

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	V
Abkürzungsverzeichnis	XIX
Verzeichnis der abgekürzt zitierten Literatur	XXIII

Erster Teil

Grundlagen

§ 1 Vertragliche Schuldverhältnisse in der Regelungssystematik des BGB	1	1
§ 2 Regelungssystem des allgemeinen Leistungsstörungsrechts	3	1
I. Wesentliche Regelungen	3	1
II. Systematische Struktur	4	2
III. Das Regelungssystem in den Fällen des § 275 („zweite Spur“)	8	3
IV. Das Regelungssystem in den sonstigen Fällen („erste Spur“)	10	4
V. Einbeziehung des kauf- und werkvertraglichen Gewährleistungsrechts	11	4
§ 3 Rechtsbehelfe des Gläubigers im allgemeinen Leistungsstörungsrecht	12	5
I. Relevanz für die vertraglichen Schuldverhältnisse	12	5
II. Schadensersatzansprüche	14	5
1. Überblick	14	5
2. Schadensersatz aus den §§ 280 ff	15	6
a) Struktur	15	6
b) Abgrenzung der Schadensarten	16	6
c) Insbesondere: Schadensersatz statt der Leistung	20	7
aa) Schlechtleistung	21	7
bb) Verletzung nicht leistungsbezogener Nebenpflicht	23	7
cc) Ausschluss der Hauptleistungspflicht nach § 275	25	8
d) Prüfungsaufbau	26	8
3. Schadensersatz nach § 311a Abs. 2	30	10
III. Rücktritt und Freiwerden von der Gegenleistung (§§ 323–326)	31	11
1. Rücktritt nach §§ 323–325	32	11
2. Freiwerden von der Gegenleistungspflicht nach § 326	33	12

VII

Zweiter Teil
Kaufvertrag

§ 4 Überblick zum Kaufrecht	35	14
§ 5 Kaufrechtlicher Mängelbegriff	39	15
I. Sachmangel	39	15
1. Struktur des § 434	39	15
a) Überblick	39	15
b) Verhältnis von § 434 Abs. 1 S. 2 Nr. 1 und Nr. 2	42	15
2. Einzelheiten zu § 434 Abs. 1	45	16
a) Vereinbarte Beschaffenheit (§ 434 Abs. 1 S. 1)	45	16
b) Eignung zur vertraglich vorausgesetzten Verwendung (§ 434 Abs. 1 S. 2 Nr. 1)	48	17
c) Übliche Beschaffenheit und Eignung zur gewöhnlichen Verwendung (§ 434 Abs. 1 S. 2 Nr. 2 Hs. 2)	49	17
d) Erweiterung der Beschaffenheit nach Abs. 1 S. 2 Nr. 2 auf öffentliche Aussagen (§ 434 Abs. 1 S. 3 i.V.m. Abs. 1 S. 2 Nr. 2 Hs. 2)	50	18
3. Fehler in Bezug auf Montage bzw. Montageanleitung (§ 434 Abs. 2)	53	19
a) Montagefehler	53	19
b) Mängelhafte Montageanleitung	55	20
4. Aliud und Zuweniglieferung (§ 434 Abs. 3)	59	21
5. Maßgeblicher Zeitpunkt	62	21
II. Rechtsmangel (§§ 435 f)	64	22
1. Grundsätze	64	22
2. Einzelfragen	67	23
a) Fehlende Eigentumsübertragung als Rechtsmangel?	67	23
b) Abgrenzung zwischen Sach- und Rechtsmangel	68	23
§ 6 Grundlagen des kaufrechtlichen Rechtsbehelfssystems	69	24
I. § 437 als Servicenorm und Drehscheibe	69	24
II. Gestuftes Rechtsbehelfssystem	72	25
III. Zeitlicher Anwendungsbereich der §§ 437 ff	74	25
IV. Konkretisierung beim Gattungskauf	77	26
§ 7 Der Nacherfüllungsanspruch des Käufers (§§ 437 Nr. 1, 439)	81	27
I. Überblick	81	27
II. Erfüllung und Nacherfüllung	85	28
III. Kosten und Ort der Nacherfüllung	87a	29
1. Kosten: § 439 Abs. 2 als Anspruchsgrundlage?	87a	29
2. Ort	87b	30

IV. Ausschluss des Nacherfüllungsanspruchs	88	32
1. Unmöglichkeit (§ 275 Abs. 1)	88	32
2. Verweigerungsrecht wegen Unverhältnismäßigkeit gemäß § 275 Abs. 2	89	32
3. Verweigerungsrecht wegen Unverhältnismäßigkeit gemäß § 439 Abs. 3	90	33
a) Überblick	90	33
b) Bestimmung der Unverhältnismäßigkeit	97	35
aa) Absolute Bestimmung der Unverhältnismäßigkeit (soweit noch zulässig)	97	35
bb) Relative Bestimmung der Unverhältnismäßigkeit	98	36
V. Rückabwicklung bei der Ersatzlieferung (§ 439 Abs. 4)	101	37
VI. Problematische Fälle	102	37
1. Ersatzlieferung auch beim Stückkauf?	102	37
a) Eine Ansicht: Ausschluss des Ersatzlieferungsanspruchs ..	103	37
b) Gegenansicht: Ersatzlieferungsanspruch bei vertretbaren, ersetzbaren bzw. wirtschaftlich vergleichbaren Sachen ..	104	38
c) Stellungnahme	105	38
2. Reichweite des Nacherfüllungsanspruchs, insbesondere bei Einbau der Kaufsache	110	40
a) Ersatzlieferung	111	41
aa) Wortlaut	112	41
bb) Systematik	113	41
cc) Sinn und Zweck	116	42
dd) Genesis/Wille des Gesetzgebers	117	42
ee) Richtlinienkonformität	118	43
ff) Zusammenfassung	124	44
gg) Einheitliche oder gespaltene Auslegung?	125	44
b) Mängelbeseitigung	127	45
c) Praktische Hinweise	130	45
3. Wahlrecht innerhalb der Nachbesserung	132	46
4. Nacherfüllung und Verantwortlichkeit des Käufers	134	47
§ 8 Rücktrittsrecht des Käufers	136	48
I. Überblick	136	48
II. Voraussetzungen	137	48
1. Mängelhaftigkeit der Kaufsache und Fälligkeit	137	48
2. Erfolgloser Ablauf einer angemessenen Nachfrist	142	49
a) Grundsatz	142	49
b) Entbehrlichkeit der Fristsetzung	144	50
aa) § 323 Abs. 2	144	50
bb) § 326 Abs. 5	145	51
cc) § 440	147	51
dd) § 478 Abs. 1	152	53

Inhaltsverzeichnis

c) Vereinbarkeit des Fristsetzungserfordernisses mit der Verbrauchsgüterkaufrichtlinie – richtlinienkonforme Auslegung?	153	53
3. Keine Unerheblichkeit der Pflichtverletzung	157	55
4. Kein Ausschluss gemäß § 323 Abs. 6	159	56
5. Erklärung des Rücktritts	160	57
III. Rechtsfolgen	161	57
§ 9 Minderungsrecht des Käufers	162	57
I. Voraussetzungen	162	57
II. Rechtsfolgen	163	58
§ 10 Schadensersatzanspruch des Käufers	165	58
I. Überblick	165	58
II. Allgemeine Fragen zu Schadensersatzansprüchen aus §§ 437 Nr. 3, 280 ff	169	59
1. Bestimmung der Pflichtverletzung bei §§ 280 ff	169	59
2. Bezugspunkt des Vertretenmüssens	172	60
a) Pflichtverletzung bezüglich der Nacherfüllung	172	60
b) Pflichtverletzung bezüglich der mangelhaften ursprünglichen Lieferung	173	61
3. Haftungsmaßstab für das Vertretenmüssen	178	63
a) Garantie	179	63
b) Beschaffungsrisiko	180	63
c) Verschuldenshaftung	181	64
4. Abgrenzung nach Schadensarten bei §§ 280 ff	184	65
a) Schadensersatz statt der Leistung und „einfacher“ Schadensersatz	185	65
b) Verzögerungsschaden (§§ 280 Abs. 1, 2, 286)	191	67
c) Sonderfall: Betriebsausfallschaden und während der Nacherfüllungszeit entgangener Gewinn	193	68
III. Schadensersatzansprüche aus §§ 437 Nr. 3, 311a Abs. 2	197	70
1. Voraussetzungen	197	70
2. Rechtsfolgen – Verhältnis zu § 280 Abs. 1	200	71
IV. Schadensersatzansprüche aus §§ 280 ff wegen ursprünglich mangelhafter Lieferung	203	73
1. Pflichtverletzung	204	73
2. Vertretenmüssen	205	73
3. Abgrenzung nach Schadensarten	206	74
4. Schadensersatz statt der Leistung: Abgrenzung innerhalb der §§ 281 ff	209	74
a) § 283	211	75
b) § 281	213	75

5. Schadensersatz statt der Leistung: Besondere Voraussetzungen	214	75
6. Schadensersatz statt der Leistung und Schadensersatz statt der ganzen Leistung	216	76
V. Schadensersatzanspruch aus §§ 437 Nr. 3, 280 ff wegen Verletzung der Nacherfüllungspflicht	218	77
VI. Aufwendungsersatzanspruch aus §§ 437 Nr. 3, 284	220	77
§ 11 Mängleinrede des Käufers	225	79
§ 12 Ausschlussgründe und Verjährung im Kaufgewährleistungsrecht	228	80
I. Ausschluss der Haftung des Verkäufers	228	80
1. Gesetzlicher Haftungsausschluss (§§ 442, 445)	228	80
2. Vertraglicher Haftungsausschluss (§ 444)	229	81
II. Verjährung und zeitliche Grenzen	231	82
1. Verjährung der Gewährleistungsansprüche	232	83
2. Zeitliche Grenzen der Gestaltungsrechte	235	83
§ 13 Konkurrenzfragen im Kaufgewährleistungsrecht	238	84
I. Irrtumsanfechtung durch den Käufer	238	84
1. § 119 Abs. 2	238	84
2. § 119 Abs. 1	242	86
II. Irrtumsanfechtung durch den Verkäufer	243	86
III. § 123	245	86
IV. Wegfall der Geschäftsgrundlage	246	86
V. Haftung für Verletzung vertraglicher Nebenpflichten	247	87
1. Nicht mangelbezogene Nebenpflichten	248	87
2. Mangelbezogene Nebenpflichten	249	87
VI. Haftung für vorvertragliche Aufklärungspflichtverletzungen (c.i.c.)	253	89
VII. Haftung des Käufers für unberechtigt geltend gemachte Ansprüche	257	90
VIII. Deliktsrecht	258	91
§ 14 Verbrauchsgüterkauf	262	95
I. Überblick	262	95
II. Anwendungsbereich der §§ 474 ff	263	97
1. Persönlicher Anwendungsbereich	264	97
2. Sachlicher Anwendungsbereich	267	98
III. Besondere Regelungen für den Verbrauchsgüterkauf	268	98
1. § 474 Abs. 2	268	98
2. Zwingender Charakter	270	99
a) Rechte des Verbrauchers	270	99

Inhaltsverzeichnis

aa) Regelungsinhalt	270	99
bb) Abgrenzung zwischen (zulässiger) Beschaffenheitsvereinbarung und (unzulässiger) Haftungsbeschränkung	274	101
b) Verjährung der Mängelansprüche des Käufers	276	101
3. Beweislastumkehr (§ 476)	277	101
4. Garantien (§ 477)	284	104
IV. Rückgriff des Verkäufers	285	104
1. Erleichterung des kaufvertraglichen Gewährleistungs- anspruchs gegen den Lieferanten (§ 478 Abs. 1, 3)	287	104
a) Voraussetzungen des § 478 Abs. 1	288	105
b) Entbehrlichkeit der Fristsetzung – Sonstige Gewährleistungsvoraussetzungen	290	105
2. Anspruch auf Aufwendungsersatz (§ 478 Abs. 2, 3)	293	106
3. Handelsrechtliche Rüge- und Untersuchungsobliegenheit nach § 377 HGB (§ 478 Abs. 6)	295	107
4. Beschränkung der Abdingbarkeit (§ 478 Abs. 4)	296	107
5. Erstreckung auf die Lieferkette (§ 478 Abs. 5)	297	107
V. Verjährung von Rückgriffsansprüchen	298	108
1. Ansprüche aus § 478 Abs. 2 (§ 479 Abs. 1)	298	108
2. Anordnung einer Ablaufhemmung (§ 479 Abs. 2)	299	108
§ 15 Besondere Problembereiche im Kaufrecht	303	111
I. Selbstvornahme der Nacherfüllung	303	111
II. Versendungskauf	305	114
1. Überblick	305	114
2. Voraussetzungen des § 447	308	114
a) Anwendbarkeit	308	114
b) Versendungskauf	309	114
c) Auslieferung an die Transportperson	311	115
d) Zufall	312	115
e) Typische Transportgefahr?	314	116
3. Haftungsprobleme und Drittschadensliquidation	315	116
a) Transport durch Person, die nicht Frachtführer i.S.d. HGB ist	316	117
b) Transport durch Frachtführer i.S.d. HGB	318	117
III. Rechtskauf und Unternehmenskauf	320	118
1. Rechtskauf	321	118
2. Unternehmenskauf	325	119
IV. Garantien	328	120

Dritter Teil

Sonstige Verträge

§ 16 Werkvertrag	329	122
I. Begriff	329	122
II. Pflichten des Bestellers	331	123
1. Abnahmepflicht des Bestellers	332	123
2. Vergütung	334	123
3. Gefahrtragung bezüglich der Vergütung	337	124
a) Grundregeln (§ 644)	338	124
b) Sonderregeln für den Fall der Verantwortlichkeit des Bestellers (§ 645)	341	125
III. Pflichten des Unternehmers – insbesondere:		
Gewährleistungsrecht	346	128
1. Überblick	346	128
2. Mangelbegriff	347	129
3. Rechte des Bestellers bei Mängelhaftigkeit des Werks	349	129
a) Überblick	349	129
b) Nacherfüllung	352	130
c) Selbstvornahme und Aufwendungsersatz	355	131
aa) Aufwendungsersatzanspruch bei Selbstvornahme (§ 637 Abs. 1, 2)	355	131
bb) Vorschuss (§ 637 Abs. 3)	359	132
d) Rücktritt	360	132
e) Minderung	364	133
f) Schadensersatz	366	133
aa) Überblick	366	133
bb) Abgrenzung zwischen den Schadensarten	368	134
cc) Insbesondere: Schadensersatz statt der Leistung	370	135
g) Ausschlussgründe und zeitliche Grenzen	372	135
aa) Ausschluss nach § 640 Abs. 2	372	135
bb) Verjährung und zeitliche Grenzen	373	136
h) Zeitpunkt des Eingreifens der Gewährleistungsrechte	380	137
i) Konkurrenzfragen	382	138
4. Abschließender Fall zum Gewährleistungsrecht	383	138
IV. Vorzeitige Beendigung des Werkvertrags	384	140
§ 17 Reisevertrag	386	141
I. Vorbemerkung	386	141
II. Vertragsgegenstand	389	142
III. Vertragsparteien	391	143
1. Reiseveranstalter	391	143
2. Reisender	398	145

Inhaltsverzeichnis

IV. Zustandekommen des Reisevertrags	402	146
V. Änderung und vorzeitige Auflösung des Reisevertrags	405	147
1. Vertraglich vorbehaltenes Änderungsrecht	405	147
2. Vertragsübernahme	408	148
3. Rücktritt des Reisenden vor Reisebeginn	409	149
4. Kündigung durch eine Partei wegen höherer Gewalt	411	149
VI. Vertragspflichten	413	150
VII. Gewährleistung bei Reisemängeln	415	151
1. Reisemangel (§ 651c Abs. 1)	415	151
2. Abhilfe (§ 651c Abs. 2)	421	153
3. Selbsthilfe und Ersatz der erforderlichen Aufwendungen (§ 651c Abs. 3)	425	153
4. Minderung (§ 651d)	426	153
5. Kündigung (§ 651e)	429	154
a) Voraussetzungen	429	154
b) Rechtsfolgen	432	155
6. Schadensersatz (§ 651f)	435	155
a) Allgemeiner Schadensersatz (Abs. 1)	435	155
b) Schadensersatz wegen nutzlos aufgewendeter Urlaubszeit (Abs. 2)	438	156
c) Haftungsprivilegierung nach § 651h	442	157
7. Ausschlussfrist und Verjährung	445	158
8. Konkurrenzen	448	159
VIII. Rechtsbehelfe des Reiseveranstalters	449	159
IX. Praktische Hinweise	450	159
§ 18 Schenkung	451	160
I. Vertragsgegenstand	451	160
1. Überblick	451	160
2. Zuwendung	452	160
3. Unentgegnetlichkeit	454	161
4. Dauerhaftigkeit	459	162
II. Zustandekommen	460	162
III. Besondere „Beendigungsgründe“	463	163
1. Überblick	463	163
2. Einrede des Notbedarfs und Rückforderung wegen Verarmung	464	163
3. Widerruf wegen groben Undanks	466	164
IV. Haftung des Schenkers	468	165
1. Überblick	468	165
2. Allgemeines Haftungsprivileg, § 521	469	165
3. Sondervorschriften zur Mängelhaftung, §§ 523, 524	471	166
V. Sonderformen der Schenkung	478	168
1. Schenkung unter Auflage	478	168

2. Gemischte Schenkung	482	169
3. Schenkungsversprechen von Todes wegen	488	171
 § 19 Miete	489	172
I. Systematik der Regelungen	489	172
II. Vertragsgegenstand	490	172
III. Zustandekommen und Wirksamkeit	493	173
IV. Rechte des Mieters	496	173
1. Primäranspruch auf Gewährung des Mietgebrauchs	496	173
a) Überblick	496	173
b) Schönheits- und Bagatellreparaturen	499	174
c) Gebrauchsüberlassung an Dritte	502	176
2. Mängelgewährleistung	504	176
a) Überblick	504	176
b) Mietmangel, Fehlen einer zugesicherten Eigenschaft	505	177
c) Kein Ausschluss des Gewährleistungsrechts	509	178
d) Minderung (§ 536)	511	179
e) Schadensersatz (§ 536a)	513	180
f) Selbstvornahme der Mängelbeseitigung durch Mieter und Ersatz der Aufwendungen (§ 536a Abs. 2)	516	180
g) Konkurrenzen	517	181
3. Außerordentliche fristlose Kündigung aus wichtigem Grund	522	182
a) Kündigungsgrund	522	182
b) Weitere Kündigungsvoraussetzungen	525	183
c) Verhältnis des § 543 zum allgemeinen Leistungsstörungsrecht	529	184
4. Zurückbehaltungsrecht	530	184
5. Aufwendungersatz und Wegnahmerecht	532	184
6. Schema	533a	185
V. Rechte des Vermieters	534	185
1. Primäranspruch auf Mietzahlung	534	185
2. Anspruch auf Unterlassung des vertragswidrigen Gebrauchs	537	186
3. Außerordentliche fristlose Kündigung aus wichtigem Grund	538	187
4. Kein Anspruch auf Vorteilsherausgabe bei unberechtigter Untervermietung	542	188
5. Schadensersatzansprüche	544	188
a) Wegen vertragswidrigen Gebrauchs der Mietsache	544	188
b) Wegen unterlassener Mängelanzeige	548	189
VI. Vermieterpfandrecht	549	190
1. Überblick	549	190
2. Forderung aus dem Mietverhältnis	550	190
3. Eingebrachte pfändbare Sache des Mieters	551	190

4. Kein Erlöschen des Vermieterpfandrechts	555	191
5. Folgen des Vermieterpfandrechts	558	192
VII. Veräußerung der vermieteten Mietsache	559	192
VIII. Beendigung des Mietverhältnisses	562	194
1. Überblick	562	194
2. Beendigung durch Fristablauf	563	194
3. Beendigung durch ordentliche Kündigung	564	195
a) Kündigung durch den Vermieter	564	195
b) Kündigung durch den Mieter	568	195
c) Schema	569	196
4. Beendigung durch außerordentliche Kündigung	570	196
5. Rechtsfolgen der Beendigung eines Mietverhältnisses	572	196
a) Rückgabe der Mietsache	572	196
b) Entschädigung und Schadensersatz bei verspäteter Rückgabe	574	197
c) Schadensersatz in weiteren Fällen	575	197
d) Verjährung	575a	197
§ 20 Finanzierungsleasing	576	198
I. Konstruktion und Rechtsnatur des Finanzierungsleasing	576	198
II. AGB-rechtliche Zulässigkeit	581	200
1. Abwälzung der Sach- und Preisgefahr	581	200
2. Drittverweisungsklausel	585	201
III. Mängelgewährleistung	586	202
1. Einführung	586	202
2. Nacherfüllung	587	202
3. Rücktritt	588	202
4. Minderung	594	204
5. Schadensersatz	595	204
6. Störungen der Dreieckshaftung	597	205
IV. Nichtlieferung und Verzug	607	208
V. Unmittelbare vertragliche Ansprüche des Leasingnehmers gegen den Lieferanten	609	208
VI. Haftung des Leasingnehmers	610	209
VII. Verbraucherkreditrechtliche Vorschriften	612	209
VIII. Ausübung eines Andienungs- oder Optionsrechts	614	210
IX. Exkurs: Sonderformen des Leasings und verwandte Vertragstypen	615	210
1. Operatingleasing	615	210
2. Herstellerleasing	616	211
3. Sale-and-lease-back	618	211
4. Teilzahlungskauf	619	211
5. Mietkauf	620	212

§ 21 Leihen	621	212
I. Vertragsgegenstand	621	212
II. Ansprüche des Entleihers	624	213
III. Ansprüche des Verleiher	627	214
IV. Beendigung des Leihverhältnisses, Rückgabe der Leihsahe	629	214
V. Verjährung	632	215
§ 22 Geld- und Sachdarlehen	635	216
I. Vertragsgegenstand	635	216
II. Zustandekommen und Wirksamkeit	638	217
1. Formelle Wirksamkeit	638	217
2. Materielle Wirksamkeit	640	217
III. Pflichtenprogramm der Parteien	644	219
IV. Ende des Darlehensverhältnisses	648	219
V. Sachdarlehen	655	223
1. Überblick	655	223
2. Mängelgewährleistung	657	223
3. Vertragsbeendigung	657a	224
§ 23 Auftrag und Geschäftsbesorgungsvertrag	658	225
I. Auftrag	658	225
1. Vertragsgegenstand	658	225
2. Zustandekommen	663	226
3. Rechte des Auftraggebers	664	226
4. Rechte des Beauftragten	670	228
5. Vertragsbeendigung	675	229
II. Geschäftsbesorgungsvertrag	678	230
1. Vertragsgegenstand	678	230
2. Verweis auf das Auftragsrecht	681	230
III. Empfehlung, Rat	683	231
§ 24 Bürgschaft	685	232
I. Vertragsgegenstand	685	232
1. Überblick	685	232
2. Sonderformen	690	233
II. Wirksamkeit des Bürgschaftsvertrags	692	234
1. Formelle Wirksamkeit	692	234
2. Materielle Wirksamkeit	696	235
a) Bestimmbarkeit der Hauptforderung	696	235
b) Sittenwidrigkeit	699	236
c) Verbraucherschutzvorschriften	702	237
aa) Haustürgeschäfte	702	237
bb) Fernabsatzgeschäfte	704	238
cc) Verbraucherdarlehen	705	239

Inhaltsverzeichnis

d) Anfechtung und Wegfall der Geschäftsgrundlage	708	240
III. Anspruch des Gläubigers gegen den Bürgen	712	241
1. Überblick über die Voraussetzungen	712	241
2. Bestand der gesicherten Forderung (Akzessorietät)	713	241
3. Erlöschen	717	243
4. Durchsetzbarkeit	720	243
a) Einreden gegen die Bürgschaft	720	243
b) Einreden gegen die Hauptforderung	722	244
IV. Regressmöglichkeit des Bürgen	726	245
1. Gegen den Hauptschuldner	726	245
2. Gegen einen Mitbürgen	730	246
3. Gegen andere Sicherungsgeber	732	247
§ 25 Sonstige Schuldverhältnisse im Überblick	737	249
I. Dienstvertrag	737	249
II. Behandlungsvertrag	737a	249
III. Maklervertrag	738	250
IV. Auslobung und Preisausschreiben	741	250
V. Verwahrung	744	251
VI. Spiel und Wette	747	251
VII. Vergleich	749	252
VIII. Schuldversprechen und Schuldanerkenntnis	754	253
Problemübersicht	255	
Sachverzeichnis		275