferung (§ 439 Abs. 6) . . . . .	142	44
1. Rückabwicklung nach Rücktrittsrecht (Satz 1) . . . . .	142	44
2. Rücknahmepflicht und Kostentragung (Satz 2) . . . . .	143	44

<b>VII. Einbaufälle . . . . .</b>	<b>146</b>	<b>45</b>
1. Vorgeschichte und Entwicklung bis zur Reform 2022 . . . . .	147	45
a) Ursprünglich: Keine Erstreckung auf Ein- und Ausbau .	147	45
b) Entscheidung Putz/Weber: Vorgaben des EuGH für den Verbrauchsgüterkauf . . . . .	148	45
c) Umsetzung der Vorgaben im früheren Recht (vor dem Mängelhaftungsänderungsgesetz 2017) . . . . .	150	46
d) Mängelhaftungsänderungsgesetz 2017 . . . . .	153	47
e) Reform 2022 zur Umsetzung der Warenkauf-RL 2019 .	155	47
2. Aufwendungsersatzanspruch . . . . .	158	47
a) Kein Anspruch in natura, sondern Anspruch auf Kostenersatz . . . . .	159	47
b) Einbau oder Anbringen . . . . .	161	48
c) Vor Offenbarwerden des Mangels . . . . .	164	49
d) Aufwendungen . . . . .	165	49
e) Verweigerungsrechte des Verkäufers . . . . .	166	49
f) Vertragliche Abweichungen . . . . .	176	52
g) Konkurrenzen und alternative Anspruchsmöglichkeiten . . . . .	177	53
h) Anwendung der neuen Vorschriften auf die Nachbesserung . . . . .	185	55
i) Abgrenzung: Ersteinbaukosten . . . . .	186	55
3. Rückabwicklung . . . . .	187	55
<b>VIII. Weitere problematische Fälle . . . . .</b>	<b>188</b>	<b>56</b>
1. Ersatzlieferung beim Stückkauf . . . . .	188	56
a) Eine Ansicht: Ausschluss des Ersatzlieferungsanspruchs . . . . .	189	56
b) Stellungnahme . . . . .	192	56
2. Wahlrecht innerhalb der Nachbesserung . . . . .	196	58
3. Nacherfüllung und Verantwortlichkeit des Käufers . . . . .	198	59
4. Reichweite der Nacherfüllung bei weiteren Schäden an der Kaufsache („Weiterfresserschäden“) . . . . .	200	59
5. Nacherfüllungsbedingte Wertsteigerungen – insbesondere: Kostenbeteiligung des Käufers? . . . . .	202	60
<b>§ 8 Rücktrittsrecht des Käufers . . . . .</b>	<b>207</b>	<b>62</b>
I. Überblick . . . . .	207	62
II. Voraussetzungen . . . . .	209	63
1. Mängelhaftigkeit der Kaufsache und Fälligkeit . . . . .	209	63
2. Erfolgloser Ablauf einer angemessenen Nachfrist . . . . .	215	64
a) Grundsatz . . . . .	215	64
b) Entbehrlichkeit der Fristsetzung . . . . .	219	66
c) Erfolglosigkeit der Fristsetzung . . . . .	233	69
3. Keine Unerheblichkeit der Pflichtverletzung . . . . .	234	69
4. Kein Ausschluss gemäß § 323 Abs. 6 . . . . .	237	70
5. Erklärung des Rücktritts . . . . .	238	70
III. Rechtsfolgen . . . . .	239	71
<b>§ 9 Minderungsrecht des Käufers . . . . .</b>	<b>241</b>	<b>72</b>
I. Voraussetzungen . . . . .	241	72
II. Rechtsfolgen . . . . .	243	73

## Inhaltsverzeichnis

---

<b>§ 10 Schadensersatzanspruch des Käufers</b>	245	73
I. Überblick	245	73
II. Allgemeine Fragen zu Schadensersatzansprüchen aus §§ 437		
Nr. 3, 280 ff	250	74
1. Bestimmung der Pflichtverletzung bei §§ 280 ff	250	74
2. Bezugspunkt des Vertretenmüssens	254	75
a) Pflichtverletzung bezüglich der Nacherfüllung	254	75
b) Pflichtverletzung bezüglich der mangelhaften ursprünglichen Lieferung	255	75
3. Haftungsmaßstab für das Vertretenmüssen	259	78
a) Garantie	260	78
b) Beschaffungsrisiko	261	78
c) Verschuldenshaftung	262	78
4. Abgrenzung nach Schadensarten bei §§ 280 ff	266	80
a) Schadensersatz statt der Leistung und „einfacher“ Schadensersatz	267	80
b) Verzögerungsschaden (§§ 280 Abs. 1, 2, 286)	274	83
c) Sonderfall: Betriebsausfallschaden und während der Nacherfüllungszeit entgangener Gewinn	276	83
d) Abgrenzung zum allgemeinen Leistungsstörungsrecht, insbesondere: Fall der verspäteten Leistung	280	86
III. Schadensersatzansprüche aus §§ 437 Nr. 3, 311a Abs. 2	282	86
1. Voraussetzungen	282	86
2. Rechtsfolgen – Verhältnis zu § 280 Abs. 1	285	87
IV. Schadensersatzansprüche aus §§ 280 ff wegen ursprünglich mangelhafter Lieferung	287	89
1. Pflichtverletzung	288	89
2. Vertretenmüssen	289	89
3. Abgrenzung nach Schadensarten	290	90
4. Schadensersatz statt der Leistung: Abgrenzung innerhalb der §§ 281 ff	293	90
a) § 283	295	90
b) § 281	297	91
5. Schadensersatz statt der Leistung: Besondere Voraussetzungen	298	91
6. Schadensersatz statt der Leistung und Schadensersatz statt der ganzen Leistung	300	92
V. Schadensersatzanspruch aus §§ 437 Nr. 3, 280 ff wegen Verletzung der Nacherfüllungspflicht	305	94
VI. Aufwendungsersatzanspruch aus §§ 437 Nr. 3, 284	310	96
<b>§ 11 Mängleinrede des Käufers</b>	319	97
<b>§ 12 Ausschlussgründe und Verjährung im Kaufgewährleistungsgesetz</b>	322	98
I. Ausschluss der Haftung des Verkäufers	322	98
1. Gesetzlicher Haftungsausschluss (§§ 442, 445)	322	98
2. Vertraglicher Haftungsausschluss (§ 444)	329	100
II. Verjährung und zeitliche Grenzen	335	102
1. Verjährung der Gewährleistungsansprüche	336	102
2. Zeitliche Grenzen der Gestaltungsrechte	339	103

<b>§ 13 Konkurrenzfragen im Kaufgewährleistungsrecht . . . . .</b>	<b>342</b>	<b>104</b>
I. Verhältnis der Gewährleistungsrechte des § 437 zueinander . . . . .	342	104
II. Irrtumsanfechtung durch den Käufer . . . . .	345	105
1. § 119 Abs. 2 . . . . .	345	105
2. § 119 Abs. 1 . . . . .	350	107
III. Irrtumsanfechtung durch den Verkäufer . . . . .	351	107
IV. § 123 . . . . .	353	107
V. Wegfall der Geschäftsgrundlage . . . . .	354	107
VI. Haftung für Verletzung vertraglicher Nebenpflichten . . . . .	356	108
1. Nicht mangelbezogene Nebenpflichten . . . . .	357	108
2. Mangelbezogene Nebenpflichten . . . . .	358	108
VII. Haftung für vorvertragliche Aufklärungspflichtverletzungen (c.i.c.) . . . . .	365	110
VIII. Haftung des Käufers für unberechtigt geltend gemachte Ansprüche . . . . .	370	111
IX. Deliktsrecht . . . . .	373	112
<b>§ 14 Verbrauchsgüterkauf . . . . .</b>	<b>377</b>	<b>113</b>
I. Überblick . . . . .	377	113
II. Anwendungsbereich der §§ 474 ff . . . . .	379	113
1. Persönlicher Anwendungsbereich . . . . .	380	114
2. Sachlicher Anwendungsbereich . . . . .	387	117
III. Besondere Regelungen für den Verbrauchsgüterkauf allgemein . . . . .	388	118
1. Gefahrübergang beim Versendungskauf . . . . .	388	118
2. Sonderregeln zur Verjährung (§ 475e) . . . . .	391	118
a) Allgemeine Ablaufhemmung (§ 475e Abs. 3) . . . . .	392	119
b) Ablaufhemmung bei Nacherfüllung oder Garantie- leistung (§ 475e Abs. 4) . . . . .	395	119
c) § 475e Abs. 1, 2: Ablaufhemmung bei Waren mit digitalen Elementen . . . . .	398	120
3. Zwingender Charakter (§ 476) . . . . .	399	120
a) Rechte des Verbrauchers . . . . .	399	120
b) Verjährung der Mängelansprüche des Käufers . . . . .	407	121
c) Sonstige Regelungen . . . . .	409	122
4. Beweislastumkehr (§ 477) . . . . .	410	122
a) Allgemeine Beweislastumkehr (§ 477 Abs. 1) . . . . .	410	122
b) Sonderregel für Waren mit dauerhaft bereit zu stellenden digitalen Elementen (§ 477 Abs. 2) . . . . .	416	124
5. Sonderregeln für die Nacherfüllung (§ 475 Abs. 3 S. 1, Abs. 4, 5) . . . . .	417	124
a) Modalitäten der Nacherfüllung (§ 475 Abs. 5) . . . . .	417	124
b) Kein Ausschluss der Berufung auf die absolute Unver- hältnismäßigkeit . . . . .	418	125
c) Vorschuss (§ 475 Abs. 4) . . . . .	419	125
d) Modalitäten der Nacherfüllung (§ 475 Abs. 3 S. 1) . . . . .	422	125
6. Sonderregeln für Rücktritt und Schadensersatz (§ 475d, § 475 Abs. 6) . . . . .	423	126
a) Entbehrlichkeit der Fristsetzung (§ 475d) . . . . .	423	126

b) Rückabwicklung nach Rücktritt bzw. Schadensersatz statt der ganzen Leistung (§ 475 Abs. 6) .....	432	127
7. Sonstige Regelungen .....	433	127
IV. Sonderregeln für Waren mit digitalen Komponenten .....	437	128
1. Überblick .....	437	128
2. Verbrauchsgüterkauf über Waren mit digitalen Elementen, d.h. funktionsrelevanten digitalen Produkten (§§ 475b, 475c, 475e Abs. 1, 2, 327a Abs. 3) .....	441	130
a) Anwendungsbereich (§ 475b Abs. 1) .....	442	130
b) Mangelbegriff (§ 475b Abs. 2-6) .....	449	131
c) Aktualisierungspflicht: Verjährung – Ablaufhemmung (§ 475e Abs. 2) .....	462	135
d) Sonderfall: Dauerhafte Bereitstellung der digitalen Elemente vereinbart (§§ 475c, 477 Abs. 2) .....	463	135
3. Verbrauchsgüterkauf über Ware mit nicht funktionsrelevanten digitalen Produkten (§ 475a Abs. 2) .....	466	136
4. Verbrauchsgüterkauf über einen Datenträger, der ausschließlich als Träger digitaler Inhalte dient (§ 475a Abs. 1) .....	468	137
5. Rückgriff .....	469	137
<b>§ 15 Besondere Problembereiche im Kaufrecht .....</b>	<b>470</b>	<b>137</b>
I. Rückgriff des Verkäufers .....	470	137
1. Allgemein geltende Rückgriffserleichterungen (§§ 445a, 445b) .....	474	138
a) Überblick .....	474	138
b) Anwendungsbereich .....	475	138
c) Anspruch auf Aufwendungsersatz wegen der Nacherfüllungskosten (§ 445a Abs. 1) .....	479	139
d) Entbehrlichkeit der Fristsetzung (§ 445a Abs. 2) .....	483	141
e) Handelsrechtliche Rüge- und Untersuchungsobliegenheit nach § 377 HGB (§ 445a Abs. 4) .....	488	143
f) Verjährung von Rückgriffsansprüchen .....	490	143
2. Besondere Erleichterungen für den Rückgriff nach einem Verbrauchsgüterkauf .....	495	144
a) Anwendungsbereich: nur Rückgriff nach Verbrauchsgüterkauf .....	496	144
b) Beweislastumkehr .....	497	145
c) Beschränkung der Abdingbarkeit .....	498	145
3. Besonderheiten bei Verträgen mit digitalen Komponenten .....	500	145
a) Abgrenzung zum allgemeinen Schuldrecht .....	500	145
b) Weitere Einzelheiten .....	504	146
II. Selbstvornahme der Nacherfüllung .....	506	146
III. Versendungskauf .....	509	149
1. Überblick .....	509	149
2. Voraussetzungen des § 447 .....	512	150
a) Anwendbarkeit .....	512	150
b) Versendungskauf .....	513	150
c) Auslieferung an die Transportperson .....	515	150
d) Zufall .....	517	151
e) Typische Transportgefahr? .....	521	152

3. Haftungsprobleme und Drittschadensliquidation .....	522	152
a) Transport durch Person, die nicht Frachtführer i. S. d. HGB ist .....	523	152
b) Transport durch Frachtführer i. S. d. HGB .....	525	153
IV. Rechtskauf und Unternehmenskauf .....	527	153
1. Rechtskauf .....	528	154
2. Unternehmenskauf .....	532	155
V. Garantien .....	536	156
VI. Der „Diesel-Skandal“ .....	538	157
1. Fragen des allgemeinen Vertragsrechts .....	540	157
2. Vorliegen eines Sachmangels .....	542	158
3. Gewährleistungsrechte – Überblick und systematisches Zusammenspiel .....	543	158
a) Zentrale Rolle der Nacherfüllung .....	544	158
b) Insbesondere: Die Frage der Unzumutbarkeit der Nachbesserung durch ein Software-Update .....	545	159
4. Nacherfüllung (§§ 437 Nr. 1, 439) .....	547	159
a) Nachbesserung .....	547	159
b) Ersatzlieferung .....	548	160
5. Rücktritt (§§ 437 Nr. 2, 323) .....	554	162
a) Unerheblichkeit der Pflichtverletzung (§ 323 Abs. 5 S. 2)? .....	554	162
b) Entbehrlichkeit der Nachfristsetzung .....	555	162
c) Dauer der Nachfrist .....	556	163
6. Verjährung .....	557	163
7. Verkäuferregress .....	558	164
8. Kurzhinweis: Deliktische Haftung .....	559	164
9. Einzelne prozessuale Hinweise .....	560	164
a) Klageantrag bei Ersatzlieferung .....	560	164
b) Streitgenossenschaft zwischen Verkäufer und Hersteller .....	561	165

### Dritter Teil Sonstige Verträge

§ 16 Werkvertrag .....	562	166
I. Begriff .....	563	166
II. Pflichten des Bestellers .....	567	168
1. Abnahmepflicht des Bestellers .....	568	169
2. Vergütung .....	571	169
3. Gefahrtragung bezüglich der Vergütung .....	575	170
a) Grundregeln (§ 644) .....	576	170
b) Sonderregeln für den Fall der Verantwortlichkeit des Bestellers (§ 645) .....	579	170
III. Pflichten des Unternehmers – insbesondere: Gewährleistungs- recht .....	584	172
1. Überblick .....	584	172
2. Mangelbegriff .....	585	172
3. Rechte des Bestellers bei Mängelhaftigkeit des Werks .....	587	173
a) Überblick .....	587	173
b) Nacherfüllung .....	591	174

## Inhaltsverzeichnis

---

c) Selbstvornahme und Aufwendungsersatz .....	595	175
d) Rücktritt .....	601	176
e) Minderung .....	606	177
f) Schadensersatz .....	608	177
g) Ausschlussgründe und zeitliche Grenzen .....	619	181
h) Zeitpunkt des Eingreifens der Gewährleistungsrechte ..	627	183
i) Konkurrenzfragen .....	629	184
4. Abschließender Fall zum Gewährleistungsrecht .....	630	184
IV. Vorzeitige Beendigung des Werkvertrags .....	632	187
V. Bauvertragsrecht .....	639	189
1. Struktur .....	639	189
2. Bauvertrag .....	640	189
3. Verbraucherbauvertrag .....	642	190
4. Architekten- und Ingenieurvertrag .....	645	191
5. Bauträgervertrag .....	648	193
<b>§ 17 Reisevertrag .....</b>	<b>649</b>	<b>193</b>
I. Vorbemerkung .....	649	193
II. Vertragsgegenstand .....	652	194
III. Vertragsparteien .....	655	195
1. Reiseveranstalter .....	655	195
2. Reisender .....	663	197
IV. Zustandekommen des Reisevertrags .....	668	198
V. Änderung und vorzeitige Auflösung des Reisevertrags .....	675	199
1. Vertraglich vorbehaltenes Änderungsrecht .....	675	199
2. Rücktritt des Reiseveranstalters vor Reisebeginn .....	678	200
3. Vertragsübernahme .....	680	200
4. Rücktritt des Reisenden vor Reisebeginn .....	682	201
VI. Vertragspflichten .....	684	202
VII. Gewährleistung bei Reisemängeln .....	687	203
1. Reisemangel (§ 651i Abs. 2) .....	687	203
2. Die Rechtsbehelfe im Überblick .....	693	204
3. Abhilfe (§ 651k Abs. 1 und 3) .....	694	205
4. Selbsthilfe und Ersatz der erforderlichen Aufwendungen (§ 651k Abs. 2) .....	698	205
5. Minderung (§ 651m) .....	699	206
6. Kündigung (§ 651l) .....	702	206
a) Voraussetzungen (Abs. 1) .....	702	206
b) Rechtsfolgen (Abs. 2) .....	705	207
7. Schadensersatz (§ 651n) .....	708	208
a) Allgemeiner Schadensersatz (Abs. 1) .....	708	208
b) Schadensersatz wegen nutzlos aufgewandter Urlaubszeit (Abs. 2) .....	711	208
8. Verjährung .....	714	209
VIII. Rechtsbehelfe des Reiseveranstalters .....	715	209
IX. Praktische Hinweise .....	717	210

<b>§ 18 Schenkung . . . . .</b>	718	210
I. Vertragsgegenstand . . . . .	718	210
1. Überblick . . . . .	718	210
2. Zuwendung . . . . .	719	210
3. Unentgeltlichkeit . . . . .	721	211
4. Dauerhaftigkeit . . . . .	729	212
II. Zustandekommen . . . . .	730	213
III. Besondere „Beendigungsgründe“ . . . . .	734	213
1. Überblick . . . . .	734	213
2. Einrede des Notbedarfs und Rückforderung wegen Verarmung . . . . .	735	214
3. Widerruf wegen groben Undanks . . . . .	737	214
4. Störung der Geschäftsgrundlage . . . . .	740	216
IV. Haftung des Schenkers . . . . .	741	216
1. Überblick . . . . .	741	216
2. Allgemeines Haftungsprivileg, § 521 . . . . .	742	216
3. Sondervorschriften zur Mängelhaftung, §§ 523, 524 . . . . .	744	217
V. Sonderformen der Schenkung . . . . .	752	219
1. Schenkung unter Auflage . . . . .	752	219
2. Gemischte Schenkung . . . . .	756	220
3. Schenkungsversprechen von Todes wegen . . . . .	762	222
<b>§ 19 Miete . . . . .</b>	763	223
I. Systematik der Regelungen . . . . .	763	223
II. Vertragsgegenstand . . . . .	764	223
III. Zustandekommen und Wirksamkeit . . . . .	767	224
IV. Rechte des Mieters . . . . .	771	225
1. Primäranspruch auf Gewährung des Mietgebrauchs . . . . .	771	225
a) Überblick . . . . .	771	225
b) Schönheits- und Bagatellreparaturen . . . . .	774	226
c) Gebrauchsüberlassung an Dritte . . . . .	781	228
2. Mängelgewährleistung . . . . .	784	229
a) Überblick . . . . .	784	229
b) Mietmangel, Fehlen einer zugesicherten Eigenschaft . . . . .	785	230
c) Kein Ausschluss des Gewährleistungsrechts . . . . .	791	231
d) Minderung (§ 536) . . . . .	796	232
e) Schadensersatz (§ 536a) . . . . .	800	233
f) Selbstvornahme der Mängelbeseitigung durch Mieter und Ersatz der Aufwendungen (§ 536a Abs. 2) . . . . .	803	234
g) Konkurrenzen . . . . .	804	234
3. Außerordentliche fristlose Kündigung aus wichtigem Grund . . . . .	810	235
a) Kündigungsgrund . . . . .	810	235
b) Weitere Kündigungsvoraussetzungen . . . . .	814	236
c) Verhältnis des § 543 zum allgemeinen Leistungsstörungsrecht . . . . .	820	237
4. Zurückbehaltungsrecht . . . . .	821	237
5. Aufwendungsersatz und Wegnahmerecht . . . . .	823	237
6. Schema . . . . .	827	238

## Inhaltsverzeichnis

---

V.	Rechte des Vermieters .....	828	238
1.	Primäranspruch auf Mietzahlung .....	828	238
2.	Anspruch auf Unterlassung des vertragswidrigen Gebrauchs .....	831	239
3.	Außerordentliche fristlose Kündigung aus wichtigem Grund .....	832	240
4.	Kein Anspruch auf Vorteilsherausgabe bei unberechtigter Unter vermietung .....	837	241
5.	Schadensersatzansprüche .....	838	242
a)	Wegen vertragswidrigen Gebrauchs der Mietsache ....	838	242
b)	Wegen unterlassener Mängelanzeige .....	842	243
VI.	Vermieterpfandrecht .....	843	243
1.	Überblick .....	843	243
2.	Forderung aus dem Mietverhältnis .....	844	243
3.	Eingebrachte pfändbare Sache des Mieters .....	845	244
4.	Kein Erlöschen des Vermieterpfandrechts .....	849	245
5.	Folgen des Vermieterpfandrechts .....	852	245
VII.	Veräußerung der vermieteten Mietsache .....	853	246
VIII.	Beendigung des Mietverhältnisses .....	860	248
1.	Überblick .....	860	248
2.	Beendigung durch Fristablauf .....	862	248
3.	Beendigung durch ordentliche Kündigung .....	863	249
a)	Kündigung durch den Vermieter .....	863	249
b)	Kündigung durch den Mieter .....	868	250
c)	Schema .....	869	251
4.	Beendigung durch außerordentliche Kündigung .....	870	251
5.	Rechtsfolgen der Beendigung eines Mietverhältnisses ....	873	251
a)	Rückgabe der Mietsache .....	873	251
b)	Entschädigung und Schadensersatz bei verspäteter Rückgabe .....	875	252
c)	Schadensersatz in weiteren Fällen .....	877	253
d)	Verjährung .....	879	254
e)	Rückzahlung der Kaution .....	881	255
§ 20	Finanzierungsleasing .....	884	256
I.	Konstruktion und Rechtsnatur des Finanzierungsleasings .....	884	256
II.	AGB-rechtliche Zulässigkeit .....	890	257
1.	Abwälzung der Sach- und Preisgefahr .....	890	257
2.	Drittverweisungsklausel .....	894	258
III.	Mängelgewährleistung .....	895	259
1.	Einführung .....	895	259
2.	Nacherfüllung .....	896	260
3.	Rücktritt .....	897	260
4.	Minderung .....	903	261
5.	Schadensersatz .....	904	261
6.	Störungen der Dreieckshaftung .....	907	262
IV.	Nichtlieferung und Verzug .....	909	265
V.	Unmittelbare vertragliche Ansprüche des Leasingnehmers gegen den Lieferanten .....	911	266
VI.	Haftung des Leasingnehmers .....	912	266

---

VII. Verbraucherkreditrechtliche Vorschriften .....	914	267
VIII. Ausübung eines Andienungs- oder Optionsrechts .....	916	267
IX. Exkurs: Sonderformen des Leasings und verwandte Vertrags- typen .....	917	268
1. Operatingleasing .....	917	268
2. Herstellerleasing .....	918	268
3. Sale-and-lease-back .....	920	269
4. Teilzahlungskauf .....	921	269
5. Mietkauf .....	922	270
<b>§ 21 Leihen .....</b>	<b>923</b>	<b>270</b>
I. Vertragsgegenstand .....	923	270
II. Ansprüche des Entleiher .....	926	271
III. Ansprüche des Verleiher .....	929	272
IV. Beendigung des Leihverhältnisses, Rückgabe der Leihgabe ..	931	272
V. Verjährung .....	934	273
<b>§ 22 Geld- und Sachdarlehen .....</b>	<b>937</b>	<b>274</b>
I. Vertragsgegenstand .....	937	274
II. Zustandekommen und Wirksamkeit .....	940	274
1. Formelle Wirksamkeit .....	940	274
2. Materielle Wirksamkeit .....	942	275
III. Pflichtenprogramm der Parteien .....	948	276
IV. Ende des Darlehensverhältnisses .....	952	277
V. Sachdarlehen .....	962	281
1. Überblick .....	962	281
2. Mängelgewährleistung .....	964	281
3. Vertragsbeendigung .....	966	282
<b>§ 23 Dienstvertrag .....</b>	<b>967</b>	<b>282</b>
I. Vertragsgegenstand .....	967	282
II. Zustandekommen und Wirksamkeit .....	973	284
III. Rechte des Dienstberechtigten .....	978	285
1. Erfüllungsanspruch .....	978	285
2. Rechtsbehelfe bei Nichtleistung .....	982	286
3. Rechtsbehelfe bei Schlechtleistung .....	987	287
IV. Rechte des Dienstverpflichteten .....	995	289
V. Beendigung des Dienstverhältnisses .....	1006	291
1. Überblick .....	1006	291
2. Zeitablauf bei befristeten Dienstverhältnissen .....	1010	292
3. Fristgebundene Kündigung .....	1012	292
4. Fristlose Kündigung .....	1018	293
a) Fristlose Kündigung aus wichtigem Grund .....	1018	293
b) Fristlose Kündigung bei Vertrauensstellung .....	1022	294
c) Rechtsfolge einer fristlosen Kündigung .....	1024	294

## *Inhaltsverzeichnis*

---

<b>§ 24 Auftrag und Geschäftsbesorgungsvertrag . . . . .</b>	1027	295
I. Auftrag . . . . .	1027	295
1. Vertragsgegenstand . . . . .	1027	295
2. Zustandekommen . . . . .	1032	296
3. Rechte des Auftraggebers . . . . .	1033	296
4. Rechte des Beauftragten . . . . .	1039	298
5. Vertragsbeendigung . . . . .	1045	299
II. Geschäftsbesorgungsvertrag . . . . .	1049	299
1. Vertragsgegenstand . . . . .	1049	299
2. Verweis auf das Auftragsrecht . . . . .	1052	300
III. Empfehlung, Rat . . . . .	1054	301
<b>§ 25 Bürgschaft . . . . .</b>	1056	301
I. Vertragsgegenstand . . . . .	1056	301
1. Überblick . . . . .	1056	301
2. Sonderformen . . . . .	1061	302
II. Wirksamkeit des Bürgschaftsvertrags . . . . .	1064	303
1. Formelle Wirksamkeit . . . . .	1064	303
2. Materielle Wirksamkeit . . . . .	1068	305
a) Bestimmbarkeit der Hauptforderung . . . . .	1068	305
b) Sittenwidrigkeit . . . . .	1074	306
c) Verbraucherschutzvorschriften . . . . .	1078	307
d) Anfechtung und Wegfall der Geschäftsgrundlage . . . . .	1084	310
III. Anspruch des Gläubigers gegen den Bürgen . . . . .	1088	311
1. Überblick über die Voraussetzungen . . . . .	1088	311
2. Bestand der gesicherten Forderung (Akzessorietät) . . . . .	1089	312
3. Erlöschen . . . . .	1092	314
4. Durchsetzbarkeit	1096	314
a) Einreden gegen die Bürgschaft . . . . .	1096	314
b) Einreden gegen die Hauptforderung . . . . .	1099	315
IV. Regressmöglichkeit des Bürgen . . . . .	1104	316
1. Gegen den Hauptschuldner . . . . .	1104	316
2. Gegen einen Mitbürgen . . . . .	1109	317
3. Gegen andere Sicherungsgeber . . . . .	1114	318
<b>§ 26 Sonstige Schuldverhältnisse im Überblick . . . . .</b>	1118	321
I. Behandlungsvertrag . . . . .	1118	321
II. Maklervertrag . . . . .	1122	322
III. Auslobung und Preisausschreiben . . . . .	1129	324
IV. Verwahrung . . . . .	1132	324
V. Spiel und Wette . . . . .	1135	325
VI. Vergleich . . . . .	1137	325
VII. Schuldversprechen und Schuldanerkenntnis . . . . .	1142	326
<i>Problemübersicht . . . . .</i>		329
<i>Sachverzeichnis . . . . .</i>		349