

<b>§ 1 KAUF</b>	<b>1</b>
<b>A) Allgemeines</b>	<b>1</b>
I. Inhalt des Kaufvertrages und Zustandekommen	1
II. Form	4
<b>B) Die Pflicht des Verkäufers nach § 433 I S. 1 BGB und ihre Nichterfüllung</b>	<b>7</b>
I. Durchsetzung des Anspruches aus § 433 I S. 1 BGB durch den Käufer	7
II. Rechte des Käufers bei Nichtleistung wegen (vollständiger) Unmöglichkeit	8
1. Begriff der Unmöglichkeit und Auswirkung auf die Primärleistungspflicht	8
2. Besonderheiten bei anfänglicher Unmöglichkeit	10
a) Allgemeines	10
b) Besonderheiten beim Rechtskauf?	10
3. Sekundäranspruch des Käufers bei (vollständiger) Unmöglichkeit der Sachleistung	11
III. Rechte des Käufers bei Nichtleistung trotz Möglichkeit	12
<b>C) Pflichten des Käufers und deren Nichterfüllung</b>	<b>12</b>
I. Pflicht zur Kaufpreiszahlung	12
1. Allgemeines	12
2. Auswirkung der Unmöglichkeit der Sachleistung auf die Kaufpreiszahlungspflicht	20
a) Grundsatz: § 326 I S. 1 HS 1 BGB	20
b) Übergang der Preisgefahr auf den Leistungsgläubiger in Ausnahme zu § 326 I S. 1 BGB	21
aa) § 326 II S. 1 BGB	21
bb) § 446 BGB	22
cc) § 447 BGB	23
II. Pflicht zur Abnahme der Kaufsache	27
<b>D) Rechte des Käufers bei Sach- und Rechtsmängeln</b>	<b>29</b>
I. Überblick	29
II. Sachmangel	30
1. § 434 I BGB	30
a) Beschaffenheitsvereinbarung, § 434 I S. 1 BGB	30
b) § 434 I S. 2 Nr. 1 BGB	33
c) § 434 I S. 2 Nr. 2 BGB	34
d) Schlechter Ruf / Verdacht eines Mangels als Sachmangel	36
e) Erweiterung von § 434 I S. 2 Nr. 2 BGB durch § 434 I S. 3 BGB	37
aa) Grundsatz	37
bb) Ausnahmen: § 434 I S. 3 BGB a.E.	38
f) Maßgeblicher Zeitpunkt für das Vorliegen eines Sachmangels	41
g) Sonderfall: Neuer Mangel nach Gefahrübergang	41
2. § 434 II BGB	42
a) § 434 II S. 1 BGB	42
b) § 434 II S. 2 BGB, sog. IKEA-Klausel	43
3. § 434 III BGB	46
a) Lieferung eines aliud	46
aa) Grundsätzliche Einordnung der Problematik	46
bb) Aliud-Lieferung als Sachmangel, § 434 III BGB	47
b) Zuweniglieferung	53
III. Rechtsmangel	56
1. § 435 BGB	56
2. § 436 BGB	62

IV. Anspruch auf Nacherfüllung, §§ 433 I S. 2, 437 Nr. 1, 439 BGB .....	63
1. Allgemeines .....	63
2. Vorrang des Nacherfüllungsanspruches .....	63
3. Überblick über die Anspruchsvoraussetzungen .....	64
4. Reichweite des Nacherfüllungsanspruches, § 439 I BGB .....	64
5. Leistungsort für die Nacherfüllung .....	70
6. Gibt es einen Anspruch auf Nacherfüllung in Form der Nachlieferung bei der Stückschuld? .....	72
7. Fälligkeit der Nacherfüllung und Leistungsort .....	79
8. Arten der Nacherfüllung .....	80
a) Beseitigung des Mangels bzw. „Nachbesserung“, § 439 I Alt. 1 BGB .....	80
b) Lieferung einer mangelfreien Sache bzw. „Nachlieferung“, § 439 I Alt. 2 BGB .....	81
c) Wahlrecht des Käufers .....	82
9. Unentgeltlichkeit der Nacherfüllung .....	84
10. Selbstvornahme der Nacherfüllung durch den Käufer .....	85
11. Verweigerungsrecht des Verkäufers, § 439 III BGB .....	92
a) Relative Grenze der Unverhältnismäßigkeit bzw. interner Kostenvergleich der Nacherfüllungsalternativen .....	94
b) Absolute Grenze der Unverhältnismäßigkeit .....	95
aa) Grundsätze zur absoluten Unverhältnismäßigkeit .....	95
bb) Besonderheiten beim Verbrauchsgüterkauf .....	97
12. Verjährung des Nacherfüllungsanspruches gem. § 438 BGB .....	99
a) § 438 I BGB .....	99
b) § 438 III BGB bei Arglist des Verkäufers .....	102
c) Verjährungsbeginn .....	104
d) Hemmung und Neubeginn der Verjährung .....	106
V. Rücktritt .....	108
1. Allgemeines .....	108
2. Rücktritt nach §§ 437 Nr. 2 Alt. 1, 440, 323 BGB .....	109
a) Gegenseitiger Vertrag .....	109
b) Fällige und durchsetzbare Leistungspflicht des Verkäufers .....	109
c) Behebbarer Mangel als Pflichtverletzung .....	111
d) Setzung einer angemessenen Frist zur Nacherfüllung .....	111
aa) Inhalt des Fristsetzungserfordernisses .....	111
bb) Besonderheit beim Verbrauchsgüterkauf .....	113
cc) Entbehrlichkeit der Fristsetzung .....	114
e) Erfolgreicher Fristablauf .....	119
f) Eigene Vertragstreue des Käufers bzw. Einräumung einer Gelegenheit zur Nacherfüllung .....	120
g) Keine Unerheblichkeit der Pflichtverletzung, § 323 V S. 2 BGB .....	121
aa) Grundsätzlich gilt ein objektiver Maßstab .....	121
bb) Ausnahmsweise ist auf die subjektive Erheblichkeit der Pflichtverletzung abzustellen .....	123
h) Bei Teilleistung Interessenfortfall, § 323 V S. 1 BGB .....	124
i) Kein Ausschluss des Rücktrittsrechts nach § 323 VI BGB .....	124
j) Unwirksamkeit des Rücktrittsrechts wegen Verjährung des Nacherfüllungsanspruches, §§ 438 IV S. 1, 218 I BGB .....	126
3. Rücktritt nach § 324 BGB? .....	126
4. Rücktritt nach §§ 437 Nr. 2, 326 V BGB bei Unmöglichkeit der Nacherfüllung .....	127
a) Gegenseitiger Vertrag .....	128
b) Mangelhafte Leistung des Verkäufers .....	128
c) Unmöglichkeit der Nacherfüllung .....	128
d) Eigene Vertragstreue des Käufers .....	129
e) Keine Unerheblichkeit i.S.d. §§ 326 V, 323 V S. 2 BGB .....	129
f) Kein Ausschluss des Rücktrittsrechts nach §§ 326 V, 323 VI BGB .....	129
g) Kein Ausschluss des Rücktrittsrechts nach §§ 438 IV S. 1, 218 I S. 2 BGB .....	131
5. Rechtsfolgen des wirksamen Rücktritts durch den Käufer .....	131

VI. Minderung.....	133
1. Allgemeines.....	133
2. Voraussetzungen der Minderung.....	134
3. Rechtsfolgen einer wirksamen Minderung.....	135
VII. Mängelleinrede des Käufers .....	136
1. Behebbarer Mängel.....	137
2. Unbehebbarer Mängel .....	138
VIII. Schadensersatzansprüche des Käufers .....	138
1. Anspruch des Käufers aus §§ 437 Nr. 3, 280 I BGB auf Schadensersatz neben der Leistung (sog. „Mangelfolgeschäden“) .....	139
a) Voraussetzungen .....	139
aa) Lieferung einer mangelhaften Sache bzw. nicht ordnungsgemäße Nacherfüllung als Pflichtverletzung .....	141
bb) Vertretenmüssen des Verkäufers.....	141
cc) Verjährung von Mangelfolgeschäden .....	147
b) Ersatzfähiger Schaden.....	147
aa) Abgrenzung zu § 437 Nr. 3 Alt. 1 BGB i.V.m. §§ 281 - 283, 311a II BGB .....	147
bb) Ersatz der sog. Weiterfresserschäden .....	149
cc) Ersatz des mangelbedingten Nutzungsausfallschadens.....	150
2. Ansprüche des Käufers auf Schadensersatz statt der Leistung.....	155
a) Einleitung.....	155
b) Was ist der Bezugspunkt des Vertretenmüssens beim Schadensersatz statt der Leistung?.....	156
aa) Anspruch auf Schadensersatz statt der Leistung gem. §§ 437 Nr. 3, 311a II BGB.....	156
bb) Anspruch auf Schadensersatz statt der Leistung gem. §§ 437 Nr. 3, 280 I, III, 283 BGB.....	157
cc) Anspruch auf Schadensersatz statt der Leistung gem. §§ 437 Nr. 3, 280 I, III, 281 BGB.....	157
c) Schadensersatz statt der Leistung wegen anfänglicher Unmöglichkeit der Nacherfüllung, §§ 437 Nr. 3, 311a II BGB .....	158
aa) Voraussetzungen des Anspruches aus §§ 437 Nr. 3, 311a II BGB .....	159
bb) Rechtsfolge: Schadensersatz statt der Leistung.....	161
d) Schadensersatz statt der Leistung wegen nachträglicher Unmöglichkeit der Nacherfüllung, §§ 437 Nr. 3, 280 I, III, 283 BGB .....	163
aa) Voraussetzungen .....	163
bb) Rechtsfolge.....	165
e) Anspruch des Käufers auf Schadensersatz statt der Leistung bei behebbaren Mängeln nach §§ 437 Nr. 3, 280 I, III, 281 BGB .....	165
aa) Allgemeines .....	165
bb) Voraussetzungen .....	165
cc) Rechtsfolge .....	167
3. Ersatz vergeblicher Aufwendungen, § 437 Nr. 3 BGB i.V.m. § 284 BGB.....	167
IX. Besonderheiten beim Rechtskauf und beim Kauf sonstiger Gegenstände .....	169
1. Gegenstand des Kaufvertrages gem. § 453 BGB .....	169
2. Pflichten beim Rechtskauf und Kauf sonstiger Gegenstände .....	170
a) Verschaffungspflicht des Verkäufers .....	170
b) Pflicht des Käufers zur Kaufpreiszahlung .....	171
c) Pflicht des Verkäufers zur mangelfreien Leistung.....	171
d) Sonderproblem 1: Garantiehaftung des Verkäufers beim Rechtskauf? .....	175
e) Sonderproblem 2: Bonitätshaftung .....	176
X. Ausschluss der Mängelrechte .....	178
1. § 442 BGB.....	178
a) Allgemeines.....	178
b) § 442 I S. 1 BGB .....	179
c) § 442 I S. 2 BGB .....	180
2. Individualvertraglicher Ausschluss.....	181
a) Haftungsausschluss grundsätzlich zulässig .....	181
b) Unzulässigkeit des Haftungsausschlusses gem. § 444 BGB .....	182

aa) Arglist des Verkäufers .....	182
bb) Garantie des Verkäufers .....	183
3. Haftungsausschluss bei nach Vertragsschluss auftretenden Mängeln .....	183
4. Haftungsausschluss bei nach Vertragsschluss auftretenden Mängeln .....	184
5. Ausschluss durch Allgemeine Geschäftsbedingungen (AGB) .....	186
a) § 309 Nr. 8b BGB beim Verkauf neuer Sachen .....	187
b) § 309 Nr. 7 BGB beim Ausschluss von Schadensersatzansprüchen .....	187
c) Haftungsausschluss gegenüber Unternehmern, §§ 307, 310 I BGB .....	187
XI. Genehmigungsfiktion des § 377 II HGB beim beiderseitigen Handelskauf .....	188
1. Voraussetzungen des Ausschlusses der Mängelrechte nach § 377 II HGB .....	188
a) Vorliegen eines beiderseitigen Handelskaufes .....	189
b) Ablieferung der Ware .....	190
c) Vorliegen eines Sach- oder Rechtsmangels .....	190
d) Verletzung der Untersuchungs- und Rügeobliegenheit durch den Käufer .....	191
e) Keine Arglist des Verkäufers, § 377 V HGB .....	191
2. Rechtsfolgen des § 377 II HGB .....	192
XII. Rechte des Käufers vor Gefahrübergang .....	193
XIII. Konkurrenzen .....	193
1. Anfechtung nach § 119 I BGB oder § 123 BGB .....	194
2. Anfechtung nach § 119 II BGB .....	194
a) Anfechtungsrecht des Käufers .....	194
b) Anfechtungsrecht des Verkäufers .....	195
3. Verhältnis zum allgemeinen Leistungsstörungenrecht .....	197
4. Verhältnis zum Anspruch auf Schadensersatz aus c.i.c. gemäß §§ 280 I, 311 II BGB .....	197
<b>E) Besonderheiten beim Kauf unter Eigentumsvorbehalt .....</b>	<b>198</b>
I. Vereinbarung und Auswirkung des Eigentumsvorbehalts .....	198
1. Schutz des Verkäufers .....	201
a) Sicherung des Herausgabeanspruches .....	201
b) Problem: Verjährung der Kaufpreisforderung .....	201
c) Herausgabeansprüche des Verkäufers .....	203
2. Schutz des Käufers .....	203
II. Besondere Arten des Eigentumsvorbehalts .....	204
1. Weitergeleiteter Eigentumsvorbehalt .....	204
2. Nachgeschalteter Eigentumsvorbehalt .....	204
3. Verlängerter Eigentumsvorbehalt .....	205
4. Kontokorrentvorbehalt .....	206
5. Konzernvorbehalt .....	206
<b>F) Weitere Sonderformen des Kaufs .....</b>	<b>206</b>
I. Kauf auf Probe, §§ 454 f. BGB .....	207
II. Ähnliche, gesetzlich nicht geregelte Formen des Kaufes .....	209
1. Kauf zur Probe .....	209
2. Prüfungs- und Erprobungskauf .....	210
3. Kauf mit Umtauschvorbehalt .....	210
III. Wiederkauf, §§ 456 ff. BGB .....	210
IV. Vorkauf .....	213
1. Entstehung des Vorkaufsrechtes .....	213
2. Eintritt des Vorkaufsfalles .....	213
3. Ordnungsgemäße Ausübung des Vorkaufsrechtes .....	214
4. Rechtsfolgen .....	214
V. Optionsrecht, Vorhand und Vorvertrag .....	216

<b>G) Verbrauchsgüterkauf, §§ 474 ff. BGB</b>	<b>217</b>
I. Allgemeines	217
1. Persönlicher Anwendungsbereich	217
a) Verbraucher, § 13 BGB	217
b) Unternehmer, § 14 BGB	217
c) Sonderfall Nr. 1: Die vorgetäuschte Unternehmereigenschaft eines Verbrauchers	218
d) Sonderfall Nr. 2: Doppelter Nutzungszweck des Käufers („Dual use“)	219
e) Sonderfall Nr. 3: Branchenfremder Verkauf durch Unternehmer	220
2. Sachlicher Anwendungsbereich	222
II. Einschränkung abweichender Vereinbarungen, § 475 BGB	223
1. § 475 I, III BGB	223
2. § 475 II BGB	227
III. Beweislastumkehr, § 476 BGB	228
1. Reichweite der Beweislastumkehr	229
2. Anwendbarkeit des § 476 BGB bei Einbau der gekauften Sache durch Dritte	232
3. Vereinbarkeit der Vermutung mit Art der Sache und des Mangels	233
a) Vereinbarkeit der Vermutung mit Art der Sache	233
b) Vereinbarkeit der Vermutung mit Art des Mangels	234
aa) Vereinbarkeit mit Mängeln, die jederzeit aufgetreten sein können	234
bb) Vereinbarkeit mit Tierkrankheiten	235
cc) Sonstige Fälle	236
IV. Gefahrübergang	236
V. Sonderbestimmung für Garantien, § 477 BGB	237
VI. Unternehmerregress, §§ 478, 479 BGB	238
1. § 478 BGB	239
2. § 479 BGB	241
<b>§ 2 WERKVERTRAG</b>	<b>245</b>
<b>A) Inhalt, Begriff und Zustandekommen</b>	<b>245</b>
I. Inhalt des Werkvertrages	245
II. Abgrenzung zum Kaufvertrag, § 651 BGB	246
III. Vergütung	247
<b>B) Die Pflicht des Werkunternehmers und ihre Nichterfüllung</b>	<b>248</b>
I. Durchsetzung des Anspruches aus § 631 I BGB durch den Besteller	248
II. Rechte des Bestellers bei Nichtleistung wegen (vollständiger) Unmöglichkeit	248
III. Rechte des Bestellers bei (vollständiger) Nichtleistung trotz Möglichkeit	249
<b>C) Pflichten des Bestellers und deren Nichterfüllung</b>	<b>249</b>
I. Pflicht zur Vergütung	249
1. Inhalt	249
2. Auswirkung der Unmöglichkeit der Werkleistung auf die Vergütungspflicht	251
3. Fälligkeit des Werklohnes auch ohne Abnahme bzw. Abnahmefiktion	253
II. Pflicht zur Abnahme	254
<b>D) Rechte des Bestellers bei Sach- und Rechtsmängeln</b>	<b>255</b>
I. Überblick	255
1. Sachmangel	256

2. Aliud / Zuwenigherstellung .....	257
3. Rechtsmangel .....	259
II. Anspruch auf Nacherfüllung, §§ 633 I, 634 Nr. 1, 635 BGB .....	259
1. Überblick über die Anspruchsvoraussetzungen .....	259
2. Inhalt des Nacherfüllungsanspruches, §§ 633 I, 634 Nr. 1, 635 BGB .....	259
3. Wahlrecht des Werkunternehmers .....	260
4. Verweigerungsrecht des Werkunternehmers, § 635 III BGB .....	260
5. Rückgewähranspruch des Unternehmers, § 635 IV BGB .....	261
III. Selbstvornahme, §§ 634 Nr. 2, 637 BGB .....	261
1. Inhalt des Anspruchs auf Aufwendungsersatz .....	261
2. Erfolgreicher Ablauf einer angemessenen Frist .....	262
3. Entbehrlichkeit der Fristsetzung .....	262
4. Berechtigte Verweigerung des Unternehmers .....	263
5. Anspruch auf Kostenvorschuss, § 637 III BGB .....	263
IV. Rücktritt, §§ 634 Nr. 3 Alt. 1, 636, 323, 326 V BGB .....	264
1. Rücktritt nach §§ 634 Nr. 3 Alt. 1, 636, 323 BGB .....	264
2. Rücktritt nach § 326 V BGB bei Unmöglichkeit der Nacherfüllung .....	266
3. Rechtsfolgen des wirksamen Rücktritts .....	266
V. Minderung, §§ 634 Nr. 3 Alt. 2, 638 BGB .....	267
VI. Schadensersatz, §§ 634 Nr. 4 Alt. 1, 636, 280, 281, 283, 311a II BGB .....	269
1. Ersatz der Mangelfolgeschäden - bzw. Schadensersatz neben der Leistung (sog. Begleitschaden), §§ 634 Nr. 4 Alt. 1, 280 I BGB .....	270
2. Ersatz des Verzögerungsschadens, §§ 634 Nr. 4 Alt. 1, 280 I, II, 286 BGB .....	271
3. Ersatz der Mangelschäden bzw. Schadensersatz statt der Leistung, §§ 634 Nr. 4 Alt. 1, 280 I, III, 281 BGB .....	271
4. Schadensersatz statt der Leistung bei Unmöglichkeit der Nacherfüllung, §§ 634 Nr. 4 Alt. 1, 280 I, III, 283 bzw. 311a BGB .....	272
VII. Aufwendungsersatz, §§ 634 Nr. 4 Alt. 2, 284 BGB .....	273
VIII. Ausschluss der Mängelrechte .....	273
1. Gesetzlicher Ausschluss, § 640 II BGB .....	273
2. Vertraglicher Ausschluss, § 639 BGB .....	274
IX. Verjährung, § 634a BGB .....	274
<b>E) Weitere Rechte des Bestellers .....</b>	<b>278</b>
<b>F) Weitere Rechte des Werkunternehmers .....</b>	<b>279</b>
I. Werkunternehmerpfandrecht, § 647 BGB .....	279
1. Voraussetzungen .....	279
2. Rechtsfolgen .....	282
II. Kündigungsrecht des Werkunternehmers, § 643 BGB .....	283
<b>G) VOB/B-Vertrag .....</b>	<b>283</b>
<b>H) Anwendbarkeit des Kaufrechts, § 651 BGB .....</b>	<b>284</b>
I. Voraussetzungen .....	284
II. Rechtsfolgen .....	284
III. Sonderproblem: Software-Vertrag .....	286
1. Lieferung von Standardsoftware .....	286
2. Lieferung von Individualsoftware und die Anpassung von Standardsoftware an Kundenwünsche .....	287
a) Rechtslage bis zum 31.12.2001 .....	287
b) Rechtslage seit dem 01.01.2002 .....	287