

<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	30
II. Sachmangel	30
1. § 434 I BGB	30
a) Beschaffenheitsvereinbarung, § 434 I S. 1 BGB	30
b) § 434 I S. 2 Nr. 1 BGB	34
c) § 434 I S. 2 Nr. 2 BGB	35
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.	39
f) Maßgeblicher Zeitpunkt für das Vorliegen eines Sachmangels	42
g) Sonderfall: Neuer Mangel nach Gefahrübergang	42
2. § 434 II BGB	43
a) § 434 II S. 1 BGB	43
b) § 434 II S. 2 BGB, sog. IKEA-Klausel	44
3. § 434 III BGB	47
a) Lieferung eines aliud	47
aa) Grundsätzliche Einordnung der Problematik	47
bb) Aliud-Lieferung als Sachmangel, § 434 III BGB	48
b) Zu-Wenig-Lieferung	53
III. Rechtsmangel	57
1. § 435 BGB	57
2. § 436 BGB	63

IV. Anspruch auf Nacherfüllung, §§ 433 I S. 2, 437 Nr. 1, 439 BGB .....	64
1. Allgemeines .....	64
2. Vorrang des Nacherfüllungsanspruches .....	64
3. Überblick über die Anspruchsvoraussetzungen .....	65
4. Reichweite des Nacherfüllungsanspruches, § 439 I BGB .....	65
a) Rechtslage beim Verbrauchsgüterkauf, § 474 BGB .....	65
b) Rechtslage, wenn kein Verbrauchsgüterkauf vorliegt .....	71
5. Leistungsort für die Nacherfüllung .....	72
6. Gibt es einen Anspruch auf Nacherfüllung in Form der Nachlieferung bei der Stückschuld? .....	74
7. Arten der Nacherfüllung .....	81
a) Beseitigung des Mangels bzw. „Nachbesserung“, § 439 I Alt. 1 BGB .....	81
b) Lieferung einer mangelfreien Sache bzw. „Nachlieferung“, § 439 I Alt. 2 BGB .....	82
c) Wahlrecht des Käufers .....	83
8. Unentgeltlichkeit der Nacherfüllung .....	85
9. Selbstvornahme der Nacherfüllung durch den Käufer .....	86
10. Verweigerungsrecht des Verkäufers, § 439 III BGB .....	93
a) Relative Grenze der Unverhältnismäßigkeit bzw. interner Kostenvergleich der Nacherfüllungsalternativen .....	95
b) Absolute Grenze der Unverhältnismäßigkeit .....	97
aa) Grundsätze zur absoluten Unverhältnismäßigkeit .....	97
bb) Nach e.A. soll absolute Unverhältnismäßigkeit anhand von prozentualen Grenzwerten ermittelt werden .....	97
cc) BGH lehnt Festlegung von Grenzwerten ab und stellt auf die Gesamtumstände des Einzelfalls ab .....	99
dd) Besonderheiten beim Verbrauchsgüterkauf .....	99
11. Verjährung des Nacherfüllungsanspruches gem. § 438 BGB .....	102
a) § 438 I BGB .....	102
b) § 438 III BGB bei Arglist des Verkäufers .....	105
c) Verjährungsbeginn .....	108
d) Hemmung und Neubeginn der Verjährung .....	109
V. Rücktritt .....	112
1. Allgemeines .....	112
2. Rücktritt nach §§ 437 Nr. 2 Alt. 1, 440, 323 BGB .....	112
a) Gegenseitiger Vertrag .....	113
b) Fällige und durchsetzbare Leistungspflicht des Verkäufers .....	113
c) Behebbarer Mangel als Pflichtverletzung .....	114
d) Setzung einer angemessenen Frist zur Nacherfüllung .....	115
aa) Inhalt des Fristsetzungserfordernisses .....	115
bb) Besonderheit beim Verbrauchsgüterkauf .....	117
cc) Entbehrlichkeit der Fristsetzung .....	118
e) Erfolgreicher Fristablauf .....	123
f) Eigene Vertragstreue des Käufers bzw. Einräumung einer Gelegenheit zur Nacherfüllung .....	124
g) Keine Unerheblichkeit der Pflichtverletzung, § 323 V S. 2 BGB .....	125
aa) Grundsätzlich gilt ein objektiver Maßstab .....	125
bb) Ausnahmsweise ist auf die subjektive Erheblichkeit der Pflichtverletzung abzustellen .....	127
h) Bei Teilleistung Interessenfortfall, § 323 V S. 1 BGB .....	128
i) Kein Ausschluss des Rücktrittsrechts nach § 323 VI BGB .....	129
j) Unwirksamkeit des Rücktrittsrechts wegen Verjährung des Nacherfüllungsanspruches, §§ 438 IV S. 1, 218 I BGB .....	130
3. Rücktritt nach § 324 BGB? .....	131
4. Rücktritt nach §§ 437 Nr. 2, 326 V BGB bei Unmöglichkeit der Nacherfüllung .....	131
a) Gegenseitiger Vertrag .....	132
b) Mangelhafte Leistung des Verkäufers .....	132
c) Unmöglichkeit der Nacherfüllung .....	132
d) Eigene Vertragstreue des Käufers .....	133

e) Keine Unerheblichkeit i.S.d. §§ 326 V, 323 V S. 2 BGB.....	134
f) Kein Ausschluss des Rücktrittsrechts nach §§ 326 V, 323 VI BGB .....	134
g) Kein Ausschluss des Rücktrittsrechts nach §§ 438 IV S. 1, 218 I S. 2 BGB .....	135
5. Rechtsfolgen des wirksamen Rücktritts durch den Käufer .....	135
VI. Minderung.....	138
1. Allgemeines.....	138
2. Voraussetzungen der Minderung.....	139
3. Rechtsfolgen einer wirksamen Minderung.....	140
VII. Mängelrüge des Käufers .....	141
1. Behebbarer Mängel.....	142
2. Unbehebbarer Mängel .....	142
VIII. Schadensersatzansprüche des Käufers .....	143
1. Anspruch des Käufers aus §§ 437 Nr. 3, 280 I BGB auf Schadensersatz neben der Leistung (sog. „Mangelfolgeschäden“) .....	143
a) Voraussetzungen .....	144
aa) Lieferung einer mangelhaften Sache bzw. nicht ordnungsgemäße Nacherfüllung als Pflichtverletzung .....	146
bb) Vertretenmüssen des Verkäufers.....	146
cc) Verjährung von Mangelfolgeschäden .....	151
b) Ersatzfähiger Schaden.....	152
aa) Abgrenzung zu § 437 Nr. 3 Alt. 1 BGB i.V.m. §§ 281 - 283, 311a II BGB .....	152
bb) Ersatz der sog. Weiterfresserschäden .....	153
cc) Ersatz des mangelbedingten Nutzungsausfallschadens.....	155
2. Ansprüche des Käufers auf Schadensersatz statt der Leistung .....	160
a) Einleitung.....	160
b) Was ist der Bezugspunkt des Vertretenmüssens beim Schadensersatz statt der Leistung?.....	161
aa) Anspruch auf Schadensersatz statt der Leistung gem. §§ 437 Nr. 3, 311a II BGB.....	161
bb) Anspruch auf Schadensersatz statt der Leistung gem. §§ 437 Nr. 3, 280 I, III, 283 BGB.....	162
cc) Anspruch auf Schadensersatz statt der Leistung gem. §§ 437 Nr. 3, 280 I, III, 281 BGB.....	163
c) Schadensersatz statt der Leistung wegen anfänglicher Unmöglichkeit der Nacherfüllung, §§ 437 Nr. 3, 311a II BGB .....	164
aa) Voraussetzungen des Anspruches aus §§ 437 Nr. 3, 311a II BGB .....	164
bb) Rechtsfolge: Schadensersatz statt der Leistung.....	167
d) Schadensersatz statt der Leistung wegen nachträglicher Unmöglichkeit der Nacherfüllung, §§ 437 Nr. 3, 280 I, III, 283 BGB .....	168
aa) Voraussetzungen .....	168
bb) Rechtsfolge.....	170
e) Anspruch des Käufers auf Schadensersatz statt der Leistung bei behebbaren Mängeln nach §§ 437 Nr. 3, 280 I, III, 281 BGB .....	170
aa) Allgemeines .....	170
bb) Voraussetzungen .....	171
cc) Rechtsfolge .....	172
3. Ersatz vergeblicher Aufwendungen, § 437 Nr. 3 BGB i.V.m. § 284 BGB.....	174
IX. Besonderheiten beim Rechtskauf und beim Kauf sonstiger Gegenstände .....	175
1. Gegenstand des Kaufvertrages gem. § 453 BGB .....	176
2. Pflichten beim Rechtskauf und Kauf sonstiger Gegenstände .....	176
a) Verschaffungspflicht des Verkäufers .....	176
b) Pflicht des Käufers zur Kaufpreiszahlung .....	178
c) Pflicht des Verkäufers zur mangelfreien Leistung.....	178
d) Sonderproblem 1: Garantiehafung des Verkäufers beim Rechtskauf? .....	182
e) Sonderproblem 2: Bonitätshaftung .....	183
X. Ausschluss der Mängelrechte .....	184
1. § 442 BGB.....	185
a) Allgemeines.....	185
b) § 442 I S. 1 BGB .....	185
c) § 442 I S. 2 BGB .....	187

2. Individualvertraglicher Ausschluss .....	188
a) Haftungsausschluss grundsätzlich zulässig .....	188
b) Unzulässigkeit des Haftungsausschlusses gem. § 444 BGB .....	189
aa) Arglist des Verkäufers .....	189
bb) Garantie des Verkäufers .....	190
3. Haftungsausschluss bei nach Vertragsschluss auftretenden Mängeln .....	190
4. Mängelrechte bei einem Haftungsausschluss in der „Veräußerungskette“ .....	191
5. Ausschluss durch Allgemeine Geschäftsbedingungen (AGB) .....	193
a) § 309 Nr. 8b BGB beim Verkauf neuer Sachen .....	194
b) § 309 Nr. 7 BGB beim Ausschluss von Schadensersatzansprüchen .....	194
c) Haftungsausschluss gegenüber Unternehmern, §§ 307, 310 I BGB .....	195
XI. Genehmigungsfiktion des § 377 II HGB beim beiderseitigen Handelskauf .....	195
1. Voraussetzungen des Ausschlusses der Mängelrechte nach § 377 II HGB .....	196
a) Vorliegen eines beiderseitigen Handelskaufes .....	196
b) Ablieferung der Ware .....	197
c) Vorliegen eines Sach- oder Rechtsmangels .....	197
d) Verletzung der Untersuchungs- und Rügeobliegenheit durch den Käufer .....	198
e) Keine Arglist des Verkäufers, § 377 V HGB .....	199
2. Rechtsfolgen des § 377 II HGB .....	199
XII. Rechte des Käufers vor Gefahrübergang .....	200
XIII. Konkurrenzen .....	201
1. Anfechtung nach § 119 I BGB oder § 123 BGB .....	201
2. Anfechtung nach § 119 II BGB .....	201
a) Anfechtungsrecht des Käufers .....	202
b) Anfechtungsrecht des Verkäufers .....	203
3. Verhältnis zum allgemeinen Leistungsstörungenrecht .....	204
4. Verhältnis zum Anspruch auf Schadensersatz aus c.i.c. gemäß §§ 280 I, 311 II BGB .....	205
<b>E) Besonderheiten beim Kauf unter Eigentumsvorbehalt .....</b>	<b>206</b>
I. Vereinbarung und Auswirkung des Eigentumsvorbehalts .....	206
1. Schutz des Verkäufers .....	208
a) Sicherung des Herausgabeanspruches .....	208
b) Problem: Verjährung der Kaufpreisforderung .....	208
c) Herausgabeansprüche des Verkäufers .....	210
2. Schutz des Käufers .....	210
II. Besondere Arten des Eigentumsvorbehalts .....	211
1. Weitergeleiteter Eigentumsvorbehalt .....	211
2. Nachgeschalteter Eigentumsvorbehalt .....	212
3. Verlängerter Eigentumsvorbehalt .....	212
4. Kontokorrentvorbehalt .....	213
5. Konzernvorbehalt .....	213
<b>F) Weitere Sonderformen des Kaufs .....</b>	<b>214</b>
I. Kauf auf Probe, §§ 454 f. BGB .....	214
II. Ähnliche, gesetzlich nicht geregelte Formen des Kaufes .....	216
1. Kauf zur Probe .....	217
2. Prüfungs- und Erprobungskauf .....	217
3. Kauf mit Umtauschvorbehalt .....	217
III. Wiederkauf, §§ 456 ff. BGB .....	218
IV. Vorkauf .....	220
1. Entstehung des Vorkaufsrechtes .....	221
2. Eintritt des Vorkaufsfalles .....	221

3. Ordnungsgemäße Ausübung des Vorkaufsrechtes .....	221
4. Rechtsfolgen .....	222
V. Optionsrecht, Vorhand und Vorvertrag .....	223
<b>G) Verbrauchsgüterkauf, §§ 474 ff. BGB .....</b>	<b>224</b>
I. Allgemeines .....	224
1. Persönlicher Anwendungsbereich .....	224
a) Verbraucher, § 13 BGB .....	224
b) Unternehmer, § 14 BGB .....	224
c) Sonderfall Nr. 1: Die vorgetäuschte Unternehmereigenschaft eines Verbrauchers .....	225
d) Sonderfall Nr. 2: Doppelter Nutzungszweck des Käufers („Dual use“) .....	227
e) Sonderfall Nr. 3: Branchenfremder Verkauf durch Unternehmer .....	227
f) Sonderfall Nr. 4: Vom Unternehmer als Verkäufer vorgeschobener Verbraucher .....	229
2. Sachlicher Anwendungsbereich .....	230
II. Einschränkung abweichender Vereinbarungen, § 475 BGB .....	230
1. § 475 I, III BGB .....	231
2. § 475 II BGB .....	234
III. Beweislastumkehr, § 476 BGB .....	236
1. Reichweite der Beweislastumkehr .....	237
2. Anwendbarkeit des § 476 BGB bei Einbau der gekauften Sache durch Dritte .....	240
3. Vereinbarkeit der Vermutung mit Art der Sache und des Mangeis .....	240
a) Vereinbarkeit der Vermutung mit Art der Sache .....	241
b) Vereinbarkeit der Vermutung mit Art des Mangels .....	242
aa) Vereinbarkeit mit Mängeln, die jederzeit aufgetreten sein können .....	242
bb) Vereinbarkeit mit Tierkrankheiten .....	242
cc) Sonstige Fälle .....	243
IV. Gefahrübergang .....	244
V. Sonderbestimmung für Garantien, § 477 BGB .....	245
VI. Unternehmerregress, §§ 478, 479 BGB .....	246
1. § 478 BGB .....	246
2. § 479 BGB .....	249
<b>§ 2 WERKVERTRAG .....</b>	<b>253</b>
<b>A) Inhalt, Begriff und Zustandekommen .....</b>	<b>253</b>
I. Inhalt des Werkvertrages .....	253
II. Abgrenzung zum Kaufvertrag, § 651 BGB .....	254
III. Vergütung .....	255
<b>B) Die Pflicht des Werkunternehmers und ihre Nichterfüllung .....</b>	<b>256</b>
I. Durchsetzung des Anspruches aus § 631 I BGB durch den Besteller .....	256
II. Rechte des Bestellers bei Nichtleistung wegen (vollständiger) Unmöglichkeit .....	257
III. Rechte des Bestellers bei (vollständiger) Nichtleistung trotz Möglichkeit .....	257
<b>C) Pflichten des Bestellers und deren Nichterfüllung .....</b>	<b>258</b>
I. Pflicht zur Vergütung .....	258
1. Inhalt .....	258
2. Auswirkung der Unmöglichkeit der Werkleistung auf die Vergütungspflicht .....	260
3. Fälligkeit des Werklohnes auch ohne Abnahme bzw. Abnahmefiktion .....	262
II. Pflicht zur Abnahme .....	262

<b>D) Rechte des Bestellers bei Sach- und Rechtsmängeln</b>	<b>264</b>
I. Überblick	264
1. Sachmangel	264
2. Aliud / Zuwenigherstellung	266
3. Rechtsmangel	267
II. Anspruch auf Nacherfüllung, §§ 633 I, 634 Nr. 1, 635 BGB	267
1. Überblick über die Anspruchsvoraussetzungen	268
2. Inhalt des Nacherfüllungsanspruches, §§ 633 I, 634 Nr. 1, 635 BGB	268
3. Wahlrecht des Werkunternehmers	269
4. Verweigerungsrecht des Werkunternehmers, § 635 III BGB	269
5. Rückgewähranspruch des Unternehmers, § 635 IV BGB	269
III. Selbstvornahme, §§ 634 Nr. 2, 637 BGB	269
1. Inhalt des Anspruchs auf Aufwendungsersatz	270
2. Erfolgreicher Ablauf einer angemessenen Frist	270
3. Entbehrlichkeit der Fristsetzung	271
4. Berechtigte Verweigerung des Unternehmers	271
5. Anspruch auf Kostenvorschuss, § 637 III BGB	272
IV. Rücktritt, §§ 634 Nr. 3 Alt. 1, 636, 323, 326 V BGB	272
1. Rücktritt nach §§ 634 Nr. 3 Alt. 1, 636, 323 BGB	273
2. Rücktritt nach § 326 V BGB bei Unmöglichkeit der Nacherfüllung	274
3. Rechtsfolgen des wirksamen Rücktritts	275
V. Minderung, §§ 634 Nr. 3 Alt. 2, 638 BGB	276
VI. Schadensersatz, §§ 634 Nr. 4 Alt. 1, 636, 280, 281, 283, 311a II BGB	277
1. Ersatz der Mangelfolgeschäden - bzw. Schadensersatz neben der Leistung (sog. Begleitschaden), §§ 634 Nr. 4 Alt. 1, 280 I BGB	278
2. Ersatz des Verzögerungsschadens, §§ 634 Nr. 4 Alt. 1, 280 I, II, 286 BGB	279
3. Ersatz der Mangelschäden bzw. Schadensersatz statt der Leistung, §§ 634 Nr. 4 Alt. 1, 280 I, III, 281 BGB	280
4. Schadensersatz statt der Leistung bei Unmöglichkeit der Nacherfüllung, §§ 634 Nr. 4 Alt. 1, 280 I, III, 283 bzw. 311a BGB	281
VII. Aufwendungsersatz, §§ 634 Nr. 4 Alt. 2, 284 BGB	281
VIII. Ausschluss der Mängelrechte	282
1. Gesetzlicher Ausschluss, § 640 II BGB	282
2. Vertraglicher Ausschluss, § 639 BGB	282
IX. Verjährung, § 634a BGB	283
<b>E) Weitere Rechte des Bestellers</b>	<b>286</b>
<b>F) Weitere Rechte des Werkunternehmers</b>	<b>287</b>
I. Werkunternehmerpfandrecht, § 647 BGB	288
1. Voraussetzungen	288
2. Rechtsfolgen	291
II. Kündigungsrecht des Werkunternehmers, § 643 BGB	291
<b>G) VOB/B-Vertrag</b>	<b>292</b>

---

<b>H) Anwendbarkeit des Kaufrechts, § 651 BGB .....</b>	<b>292</b>
I. Voraussetzungen .....	293
II. Rechtsfolgen .....	293
III. Sonderproblem: Software-Vertrag .....	295
1. Lieferung von Standardsoftware .....	295
2. Lieferung von Individualsoftware und die Anpassung von Standardsoftware an Kundenwünsche .....	296
a) Rechtslage bis zum 31.12.2001 .....	296
b) Rechtslage seit dem 01.01.2002 .....	296