

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|----|
| Einleitung | 17 |
| Gang der Untersuchung | 19 |
| Kapitel 1: Grundlagen und Begriffe | 21 |
| § 1 Grundlagen | 21 |
| A. Sinn und Zweck des Gewährleistungsrechts | 21 |
| B. Kunst als Kaufgegenstand | 25 |
| C. Entstehung und Entwicklung des Kunsthandels | 28 |
| D. Die Struktur des Kunstmarktes | 29 |
| E. Begriff und Besonderheit der Kunstauktion | 30 |
| F. Vertragsbeziehungen | 31 |
| I. Verkauf von Eigenware | 31 |
| II. Verkauf von Fremdware | 32 |
| 1. Agenturgeschäft | 32 |
| 2. Kommissionsgeschäft | 33 |
| G. Schuldrechtsreform und Verbrauchsgüterkauf | 34 |
| H. Rechtsprechungsübersicht | 35 |
| § 2 Begriffsbestimmungen | 39 |
| A. Echtheit | 39 |
| B. Kunstfälschung | 39 |
| C. Zuschreibung | 41 |
| I. Endgültigkeitsdefizit | 42 |
| II. Zuordnungsschwierigkeiten | 43 |
| III. Zuschreibungsmethoden | 45 |
| D. Original | 45 |
| I. Werkentstehung | 46 |
| II. Spätere Fremdeingriffe | 49 |
| E. Provenienz | 50 |
| F. Expertise | 52 |
| G. Werkverzeichnis | 55 |
| H. Sammelpräferenzen | 56 |
| § 3 Zusammenfassung | 57 |

| | |
|---|-----------|
| Kapitel 2: Der Sachmangel beim Erwerb von Kunstwerken | 59 |
| § 1 Die Beschaffenheitsweite in § 434 I 1 BGB | 59 |
| A. Terminologie des früheren Rechts | 60 |
| I. Qualitätsabweichungen | 60 |
| II. Art- und Individualabweichungen | 60 |
| III. Umstandsabweichungen | 61 |
| B. Meinungsstand | 61 |
| C. Stellungnahme | 63 |
| I. Wortlaut | 63 |
| II. Gesetzesentstehung | 64 |
| III. Richtlinienkonformität | 64 |
| IV. Systematik | 65 |
| V. Sinn und Zweck | 66 |
| VI. Ergebnis | 69 |
| § 2 Keine Wortlautverengungen des § 459 I BGB a.F. | 69 |
| § 3 Beschaffenheitsvereinbarung | 71 |
| § 4 Verwendung i.S.d. § 434 I 2 Nr. 1 BGB | 71 |
| § 5 Kriterien des § 434 I 2 Nr. 2 BGB | 72 |
| § 6 Präzisierung durch § 434 I 3 BGB | 72 |
| § 7 Die Sachmängel im Einzelnen | 75 |
| A. Falschzuschreibung | 75 |
| I. Beschaffenheitsvereinbarung, § 434 I 1 BGB | 77 |
| II. Vertraglich vorausgesetzte Verwendung, § 434 I 2 Nr. 1 BGB | 79 |
| III. Gewöhnliche Verwendung, Normalbeschaffenheit, § 434 I 2 Nr. 2 BGB | 81 |
| B. Datierungsfehler | 81 |
| C. Fehlende Originaleigenschaft bei Unikaten | 82 |
| D. Fehlende Originaleigenschaft bei seriellen Kunstwerken | 83 |
| E. Fremdeingriffe im Verlauf der Werkexistenz | 83 |
| F. Zustandsmangel und Materialbeeinträchtigung | 84 |
| G. Abweichung von Sammelpräferenz | 86 |
| H. Sog. Umstandsabweichungen | 86 |
| I. Fehlende echte Expertise | 86 |
| II. Unrichtige Expertise | 89 |
| III. Unrichtige Werkverzeichnisangabe | 90 |
| IV. Unrichtige Provenienzangabe | 91 |
| V. Fehlende Seltenheit, überschrittene Auflagenhöhe | 94 |
| VI. Fehlende Eignung zur Aufstellung am vorgesehenen Ort | 95 |
| VII. Sachwert | 95 |
| VIII. Verdacht der Unechtheit | 98 |

| | |
|---|------------|
| 1. Meinungsstand | 98 |
| a) Rechtsprechung | 98 |
| b) Literatur | 101 |
| 2. Stellungnahme | 102 |
| a) Grundsätzliche Verdachtsrelevanz | 102 |
| b) Hinreichender Verdacht | 108 |
| c) Ergebnis | 112 |
| I. Montagefehler, Falsch- und Zuweniglieferungen, | |
| § 434 II 1, III BGB | 112 |
| 1. Montagefehler, § 434 II 1 BGB | 112 |
| 2. Falschlieferung, § 434 III Alt. 1 BGB | 113 |
| 3. Zuweniglieferung, § 434 III Alt. 2 BGB | 116 |
| § 8 Umstandsänderungen nach Gefahrübergang | 116 |
| A. Zuschreibungsänderung aufgrund neuer Erkenntnisse | 117 |
| B. Nachträglicher Mangelverdacht | 119 |
| C. Nachträgliche Auflagenüberschreitung, Exemplarvermehrung | 119 |
| § 9 Haftungserweiterung mit Garantien | 119 |
| A. Insbesondere Haltbarkeits- und selbständige Garantien | 120 |
| B. Zusicherungsgarantie (§ 276 I 1 BGB) | 121 |
| I. Abgrenzung zur Beschaffenheitsangabe | 121 |
| II. Stellungnahme | 123 |
| 1. Bedeutungsverlust der Garantie | 124 |
| 2. Konsequenzen | 126 |
| 3. Zusammenfassung | 131 |
| Kapitel 3: Gewährleistungsausschlüsse | 133 |
| § 1 Gesetzliche Gewährleistungsausschlüsse | 133 |
| A. § 806 ZPO und § 445 BGB | 133 |
| B. § 442 I BGB, Mangelkenntnis und grob fahrlässige | |
| Mangelkenntnis | 134 |
| I. Verkäuferarglist (§ 442 I 2, 1. Alt. BGB) | 137 |
| 1. Verschweigen | 137 |
| 2. Vorspiegeln | 140 |
| II. Beschaffenheitsgarantie (§ 442 I 2, 2. Alt. BGB) | 141 |
| C. § 377 HGB, Untersuchungs- und Rügeobliegenheit | 141 |
| § 2 Haftungsfreizeichnungen | 146 |
| A. Allgemeines | 146 |
| I. Haftungsbegrenzung mit Beschaffenheitsvereinbarungen | 146 |
| II. Generelles Ausschlussverbot, § 444 BGB | 149 |
| I. § 444 Alt. 1 BGB | 149 |

| | |
|--|------------|
| 2. § 444 Alt. 2 BGB | 149 |
| III. AGB-Bedeutung | 151 |
| IV. AGB-Verwahrung gegen Beschaffenheitsvereinbarungen | 152 |
| V. AGB-Verwahrung gegen Zusicherungsgarantien | 155 |
| 1. Meinungsstand | 156 |
| 2. Stellungnahme | 158 |
| VI. § 309 Nr. 7 BGB | 162 |
| VII. „Gekauft wie besehen“ / „wie die Sache steht und liegt“ | 163 |
| VIII. Minderungsausschluss nach Handelsbrauch/Verkehrssitte | 165 |
| IX. Konkludenter Gewährleistungsausschluss | 165 |
| X. Beschaffenheitsvereinbarung und Gewährleistungsausschluss | 166 |
| XI. Identitätsaliud und Gewährleistungsausschluss | 167 |
| B. Haftungsfreizeichnung (Verbrauchsgüterkauf) | 168 |
| I. Öffentliche Versteigerung i.S.v. § 474 I 2 BGB | 169 |
| 1. Meinungsstand | 170 |
| 2. Auswirkungen | 171 |
| 3. Stellungnahme | 174 |
| a) Wortlaut | 174 |
| b) Gesetzesystematik | 174 |
| c) Vorgaben der VerbrGKRL | 175 |
| d) Sinn und Zweck von Art. 1 III VerbrGKRL und § 474 I 2 BGB | 176 |
| e) Zwischenergebnis | 180 |
| f) Begrenzung auf gesetzliche Versteigerungen? | 180 |
| aa) Begriffsbestimmungen | 181 |
| bb) Stellungnahme | 181 |
| g) Teleologische Reduktion? | 182 |
| h) Ergebnis | 183 |
| II. Kunstwerke als neu hergestellte und gebrauchte Sachen | 183 |
| 1. Die zum Verlust der Neuheit führenden Umstände im Einzelnen | 188 |
| a) Praktischer Gebrauch | 188 |
| b) Ausstellung | 189 |
| c) Umgestaltung | 189 |
| d) Zeitablauf | 190 |
| e) Zuordnungs-/Echtheitsrisiken | 193 |
| f) Zwischenergebnis | 194 |
| 2. Normenspezifische Besonderheiten | 194 |
| a) Kunstwerke als neu hergestellte Sachen i.S.d. §§ 478 I, II, 479 II 1 BGB | 195 |

| | |
|--|------------|
| b) Kunstwerke als gebrauchte Sachen i.S.d. § 474 I 2 BGB | 195 |
| c) Kunstwerke als gebrauchte Sache i.S.d. | |
| § 34 b VI Nr. 5 b GewO | 196 |
| d) Zusammenfassung | 197 |
| 3. Unbeachtlichkeit von Parteivereinbarungen | 197 |
| C. Individualvertragliche Haftungsfreizeichnung (Nicht-VerbrGK) | 200 |
| D. AGB-Haftungsfreizeichnung (Nicht-VerbrGK/neue Werke) | 201 |
| I. Klauselpraxis (Einzelhandel) | 204 |
| II. Klauselpraxis (Auktion) | 205 |
| E. AGB-Haftungsfreizeichnung (Nicht-VerbrGK/gebrauchte Werke) | 205 |
| I. Allgemeines | 206 |
| 1. Kontrollmaßstab des § 307 I, II BGB | 206 |
| 2. Leitbildprägende Auswirkungen der §§ 474 ff. BGB | 206 |
| II. AGB-Haftungsfreizeichnung | |
| (Kommissionsgeschäft/Auktion) | 207 |
| 1. Meinungsstand | 211 |
| a) Rechtsprechung | 211 |
| b) Schriftum | 212 |
| 2. Stellungnahme | 214 |
| a) Beteiligte Personenkreise | 214 |
| b) Risikolage | 215 |
| c) Geschäftsinteressen | 217 |
| d) Versicherbarkeit | 219 |
| e) Äquivalenzprinzip | 220 |
| aa) Zwingend verbleibende Rechte gegen Einlieferer | 221 |
| bb) Zwingend verbleibende Rechte gegen Versteigerer | 222 |
| aaa) Nachlieferungsanspruch beim Identitätsaliud | 223 |
| bbb) Schadensersatzansprüche | 224 |
| (1) Inanspruchnahme besonderen Vertrauens | 224 |
| (2) Kardinalpflichtenrechtsprechung | 225 |
| (a) Meinungsstand | 225 |
| (b) Stellungnahme | 226 |
| (c) Vergleich mit Rechtslage des Agenten | 228 |
| (3) Beschränkung des | |
| Schadenshaftungsumfangs | 231 |
| cc) Zwischenergebnis | 231 |
| f) Kompensationsmöglichkeiten | 231 |
| aa) Unbeachtlichkeit der Preise | 232 |
| bb) Vorbesichtigung | 232 |
| cc) Zusicherungsgarantien | 233 |

| | |
|---|-----|
| dd) Verschuldenskriterium | 233 |
| aaa) Beweislast | 235 |
| bbb) Rechtsdogmatische Einwände | 236 |
| ccc) Ansprüche Ersteigerer gegen sorgfaltswidrigen Versteigerer | 237 |
| ddd) Zwischenergebnis | 238 |
| eee) Anmerkungen | 239 |
| ee) Rechtsposition Ersteigerer gegen Einlieferer | 239 |
| aaa) Meinungsstand | 239 |
| bbb) Klauselpraxis | 240 |
| ccc) Stellungnahme | 242 |
| ddd) Unmittelbare Vertragsrechte | 243 |
| eee) Abtretbare Rechte des Versteigerers gegen den Einlieferer | 243 |
| fff) Drittschadensliquidation | 244 |
| ggg) Verschaffung abtretbarer Gewährleistungs- rechte | 246 |
| (1) Meinungsstand | 246 |
| (2) Stellungnahme | 247 |
| (3) Haftungsklauseln zugunsten des Ersteigerers | 247 |
| (4) Haftungsklauseln zugunsten des Versteigerers | 250 |
| (5) Zwischenergebnis | 253 |
| (6) Verjährungsregelungen | 253 |
| hhh) Der Nachteil der Rechteabtretung und Varianten | 254 |
| (1) Treuhandmodell | 254 |
| (2) Weiterleitung begründeter Mängelrügen | 254 |
| (3) Pflichtweise Geltendmachung eigener Mängelrechte | 255 |
| (4) Schadloshaltung gegen Rückabtretung | 256 |
| (5) Rückabwicklung nach Reklamation in kurzer Ausschlussfrist | 257 |
| (6) Rücknahmegarantien | 259 |
| g) Ergebnis | 260 |
| h) Friktionen von Einlieferungs- und Versteigerungs- bedingungen | 260 |
| i) Interessenwahrung im Einzelfall | 261 |
| 3. Geltung des Haftungskonzeptes für alle Mängel | 262 |

| | | |
|---|--|------------|
| III. | AGB-Haftungsfreizeichnung beim Nachverkauf | 264 |
| IV. | AGB-Haftungsfreizeichnung | |
| | (Kommissionsgeschäft/Einzelhandel) | 265 |
| 1. | Meinungsstand | 265 |
| 2. | Klauselpraxis | 266 |
| 3. | Stellungnahme | 266 |
| | a) Risikolage und Versicherbarkeit | 267 |
| | b) Geschäftsinteressen | 268 |
| | c) Kompensationsmöglichkeit | 268 |
| | d) Verbleibende Ausschlussmöglichkeiten | 268 |
| V. | AGB-Haftungsfreizeichnung (Eigenware/Auktion) | 269 |
| 1. | Meinungsstand | 269 |
| 2. | Stellungnahme | 269 |
| VI. | AGB-Haftungsfreizeichnung (Eigenware/Einzelhandel) | 270 |
| F. | AGB-Haftungsfreizeichnung (Agenturgeschäft) | 270 |
| I. | Zulässigkeit des Agenturgeschäfts | 270 |
| II. | AGB-Haftungsfreizeichnung beim Agenturgeschäft des Versteigerers | 271 |
| 1. | AGB-Haftungsfreizeichnung zugunsten des Einlieferers | 271 |
| | a) Meinungsstand | 272 |
| | b) Stellungnahme | 272 |
| 2. | AGB-Haftungsfreizeichnung zugunsten des Versteigerers | 273 |
| III. | AGB-Haftungsfreizeichnung beim Agenturgeschäft des Einzelhändlers | 275 |
| Kapitel 4: Zusammenfassung wesentlicher Ergebnisse | | 277 |
| Abkürzungen | | 283 |
| Literaturverzeichnis | | 289 |