

# Inhaltsübersicht

|  |        |
|--|--------|
| Vorwort zur 13. Auflage .....  | V      |
| Aus dem Vorwort zur 1. Auflage (2003) .....  | VII    |
| Inhaltsverzeichnis .....   | XI     |
| Abkürzungsverzeichnis .....  | XXVII  |
| Schrifttum (Auswahl) .....   | XXXIII |
| <br>   |        |
| 1. Teil. Grundlagen .....  | 1      |
| § 1 Das Schuldverhältnis .....   | 1      |
| § 2 Die Rechtsquellen des Schuldrechts .....   | 14     |
| § 3 Die Vertragsfreiheit und ihre Grenzen .....  | 22     |
| § 4 Der Grundsatz von Treu und Glauben .....   | 27     |
| <br>   |        |
| 2. Teil. Die Entstehung von Schuldverhältnissen .....                                      | 39     |
| § 5 Begründung durch Rechtsgeschäft (insbesondere Vertrag) .....                           | 39     |
| § 6 Der Grundsatz der Abschlussfreiheit und seine Einschränkungen .....                    | 47     |
| § 7 Der Grundsatz der Formfreiheit und seine Einschränkungen .....                         | 52     |
| § 8 Vorvertragliche Schuldverhältnisse .....   | 57     |
| § 9 Einbeziehung Dritter in das Schuldverhältnis .....                                     | 63     |
| § 10 Gesetzliche Schuldverhältnisse .....  | 72     |
| <br>   |        |
| 3. Teil. Der Inhalt des Schuldverhältnisses .....  | 75     |
| § 11 Bestimmung des Inhalts von Schuldverhältnissen .....                                  | 75     |
| § 12 Die Modalitäten der Leistung .....  | 82     |
| § 13 Typische Gegenstände der Leistungspflicht .....                                       | 91     |
| § 14 Der Inhalt einzelner Leistungspflichten .....   | 104    |
| § 15 Verknüpfung von Leistungspflichten .....  | 109    |
| § 16 Gestaltung rechtsgeschäftlicher Schuldverhältnisse durch AGB .....                    | 116    |
| <br>   |        |
| 4. Teil. Das Erlöschen der Leistungspflicht .....  | 125    |
| § 17 Erfüllung .....   | 125    |
| § 18 Die Aufrechnung .....   | 135    |
| § 19 Sonstige Fälle des Erlöschens der Leistungspflicht .....                              | 141    |
| <br>   |        |
| 5. Teil. Störungen im Schuldverhältnis .....   | 147    |
| 1. Abschnitt. Grundlagen .....   | 147    |
| § 20 Einführung .....  | 147    |
| § 21 Die Unmöglichkeit als Ausschlussgrund für die Leistungspflicht .....                  | 153    |
| § 22 Die Pflichtverletzung .....   | 168    |
| § 23 Die Verantwortlichkeit des Schuldners .....   | 175    |
| 2. Abschnitt. Der Anspruch auf Schadensersatz .....  | 190    |
| § 24 Allgemeine Voraussetzungen und Abgrenzungen .....                                     | 190    |
| § 25 Einfacher Schadensersatz wegen Pflichtverletzung .....                                | 197    |
| § 26 Ersatz des Verzögerungsschadens .....   | 202    |
| § 27 Schadensersatz statt der Leistung wegen Pflichtverletzung .....                       | 211    |
| § 28 Schadensersatz statt der Leistung wegen anfänglicher Unmöglichkeit (§ 311 a II) ..... | 229    |
| § 29 Berechnung des Schadensersatzes statt der Leistung bei gegenseitigen Verträgen .....  | 235    |
| § 30 Ersatz vergeblicher Aufwendungen (§ 284) .....  | 237    |
| § 31 Der Anspruch auf Herausgabe des Ersatzes (§ 285) .....                                | 240    |
| 3. Abschnitt. Rücktritt und Wegfall der Gegenleistungspflicht .....                        | 243    |
| § 32 Grundentscheidungen .....   | 244    |
| § 33 Verzögerung der Leistung und Schlechtleistung .....                                   | 247    |
| <br>   |        |
|  | IX     |

|   |     |
|---|-----|
| § 34 Schutzpflichtverletzung . . . . .                                      | 253 |
| § 35 Unmöglichkeit . . . . .  | 254 |
| 4. Abschnitt. Die sonstigen Fälle der Leistungsstörung . . . . .            | 263 |
| § 36 Gläubigerverzug . . . . .  | 263 |
| § 37 Störung der Geschäftsgrundlage . . . . .                               | 269 |
| § 38 Vertragsstrafe . . . . .   | 278 |
| 6. Teil. Auflösung und Rückabwicklung von Schuldverhältnissen . . . . .     | 285 |
| § 39 Aufhebungsvertrag und Kündigung von Dauerschuldverhältnissen . . . . . | 285 |
| § 40 Rücktritt vom Vertrag . . . . .  | 290 |
| 7. Teil. Besonderheiten bei Verbraucherverträgen . . . . .                  | 303 |
| § 41 Grundlagen des Verbraucherschutzes . . . . .                           | 303 |
| § 42 Besondere Vertriebsformen . . . . .                                    | 317 |
| 8. Teil. Schadensrecht . . . . .  | 337 |
| § 43 Grundgedanken und Funktion des Schadensrechts . . . . .                | 337 |
| § 44 Begriff und Arten des Schadens . . . . .                               | 339 |
| § 45 Verursachung und Zurechnung des Schadens . . . . .                     | 343 |
| § 46 Ersatzberechtigte Personen . . . . .                                   | 359 |
| § 47 Art und Umfang des Schadensersatzes . . . . .                          | 364 |
| § 48 Der Ersatz immaterieller Schäden . . . . .                             | 372 |
| § 49 Grenzfälle . . . . .   | 378 |
| § 50 Die Mitverantwortlichkeit des Geschädigten . . . . .                   | 388 |
| 9. Teil. Stellung der Beteiligten im Mehrpersonenverhältnis . . . . .       | 401 |
| § 51 Der Vertrag zugunsten Dritter . . . . .                                | 401 |
| § 52 Der Austausch des Gläubigers . . . . .                                 | 412 |
| § 53 Der Austausch des Schuldners . . . . .                                 | 433 |
| § 54 Mehrheiten von Gläubigern und Schuldnern . . . . .                     | 441 |
| Anhang I: Das Leistungsstörungenrecht in der Fallbearbeitung . . . . .      | 455 |
| A. Schadensersatz wegen Pflichtverletzung . . . . .                         | 455 |
| B. Schadensersatz wegen anfänglicher Unmöglichkeit . . . . .                | 460 |
| C. Leistungs- und Gegenleistungspflicht . . . . .                           | 462 |
| D. Rücktritt . . . . .  | 464 |
| Anhang II: Rückabwicklung nach Widerruf gem. § 312g I . . . . .             | 467 |
| Paragrafenregister . . . . .  | 471 |
| Sachverzeichnis . . . . .   | 479 |
| Entscheidungsregister . . . . .   | 489 |

# Inhaltsverzeichnis

|  |               |
|--|---------------|
| <b>Vorwort zur 13. Auflage</b> .....   | <b>V</b>      |
| <b>Aus dem Vorwort zur 1. Auflage (2003)</b> .....   | <b>VII</b>    |
| <b>Inhaltsübersicht</b> .....  | <b>IX</b>     |
| <b>Abkürzungsverzeichnis</b> .....   | <b>XXVII</b>  |
| <b>Schrifttum (Auswahl)</b> .....  | <b>XXXIII</b> |
| <br><b>1. Teil. Grundlagen</b> .....   | <br><b>1</b>  |
| <b>§ 1 Das Schuldverhältnis</b> .....  | <b>1</b>      |
| I. Das Schuldverhältnis als Gegenstand des Schuldrechts .....  | <b>1</b>      |
| 1. Der Begriff des Schuldverhältnisses .....   | <b>1</b>      |
| 2. Die Funktion des Schuldrechts .....   | <b>2</b>      |
| II. Das Schuldverhältnis im engeren und weiteren Sinne .....   | <b>2</b>      |
| III. Die Pflichten aus dem Schuldverhältnis .....  | <b>3</b>      |
| 1. Leistungspflichten .....  | <b>3</b>      |
| a) Hauptleistungspflichten und Nebenleistungspflichten .....   | <b>3</b>      |
| b) Primäre und sekundäre Leistungspflichten .....  | <b>5</b>      |
| c) Leistungshandlung und Leistungserfolg .....   | <b>5</b>      |
| d) Möglicher Inhalt der Leistungspflicht .....   | <b>6</b>      |
| 2. Schutzpflichten .....   | <b>6</b>      |
| a) Gesetzliche Regelung .....  | <b>6</b>      |
| b) Verhältnis zu den deliktischen Verkehrspflichten .....  | <b>8</b>      |
| c) Konkurrenzen .....  | <b>8</b>      |
| 3. Bedeutung der Unterscheidung von Leistungs- und Schutzpflichten .....                                       | <b>9</b>      |
| IV. Obliegenheiten .....   | <b>10</b>     |
| V. Unvollkommene Verbindlichkeiten (Naturalobligationen) .....   | <b>11</b>     |
| VI. Schuldrechtliche Pflichten und dingliche Rechtslage .....  | <b>11</b>     |
| VII. Die Relativität schuldrechtlicher Rechte und Pflichten .....  | <b>12</b>     |
| 1. Grundsatz .....   | <b>12</b>     |
| 2. Durchbrechungen .....   | <b>12</b>     |
| VIII. Die Haftung des Schuldners für seine Verbindlichkeit .....   | <b>13</b>     |
| <b>§ 2 Die Rechtsquellen des Schuldrechts</b> .....  | <b>14</b>     |
| I. Das Zweite Buch des BGB .....   | <b>14</b>     |
| 1. Allgemeiner und Besonderer Teil des Schuldrechts .....  | <b>14</b>     |
| 2. Der Aufbau des Allgemeinen Schuldrechts .....   | <b>15</b>     |
| II. Schuldrechtliche Regelungen in anderen Büchern des BGB .....   | <b>15</b>     |
| III. Schuldrechtliche Regelungen in anderen Gesetzen .....   | <b>16</b>     |
| IV. Der Einfluss des Grundgesetzes auf das Schuldrecht .....   | <b>16</b>     |
| V. Der Einfluss des EU-Rechts auf das Schuldrecht .....  | <b>17</b>     |
| 1. EU-Richtlinien als Grundlage des deutschen Schuldrechts .....   | <b>17</b>     |
| 2. Die Bedeutung der europäischen Grundfreiheiten .....  | <b>19</b>     |
| VI. Internationale Vereinheitlichung des Schuldrechts .....  | <b>19</b>     |
| 1. UN-Kaufrecht .....  | <b>19</b>     |
| 2. Unidroit-Principles und Principles of European Contract Law .....   | <b>20</b>     |
| 3. Entwurf eines Gemeinsamen Referenzrahmens und Vorschlag für ein Gemeinsames<br>Europäisches Kaufrecht ..... | <b>20</b>     |
| VII. Die Reform des deutschen Schuldrechts durch das SchuldRMdG .....  | <b>21</b>     |
| <b>§ 3 Die Vertragsfreiheit und ihre Grenzen</b> .....   | <b>22</b>     |
| I. Grundgedanken und Elemente der Vertragsfreiheit .....   | <b>22</b>     |
| II. Vertragsfreiheit und Vertragsgerechtigkeit .....   | <b>23</b>     |
| III. Das Problem der gestörten Verhandlungsparität .....   | <b>24</b>     |
| 1. Allgemeines .....   | <b>24</b>     |

|   |    |
|---|----|
| 2. Fallgruppen  | 24 |
| a) Gesetzliche Typisierungen von Ungleichgewichtslagen              | 25 |
| b) Störung der Verhandlungspartitt im Einzelfall                   | 25 |
| IV. Schutz vor Diskriminierungen nach dem AGG                       | 26 |
| § 4 Der Grundsatz von Treu und Glauben                              | 27 |
| I. Funktion und Bedeutung des § 242                                 | 27 |
| II. Allgemeine Grundsätze der Anwendung des § 242                   | 29 |
| 1. Anwendungsbereich des § 242                                      | 29 |
| 2. Die maßgeblichen Interessenwertungskriterien                     | 30 |
| a) Treu und Glauben   | 30 |
| b) Verkehrssitte  | 30 |
| III. Abgrenzungen   | 31 |
| 1. Treu und Glauben und Verkehrssitte in § 157                      | 31 |
| 2. Gesetzliche Konkretisierungen des § 242                          | 31 |
| 3. Sittenwidrigkeit und Schikane                                    | 32 |
| IV. Fallgruppen des § 242   | 32 |
| 1. Konkretisierungs- und Ergänzungsfunktion                         | 32 |
| 2. Schrankenfunktion  | 33 |
| a) Fehlendes schutzwürdiges Eigeninteresse                          | 34 |
| b) Unverhältnismäßigkeit  | 34 |
| c) Unzumutbarkeit aus persönlichen Gründen                          | 34 |
| d) Unredlicher Rechtserwerb und Zugangsvereitelung                  | 35 |
| e) Widersprüchliches Verhalten                                      | 35 |
| f) Verwirkung   | 36 |
| 3. Kontroll- und Korrekturfunktion                                  | 37 |
| 2. Teil. Die Entstehung von Schuldverhältnissen                     | 39 |
| § 5 Begründung durch Rechtsgeschäft (insbesondere Vertrag)          | 39 |
| I. Allgemeines  | 39 |
| II. Schuldvertrag und Gefälligkeitsverhältnis                       | 40 |
| 1. Abgrenzung   | 40 |
| 2. Rechtspflichten im Rahmen von Gefälligkeitsverhältnissen         | 41 |
| a) Das Fehlen von Leistungspflichten                                | 41 |
| b) Schutzpflichten  | 41 |
| c) Haftungsmilderungen im Deliktsrecht                              | 42 |
| III. Rechtliche Folgen der Erbringung unbestellter Leistungen       | 43 |
| 1. Normzweck und systematische Stellung des § 241a                  | 43 |
| 2. Voraussetzungen  | 43 |
| 3. Rechtsfolgen   | 44 |
| a) Ausschluss vertraglicher Ansprüche                               | 44 |
| b) Auswirkungen auf gesetzliche Ansprüche                           | 45 |
| IV. Die Draufgabe   | 46 |
| 1. Funktion   | 46 |
| 2. Abgrenzungen   | 46 |
| § 6 Der Grundsatz der Abschlussfreiheit und seine Einschränkungen   | 47 |
| I. Positive Abschlussfreiheit und Abschlussverbote                  | 47 |
| II. Negative Abschlussfreiheit und Kontrahierungszwang              | 48 |
| 1. Gesetzlicher Kontrahierungszwang                                 | 48 |
| 2. Allgemeiner Kontrahierungszwang aus § 826                        | 48 |
| a) Grundlagen   | 48 |
| b) Versorgung mit notwendigen Gütern und Dienstleistungen           | 49 |
| c) Verstoß gegen Diskriminierungsverbote                            | 50 |
| 3. Kontrahierungszwang nach dem AGG                                 | 51 |
| § 7 Der Grundsatz der Formfreiheit und seine Einschränkungen        | 52 |
| I. Allgemeines  | 52 |
| II. Verpflichtung zur Übertragung oder zum Erwerb eines Grundstücks | 52 |
| 1. Schutzzweck  | 52 |
| 2. Anwendungsbereich des § 311b I                                   | 53 |
| 3. Umfang des Formzwangs und Rechtsfolgen des Formfehlers           | 54 |

|  |    |
|--|----|
| 4. Divergenzfälle  | 54 |
| a) Irrtümliche Falschbezeichnung   | 55 |
| b) Bewusste Divergenz von Wille und Erklärung                            | 55 |
| 5. Heilung des Formmangels   | 55 |
| III. Verträge über das gegenwärtige Vermögen                             | 56 |
| IV. Vertrag über den künftigen gesetzlichen Erbteil oder Pflichtteil     | 56 |
| § 8 Vorvertragliche Schuldverhältnisse                                   | 57 |
| I. Entwicklung der Lehre vom Verschulden bei Vertragsverhandlungen       | 57 |
| II. Die Kodifikation der culpa in contrahendo durch das SchuldRMdG       | 58 |
| III. Entstehung des vorvertraglichen Schuldverhältnisses                 | 58 |
| 1. Aufnahme von Vertragsverhandlungen                                    | 58 |
| 2. Vertragsanbahnung   | 58 |
| 3. Ähnliche geschäftliche Kontakte                                       | 59 |
| IV. Inhalt des vorvertraglichen Schuldverhältnisses                      | 60 |
| 1. Schutz der Rechte und Rechtsgüter                                     | 60 |
| 2. Schutz des Vermögens  | 60 |
| a) Nichtzustandekommen eines günstigen Vertrages                         | 60 |
| b) Zustandekommen eines ungünstigen Vertrages                            | 61 |
| § 9 Einbeziehung Dritter in das Schuldverhältnis                         | 63 |
| I. Einbeziehung Dritter in den Schutzbereich des Schuldverhältnisses     | 63 |
| 1. Problemstellung   | 63 |
| 2. Dogmatische Einordnung  | 64 |
| 3. Voraussetzungen für die Einbeziehung Dritter in den Schutzbereich     | 65 |
| a) Bestimmungsgemäße Leistungsnähe des Dritten                           | 65 |
| b) Berechtigtes Interesse des Gläubigers an der Einbeziehung des Dritten | 66 |
| c) Erkennbarkeit von Leistungsnähe und Gläubigerinteresse                | 67 |
| d) Schutzbedürftigkeit des Dritten                                       | 67 |
| 4. Rechtsfolgen  | 67 |
| II. Haftung Dritter nach vertraglichen Grundsätzen                       | 69 |
| 1. Voraussetzungen der Dritthaftung                                      | 69 |
| 2. Fallgruppen   | 70 |
| a) Haftung von Vertretern und Verhandlungsgehilfen                       | 70 |
| b) Haftung von Sachverständigen und anderen Experten                     | 70 |
| c) Verhältnis zur Haftung des Verkäufers                                 | 71 |
| § 10 Gesetzliche Schuldverhältnisse                                      | 72 |
| I. Allgemeines   | 72 |
| II. Die einzelnen gesetzlichen Schuldverhältnisse im Überblick           | 72 |
| 1. Besonderes Schuldrecht  | 72 |
| a) Geschäftsführung ohne Auftrag   | 72 |
| b) Ungerechtfertigte Bereicherung  | 73 |
| c) Unerlaubte Handlungen   | 73 |
| 2. Gesetzliche Schuldverhältnisse außerhalb des Schuldrechts             | 74 |
| 3. Teil. Der Inhalt des Schuldverhältnisses                              | 75 |
| § 11 Bestimmung des Inhalts von Schuldverhältnissen                      | 75 |
| I. Parteivereinbarung  | 75 |
| 1. Die Gestaltungs- und Abänderungsfreiheit der Parteien                 | 75 |
| 2. Schranken der privatautonomen Inhaltsbestimmung                       | 75 |
| a) Generelle Grenzen   | 75 |
| b) Verträge über das künftige Vermögen                                   | 76 |
| c) Verträge über den Nachlass eines noch lebenden Dritten                | 76 |
| d) Sonstige Schranken der Inhaltsfreiheit                                | 77 |
| II. Bestimmung der Leistung durch eine Partei oder einen Dritten         | 77 |
| 1. Leistungsbestimmung durch eine Partei                                 | 78 |
| a) Der Maßstab des billigen Ermessens                                    | 78 |
| b) Ausübung des Bestimmungsrechts  | 79 |
| c) Bestimmung der Gegenleistung  | 79 |
| d) Spezifikationskauf im Handelsrecht                                    | 79 |
| 2. Leistungsbestimmung durch einen Dritten                               | 80 |

|  |     |
|--|-----|
| a) Maßstab und gerichtliche Kontrolle                              | 80  |
| b) Anfechtung der Bestimmung                                       | 80  |
| c) Bestimmung durch mehrere Dritte                                 | 81  |
| d) Schiedsgutachtenvertrag und Schiedsvereinbarung                 | 81  |
| III. Dispositives Recht  | 81  |
| § 12 Die Modalitäten der Leistung                                  | 82  |
| I. Art und Weise der Leistung                                      | 82  |
| 1. Teilleistung  | 82  |
| a) Die Regelung des § 266  | 82  |
| b) Rechtsfolgen  | 83  |
| 2. Leistung durch Dritte   | 83  |
| a) Persönliche Leistungspflicht                                    | 83  |
| b) Voraussetzungen des § 267                                       | 84  |
| c) Rechtsfolgen  | 85  |
| 3. Ablösungsrecht des Dritten                                      | 85  |
| II. Leistungsort   | 86  |
| 1. Begriff und Bedeutung   | 86  |
| 2. Arten der Schuld  | 86  |
| 3. Die Bestimmung des Leistungsortes                               | 87  |
| 4. Sonderregelung für Geldschulden                                 | 87  |
| III. Leistungszeit   | 89  |
| 1. Begriffe  | 89  |
| 2. Die Bestimmung der Leistungszeit                                | 89  |
| 3. Vereinbarungen über Zahlungs-, Überprüfungs- und Abnahmefristen | 90  |
| § 13 Typische Gegenstände der Leistungspflicht                     | 91  |
| I. Überblick   | 91  |
| II. Die Gattungsschuld   | 92  |
| 1. Allgemeines   | 92  |
| 2. Das Auswahlrecht des Schuldners                                 | 93  |
| 3. Die Beschaffungspflicht des Schuldners                          | 93  |
| a) Unbeschränkte (marktbezogene) Gattungsschuld                    | 93  |
| b) Beschränkte Gattungsschuld (Vorratsschuld)                      | 94  |
| 4. Konkretisierung   | 94  |
| a) Voraussetzungen   | 94  |
| b) Rechtsfolgen  | 95  |
| c) Bindungswirkung der Konkretisierung                             | 96  |
| III. Wahlschuld und ähnliche Institute                             | 97  |
| 1. Wahlschuld  | 97  |
| a) Praktische Bedeutung  | 97  |
| b) Das Wahlrecht und seine Ausübung                                | 97  |
| c) Verzögerte Ausübung des Wahlrechts                              | 98  |
| d) Unmöglichkeit   | 98  |
| 2. Ersetzungsbefugnis  | 99  |
| a) Allgemeines   | 99  |
| b) Ersetzungsbefugnis im Autohandel                                | 99  |
| c) Bindungswirkung der Ersetzungserklärung                         | 100 |
| 3. Elektive Konkurrenz   | 100 |
| IV. Geldschuld   | 101 |
| 1. Allgemeines   | 101 |
| 2. Begleichung von Geldschulden                                    | 101 |
| 3. Besondere Arten der Geldschuld                                  | 102 |
| a) Fremdwährungsschuld   | 102 |
| b) Geldsortenschuld  | 102 |
| 4. Zinsen  | 102 |
| a) Begriff   | 103 |
| b) Entstehungsgründe   | 103 |
| c) Höhe des Zinssatzes   | 103 |
| d) Verbot des Zinseszinses   | 104 |

|   |     |
|---|-----|
| § 14 Der Inhalt einzelner Leistungspflichten                        | 104 |
| I. Aufwendungsersatz  | 105 |
| 1. Der Begriff der Aufwendung                                       | 105 |
| 2. Allgemeine Regeln  | 106 |
| II. Wegnahmerecht   | 107 |
| III. Auskunft- und Rechenschaftspflicht                             | 108 |
| 1. Grundsätze der Auskunftspflicht                                  | 108 |
| 2. Sonderfälle der Auskunftspflicht                                 | 108 |
| a) Pflicht zur Rechenschaft   | 108 |
| b) Pflicht zur Vorlage eines Bestandsverzeichnisses                 | 109 |
| § 15 Verknüpfung von Leistungspflichten                             | 109 |
| I. Das allgemeine Zurückbehaltungsrecht (§§ 273, 274)               | 109 |
| 1. Grundlagen   | 109 |
| 2. Voraussetzungen des Zurückbehaltungsrechts nach § 273 I          | 110 |
| a) Gegenseitige Ansprüche   | 110 |
| b) Konnexität der Ansprüche   | 110 |
| c) Durchsetzbarkeit und Fälligkeit des Gegenanspruchs               | 110 |
| d) Kein Ausschluss des Zurückbehaltungsrechts                       | 111 |
| 3. Sonderfälle  | 112 |
| a) Das Zurückbehaltungsrecht nach § 273 II                          | 112 |
| b) Das kaufmännische Zurückbehaltungsrecht (§§ 369 ff. HGB)         | 112 |
| c) Das Zurückbehaltungsrecht des Besitzers gegenüber dem Eigentümer | 113 |
| II. Die Einrede des nicht erfüllten Vertrages (§§ 320–322)          | 113 |
| 1. Grundgedanken  | 113 |
| 2. Voraussetzungen des Leistungsverweigerungsrechts                 | 114 |
| 3. Rechtsfolgen   | 115 |
| 4. Unsicherheitseinrede bei Vorleistungspflicht (§ 321)             | 115 |
| § 16 Gestaltung rechtsgeschäftlicher Schuldverhältnisse durch AGB   | 116 |
| I. Einführung   | 116 |
| II. Anwendungsbereich der §§ 305 ff.                                | 117 |
| III. Begriffsbestimmung   | 118 |
| IV. Einbeziehungskontrolle  | 118 |
| 1. Allgemeine Grundsätze  | 118 |
| 2. Rücksichtnahme auf körperliche Behinderungen                     | 119 |
| 3. Besonderheiten bei Verwendung von AGB gegenüber Unternehmern     | 120 |
| V. Überraschende und mehrdeutige Klauseln (§ 305 c)                 | 120 |
| VI. Rechtsfolgen der Nichteinbeziehung oder Unwirksamkeit           | 121 |
| VII. Inhaltskontrolle   | 121 |
| 1. Überblick  | 121 |
| 2. Die Inhaltskontrolle nach § 307 I und II                         | 121 |
| a) Die Generalklausel des § 307 I 1                                 | 121 |
| b) Das Transparenzgebot des § 307 I 2                               | 122 |
| c) Die Regelbeispiele des § 307 II                                  | 122 |
| 3. Die speziellen Klauselverbote (§§ 308, 309)                      | 123 |
| 4. Rechtsfolgen   | 123 |
| 4. Teil. Das Erlöschen der Leistungspflicht                         | 125 |
| § 17 Erfüllung  | 125 |
| I. Begriff  | 125 |
| II. Person des Leistenden   | 125 |
| III. Empfänger der Leistung   | 125 |
| IV. Wirkung der Erfüllung   | 127 |
| 1. Erlöschen des Schuldverhältnisses                                | 127 |
| 2. Beweislastumkehr   | 127 |
| 3. Quittung und Schuldschein  | 127 |
| 4. Tilgungsreihenfolge  | 128 |
| a) Tilgungsbestimmung durch den Schuldner                           | 128 |
| b) Gesetzliche Tilgungsreihenfolge                                  | 129 |
| c) Anrechnung auf Zinsen und Kosten                                 | 129 |

|   |     |
|---|-----|
| V. Rechtsnatur der Erfüllung  | 130 |
| 1. Streitstand  | 130 |
| 2. Stellungnahme  | 131 |
| VI. Leistung an Erfüllung statt                                     | 132 |
| 1. Rechtsnatur  | 132 |
| 2. Abgrenzung zur Leistung erfüllungshalber                         | 133 |
| 3. Gewährleistung   | 134 |
| § 18 Die Aufrechnung  | 135 |
| I. Allgemeines  | 135 |
| II. Voraussetzungen   | 136 |
| 1. Aufrechnungslage   | 136 |
| a) Gegenseitigkeit der Forderungen                                  | 136 |
| b) Gleichartigkeit der Forderungen                                  | 136 |
| c) Durchsetzbarkeit der Gegenforderung                              | 137 |
| d) Wirksamkeit und Erfüllbarkeit der Hauptforderung                 | 138 |
| 2. Aufrechnungserklärung  | 138 |
| 3. Kein Ausschluss der Aufrechnung                                  | 138 |
| a) Vertraglicher Ausschluss der Aufrechnung                         | 138 |
| b) Ausschluss der Aufrechnung durch Gesetz                          | 139 |
| III. Wirkung der Aufrechnung  | 140 |
| IV. Mehrheit von Forderungen  | 140 |
| § 19 Sonstige Fälle des Erlöschens der Leistungspflicht             | 141 |
| I. Hinterlegung und Selbsthilfeverkauf                              | 141 |
| 1. Voraussetzungen der Hinterlegung                                 | 141 |
| a) Hinterlegungsgründe  | 141 |
| b) Hinterlegungsfähigkeit des geschuldeten Gegenstandes             | 142 |
| 2. Rücknahmerecht des Schuldners und Wirkung der Hinterlegung       | 142 |
| 3. Selbsthilfeverkauf   | 143 |
| II. Erlass und negatives Schuldanerkenntnis                         | 143 |
| III. Novation und Konfusion   | 144 |
| 5. Teil. Störungen im Schuldverhältnis                              | 147 |
| 1. Abschnitt. Grundlagen  | 147 |
| § 20 Einführung   | 147 |
| I. Problemstellung  | 147 |
| 1. Verletzung von Leistungspflichten                                | 147 |
| a) Nichtleistung  | 147 |
| b) Schlechtleistung   | 148 |
| 2. Verletzung von Schutzpflichten                                   | 148 |
| II. Das Leistungsstörungenrecht vor der Reform                      | 149 |
| III. Das System des geltenden Leistungsstörungenrechts              | 150 |
| 1. Das Konzept der Pflichtverletzung                                | 150 |
| 2. Die Grenzen des Konzepts   | 150 |
| a) Auswirkungen der Unmöglichkeit auf die Leistungspflicht          | 150 |
| b) Das System der Schadenersatzansprüche                            | 151 |
| c) Das System der Rücktrittsrechte                                  | 152 |
| 3. Fazit: Das geltende Leistungsstörungenrecht als »Mischsystem«    | 152 |
| § 21 Die Unmöglichkeit als Ausschlussgrund für die Leistungspflicht | 153 |
| I. Überblick  | 153 |
| II. Echte Unmöglichkeit   | 154 |
| 1. Naturgesetzliche (physische) Unmöglichkeit                       | 154 |
| a) Allgemeines  | 154 |
| b) Zweckerreichung und Zweckfortfall                                | 155 |
| c) Zweckstörung   | 155 |
| 2. Rechtliche Unmöglichkeit   | 156 |
| 3. Besonderheiten bei Gattungs- und Geldschulden                    | 156 |
| 4. Objektive und subjektive Unmöglichkeit                           | 156 |
| 5. Anfängliche und nachträgliche Unmöglichkeit                      | 157 |
| 6. Vollständige und teilweise Unmöglichkeit                         | 157 |



|   |     |
|---|-----|
| 7. Vorübergehende Unmöglichkeit                                       | 158 |
| 8. Irrelevanz des Vertretenmüssens                                    | 159 |
| III. Grobes Missverhältnis von Aufwand und Leistungsinteresse         | 159 |
| 1. Begriff  | 159 |
| 2. Konkretisierung des »groben Missverhältnisses«                     | 161 |
| 3. Besonderheiten bei Gattungsschulden                                | 162 |
| 4. Abgrenzung zur Äquivalenzstörung                                   | 163 |
| IV. Persönliche Unzumutbarkeit  | 164 |
| 1. Voraussetzungen  | 164 |
| 2. Leistungsverweigerung aus Gewissensgründen                         | 165 |
| V. Rechtsfolgen   | 165 |
| § 22 Die Pflichtverletzung  | 168 |
| I. Begriff der Pflichtverletzung                                      | 168 |
| II. Verzögerung der Leistung  | 168 |
| 1. Wirksamkeit, Fälligkeit und Durchsetzbarkeit des Anspruchs         | 169 |
| 2. Nicht rechtzeitige Erbringung der Leistung                         | 170 |
| III. Schlechtleistung   | 170 |
| 1. Allgemeines  | 170 |
| 2. Insbesondere: Gewährleistung für Sach- und Rechtsmängel            | 171 |
| a) Die mangelhafte Leistung als Fall der Schlechtleistung             | 171 |
| b) Sach- und Rechtsmängel im Kaufrecht                                | 171 |
| c) Die Rechte des Käufers   | 172 |
| d) Besonderheiten bei der Verjährung                                  | 173 |
| IV. Schutzpflichtverletzung   | 173 |
| V. Unmöglichkeit  | 173 |
| 1. Der Streit über den Inhalt der Pflichtverletzung                   | 174 |
| 2. Würdigung  | 174 |
| 3. Irrelevanz der Pflichtverletzung bei § 326                         | 174 |
| § 23 Die Verantwortlichkeit des Schuldners                            | 175 |
| I. Haftung für eigenes Verschulden                                    | 175 |
| 1. Vorsatz  | 176 |
| 2. Fahrlässigkeit   | 176 |
| a) Allgemeines  | 176 |
| b) Der Maßstab der Fahrlässigkeit                                     | 177 |
| 3. Verantwortungsfähigkeit  | 178 |
| II. Einschränkungen des Sorgfaltsmaßstabs                             | 179 |
| 1. Vertrag  | 179 |
| 2. Gesetz   | 180 |
| 3. Haftungsmilderung aus dem sonstigen Inhalt des Schuldverhältnisses | 181 |
| III. Haftung ohne Verschulden   | 182 |
| 1. Übernahme einer Garantie   | 182 |
| 2. Übernahme eines Beschaffungsrisikos                                | 184 |
| a) Anwendungsbereich  | 184 |
| b) Reichweite des Beschaffungsrisikos                                 | 184 |
| 3. Geldschulden   | 185 |
| IV. Die Haftung für Erfüllungsgehilfen und gesetzliche Vertreter      | 185 |
| 1. Allgemeines  | 185 |
| a) Struktur des § 278   | 185 |
| b) Begriff des Erfüllungsgehilfen                                     | 185 |
| c) Begriff des gesetzlichen Vertreters                                | 186 |
| 2. Voraussetzungen der Haftung für Dritte nach § 278                  | 187 |
| a) Schuldverhältnis   | 187 |
| b) Handeln in Erfüllung der Verbindlichkeit                           | 187 |
| 3. Rechtsfolgen   | 188 |
| 4. Exkurs: Die Haftung für Dritte im außervertraglichen Bereich       | 189 |
| 2. Abschnitt. Der Anspruch auf Schadensersatz                         | 190 |
| § 24 Allgemeine Voraussetzungen und Abgrenzungen                      | 190 |
| I. Voraussetzungen des Schadensersatzanspruchs nach § 280 I           | 192 |
| 1. Schuldverhältnis   | 192 |

|   |     |
|---|-----|
| 2. Pflichtverletzung  | 192 |
| 3. Vertretenmüssen  | 193 |
| a) Dogmatische Einordnung und Verteilung der Beweislast               | 193 |
| b) Abgrenzung zur Pflichtverletzung                                   | 194 |
| c) Bezugspunkt des Vertretenmüssens                                   | 195 |
| 4. Schaden  | 195 |
| II. Abgrenzung der Arten des Schadensersatzes                         | 195 |
| § 25 Einfacher Schadensersatz wegen Pflichtverletzung                 | 197 |
| I. Anwendungsbereich  | 197 |
| II. Fallgruppen   | 197 |
| 1. Verletzung von Schutzpflichten                                     | 197 |
| a) Schutzpflichtverletzungen im Rahmen von Verträgen (§ 311 I)        | 198 |
| b) Rechtsgeschäftsähnliche Schuldverhältnisse                         | 198 |
| 2. Schlechtleistung   | 199 |
| a) Allgemeines  | 199 |
| b) Einzelfälle  | 199 |
| c) Einordnung des Nutzungsausfallschadens                             | 201 |
| 3. Nichtleistung trotz Möglichkeit und Unmöglichkeit                  | 202 |
| III. Rechtsfolgen   | 202 |
| § 26 Ersatz des Verzögerungsschadens                                  | 202 |
| I. Schuldnerverzug  | 202 |
| II. Allgemeine Voraussetzungen  | 203 |
| 1. Nichtleistung trotz Fälligkeit und Durchsetzbarkeit des Anspruchs  | 203 |
| 2. Mahnung  | 204 |
| 3. Vertretenmüssen  | 205 |
| III. Entbehrlichkeit der Mahnung (§ 286 II)                           | 205 |
| 1. Leistungszeit nach dem Kalender                                    | 205 |
| 2. Kalendermäßige Berechenbarkeit der Leistungszeit ab einem Ereignis | 206 |
| 3. Ernsthafte und endgültige Leistungsverweigerung                    | 207 |
| 4. Sofortiger Verzug aus besonderen Gründen                           | 207 |
| 5. Vertraglicher Ausschluss der Mahnung                               | 207 |
| IV. Sonderregelung für Entgeltforderungen (§ 286 III)                 | 207 |
| V. Rechtsfolgen des Schuldnerverzugs                                  | 209 |
| 1. Ersatz des Verzögerungsschadens                                    | 209 |
| 2. Weitere Rechtsfolgen   | 209 |
| a) Verschärfung der Verantwortlichkeit des Schuldners                 | 209 |
| b) Verpflichtung zur Zahlung von Verzugszinsen                        | 210 |
| § 27 Schadensersatz statt der Leistung wegen Pflichtverletzung        | 211 |
| I. Verzögerung der Leistung und Schlechtleistung (§§ 280 I, III, 281) | 212 |
| 1. Allgemeines  | 212 |
| 2. Schuldverhältnis   | 212 |
| 3. Pflichtverletzung  | 213 |
| a) Nichtleistung (Verzögerung)  | 213 |
| b) Leistung nicht wie geschuldet (Schlechtleistung)                   | 213 |
| c) Abgrenzungsprobleme  | 214 |
| 4. Notwendigkeit der Fristsetzung                                     | 214 |
| a) Inhalt der Fristsetzung  | 214 |
| b) Zeitpunkt der Fristsetzung   | 215 |
| c) Angemessenheit der Frist   | 215 |
| 5. Entbehrlichkeit der Fristsetzung                                   | 216 |
| a) Ernsthafte und endgültige Leistungsverweigerung                    | 216 |
| b) Besondere Gründe   | 218 |
| c) Sonderregeln im Kauf- und Werkvertragsrecht                        | 219 |
| 6. Abmahnung statt Fristsetzung                                       | 219 |
| 7. Vertretenmüssen  | 219 |
| 8. Schaden  | 220 |
| 9. Rechtsfolgen   | 220 |
| a) Das Verhältnis von Erfüllungs- und Schadensersatzanspruch          | 220 |
| b) Schadensersatz statt der ganzen Leistung bei Teilleistung          | 221 |

|   |     |
|---|-----|
| c) Schadensersatz statt der ganzen Leistung bei Schlechtleistung                    | 222 |
| d) Zuwenigleistung im Kaufrecht   | 223 |
| e) Rückforderung erbrachter (Teil-)Leistungen                                       | 224 |
| II. Schutzpflichtverletzung (§§ 280 I, III, 282)                                    | 224 |
| 1. Allgemeines  | 224 |
| 2. Grundelemente der Haftung  | 225 |
| 3. Das Kriterium der Unzumutbarkeit   | 225 |
| 4. Verhältnis zum Erfüllungsanspruch  | 226 |
| III. Nachträgliche Unmöglichkeit (§§ 280 I, III, 283)                               | 226 |
| 1. Allgemeines  | 226 |
| 2. Grundelemente der Haftung  | 227 |
| 3. Funktion des § 283 S. 1  | 227 |
| 4. Schadensersatz statt der ganzen Leistung (§ 283 S. 2)                            | 227 |
| a) Teilweise Unmöglichkeit  | 228 |
| b) Irreparable Schlechtleistung   | 228 |
| c) Rückforderung des Geleisteten  | 228 |
| § 28 Schadensersatz statt der Leistung wegen anfänglicher Unmöglichkeit (§ 311a II) | 229 |
| I. Allgemeines  | 229 |
| II. Voraussetzungen   | 229 |
| 1. Wirksamer Vertrag  | 230 |
| 2. Nichtleistung aufgrund anfänglicher Unmöglichkeit                                | 231 |
| 3. Vertretenmüssen  | 232 |
| 4. Schaden  | 233 |
| III. Rechtsfolgen   | 233 |
| 1. Schadensersatz statt der Leistung  | 233 |
| 2. Schadensersatz statt der ganzen Leistung   | 234 |
| 3. Haftung auf das Vertrauensinteresse bei fehlendem Vertretenmüssen                | 234 |
| § 29 Berechnung des Schadensersatzes statt der Leistung bei gegenseitigen Verträgen | 235 |
| I. Differenz- und Surrogationstheorie   | 235 |
| II. Der praktische Vorrang der Differenztheorie                                     | 236 |
| III. Wahlrecht zugunsten der Surrogationstheorie                                    | 236 |
| § 30 Ersatz vergeblicher Aufwendungen (§ 284)                                       | 237 |
| I. Problemstellung  | 237 |
| 1. Verträge mit wirtschaftlicher Zielsetzung  | 237 |
| 2. Verträge zur Verwirklichung immaterieller Zwecke                                 | 237 |
| II. Voraussetzungen des Anspruchs auf Aufwendungsersatz                             | 238 |
| 1. Allgemeine Voraussetzungen   | 238 |
| 2. Aufwendungen im Vertrauen auf den Erhalt der Leistung                            | 239 |
| 3. Zweckverfehlung infolge der Pflichtverletzung                                    | 239 |
| III. Verhältnis zum Anspruch auf Schadensersatz statt der Leistung                  | 240 |
| § 31 Der Anspruch auf Herausgabe des Ersatzes (§ 285)                               | 240 |
| I. Voraussetzungen  | 241 |
| 1. Schuldverhältnis   | 241 |
| 2. Ausschluss der Leistungspflicht nach § 275                                       | 241 |
| 3. Erlangung eines Surrogats  | 242 |
| 4. Identität von geschuldetem und ersetzttem Gegenstand                             | 242 |
| II. Rechtsfolgen  | 242 |
| III. Konkurrenzen   | 243 |
| 3. Abschnitt. Rücktritt und Wegfall der Gegenleistungspflicht                       | 243 |
| § 32 Grundentscheidungen  | 244 |
| I. Parallele Grundstruktur mit Schadensersatz statt der Leistung                    | 244 |
| II. Verzicht auf das Vertretenmüssen  | 246 |
| III. Rücktritt und Schadensersatz   | 246 |
| § 33 Verzögerung der Leistung und Schlechtleistung                                  | 247 |
| I. Anwendungsbereich  | 247 |
| II. Notwendigkeit der Fristsetzung  | 247 |
| III. Entbehrlichkeit der Fristsetzung   | 248 |
| IV. Rücktritt vor Eintritt der Fälligkeit   | 250 |
| V. Rücktritt bei Teilleistung und Schlechtleistung                                  | 251 |

|   |     |
|---|-----|
| VI. Ausschluss des Rücktritts (§ 323 VI) . . . . .                            | 252 |
| 1. Verantwortlichkeit des Gläubigers für den Rücktrittsgrund . . . . .        | 252 |
| 2. Annahmeverzug . . . . .  | 252 |
| VII. Rechtsfolgen . . . . .   | 252 |
| § 34 Schutzpflichtverletzung . . . . .  | 253 |
| I. Voraussetzungen . . . . .  | 253 |
| 1. Mitverantwortlichkeit des Gläubigers . . . . .                             | 254 |
| § 35 Unmöglichkeit . . . . .  | 254 |
| I. Anwendungsbereich . . . . .  | 254 |
| II. Wegfall der Gegenleistungspflicht (§ 326 I) . . . . .                     | 255 |
| 1. Grundsatz . . . . .  | 255 |
| 2. Teilweise Unmöglichkeit . . . . .  | 255 |
| 3. Irreparable Schlechtleistung (qualitative Unmöglichkeit) . . . . .         | 255 |
| 4. Abgrenzung . . . . .   | 256 |
| III. Ausnahmen vom Wegfall der Gegenleistungspflicht (§ 326 II) . . . . .     | 256 |
| 1. Verantwortlichkeit des Gläubigers für die Unmöglichkeit . . . . .          | 256 |
| a) Allgemeines . . . . .  | 256 |
| b) Verantwortlichkeit des Gläubigers bei anfänglicher Unmöglichkeit . . . . . | 257 |
| c) Von beiden Seiten zu vertretende Unmöglichkeit . . . . .                   | 257 |
| 2. Annahmeverzug . . . . .  | 259 |
| 3. Rechtsfolgen . . . . .   | 259 |
| 4. Exkurs: Weitere Ausnahmen vom Wegfall der Gegenleistungspflicht . . . . .  | 259 |
| IV. Besonderheiten bei Geltendmachung des Ersatzes (§ 326 III) . . . . .      | 260 |
| V. Rückforderung der schon erbrachten Gegenleistung (§ 326 IV) . . . . .      | 261 |
| VI. Rücktritt . . . . .   | 261 |
| 1. Irreparable Schlechtleistung . . . . .                                     | 261 |
| 2. Teilweise Unmöglichkeit . . . . .  | 261 |
| 3. Nicht synallagmatische verknüpfte Leistungspflichten . . . . .             | 262 |
| 4. Bedeutung des Rücktrittsrechts in den sonstigen Fällen . . . . .           | 262 |
| 4. Abschnitt. Die sonstigen Fälle der Leistungsstörung . . . . .              | 263 |
| § 36 Gläubigerverzug . . . . .  | 263 |
| I. Allgemeines . . . . .  | 263 |
| II. Voraussetzungen des Gläubigerverzugs . . . . .                            | 263 |
| 1. Erfüllbarkeit der (möglichen) Leistung . . . . .                           | 263 |
| 2. Ordnungsgemäßes Angebot . . . . .  | 264 |
| a) Notwendigkeit des Angebots . . . . .                                       | 264 |
| b) Entbehrlichkeit des Angebots . . . . .                                     | 264 |
| 3. Nichtannahme der Leistung . . . . .  | 265 |
| III. Rechtsfolgen des Gläubigerverzugs . . . . .                              | 265 |
| 1. Fortbestand der Leistungspflicht . . . . .                                 | 265 |
| 2. Haftungserleichterung für den Schuldner . . . . .                          | 266 |
| 3. Übergang der Leistungsgefahr bei Gattungs- und Geldschulden . . . . .      | 266 |
| 4. Übergang der Preisgefahr und Ausschluss des Rücktrittsrechts . . . . .     | 267 |
| 5. Sonstige Rechtsfolgen . . . . .  | 268 |
| § 37 Störung der Geschäftsgrundlage . . . . .                                 | 269 |
| I. Einführung . . . . .   | 269 |
| II. Anwendungsbereich . . . . .   | 270 |
| 1. Vorrang vertraglicher Vereinbarungen . . . . .                             | 270 |
| 2. Vorrang speziellerer gesetzlicher Regelungen . . . . .                     | 270 |
| III. Voraussetzungen . . . . .  | 271 |
| 1. Vorliegen einer Geschäftsgrundlage . . . . .                               | 271 |
| 2. Schwerviegender Änderung der Umstände oder wesentlicher Irrtum . . . . .   | 272 |
| 3. Relevanz des Umstands für den Vertragsschluss . . . . .                    | 273 |
| 4. Unzumutbarkeit des Festhaltens am unveränderten Vertrag . . . . .          | 273 |
| IV. Rechtsfolgen . . . . .  | 274 |
| 1. Primär: »Anpassung des Vertrages« . . . . .                                | 274 |
| 2. Rücktritts- bzw. Kündigungsrecht . . . . .                                 | 275 |
| V. Fallgruppen . . . . .  | 275 |
| 1. Nachträgliche Änderung der Verhältnisse . . . . .                          | 275 |

|  |     |
|--|-----|
| a) Äquivalenzstörung   | 275 |
| b) Zweckstörung  | 276 |
| 2. Gemeinsame Fehlvorstellungen  | 277 |
| § 38 Vertragsstrafe  | 278 |
| I. Funktion der Vertragsstrafe und systematische Stellung der Regelung | 278 |
| II. Struktur des unselbstständigen (»echten«) Strafversprechens        | 278 |
| III. Abgrenzungen  | 279 |
| 1. Selbstständiges (»unechtes«) Strafversprechen                       | 279 |
| 2. Pauschalierung von Schadensersatzansprüchen                         | 279 |
| IV. Voraussetzungen des Anspruchs auf Entrichtung der Vertragsstrafe   | 280 |
| 1. Wirksames Strafversprechen  | 280 |
| 2. Verletzung der (bestehenden) gesicherten Hauptpflicht               | 281 |
| 3. Eigene Vertragstreue des Gläubigers                                 | 282 |
| V. Verhältnis zum Erfüllungsanspruch                                   | 282 |
| VI. Verhältnis zum Schadensersatzanspruch                              | 282 |
| VII. Höhe der Vertragsstrafe und richterliche Kontrolle                | 283 |
| 6. Teil. Auflösung und Rückabwicklung von Schuldverhältnissen          | 285 |
| § 39 Aufhebungsvertrag und Kündigung von Dauerschuldverhältnissen      | 285 |
| I. Vertragliche Aufhebung von Schuldverhältnissen                      | 285 |
| II. Kündigung von Dauerschuldverhältnissen                             | 286 |
| 1. Problemstellung   | 286 |
| 2. Wichtiger Grund   | 287 |
| 3. Fristsetzung zur Abhilfe oder Abmahnung                             | 288 |
| 4. Ausübung des Kündigungsrechts und Rechtsfolgen der Kündigung        | 289 |
| 5. Konkurrenzen  | 290 |
| § 40 Rücktritt vom Vertrag   | 290 |
| I. Allgemeines   | 290 |
| 1. Voraussetzungen des Rücktritts                                      | 290 |
| 2. Ausübung des Rücktrittsrechts                                       | 291 |
| 3. Wirkungen des Rücktritts  | 291 |
| 4. Sonderregeln  | 292 |
| 5. Auswirkungen der Schuldrechtsreform                                 | 292 |
| II. Rückgewähr der empfangenen Leistungen und Wertersatzpflicht        | 292 |
| 1. Rückgewähr in natura  | 292 |
| 2. Wertersatz  | 293 |
| a) Ausschluss der Rückgewähr nach der Natur des Erlangten              | 293 |
| b) Verbrauch, Veräußerung, Belastung, Verarbeitung, Umgestaltung       | 293 |
| c) Verschlechterung oder Untergang                                     | 293 |
| d) Berechnung des Wertersatzes   | 294 |
| 3. Ausschluss des Anspruchs auf Wertersatz                             | 295 |
| a) Entdeckung des Mangels bei der Verarbeitung oder Umgestaltung       | 295 |
| b) Verantwortlichkeit des Gläubigers für den Schaden                   | 296 |
| c) Privilegierung des Berechtigten bei gesetzlichen Rücktrittsrechten  | 296 |
| III. Nutzungen und Verwendungen  | 297 |
| 1. Herausgabe und Ersatz von Nutzungen                                 | 297 |
| 2. Ersatz von Verwendungen   | 298 |
| a) Notwendige Verwendungen   | 298 |
| b) Andere Aufwendungen   | 299 |
| IV. Der Anspruch auf Schadensersatz                                    | 299 |
| 1. Problemstellung   | 299 |
| 2. Untergang oder Verschlechterung nach Rücktrittserklärung            | 300 |
| 3. Untergang oder Verschlechterung vor Rücktrittserklärung             | 300 |
| a) Vertragliches Rücktrittsrecht                                       | 300 |
| b) Gesetzliches Rücktrittsrecht  | 300 |
| 7. Teil. Besonderheiten bei Verbraucherverträgen                       | 303 |
| § 41 Grundlagen des Verbraucherschutzrechts                            | 303 |
| I. Grundgedanken und Systematik  | 303 |

|   |     |
|---|-----|
| II. Der Begriff des Verbrauchervertrages  | 304 |
| III. Anwendungsbereich der §§ 312 ff.   | 305 |
| IV. Allgemeine Grundsätze und Pflichten bei Verbraucherverträgen                | 306 |
| 1. Informationspflichten des Unternehmers                                       | 306 |
| a) Telefonische Kontaktaufnahme   | 306 |
| b) Informationspflichten im stationären Handel                                  | 306 |
| 2. Grenzen der Vereinbarung von Entgelten                                       | 308 |
| V. Widerrufsrecht des Verbrauchers  | 309 |
| 1. Überblick  | 309 |
| 2. Gemeinsame Grundsätze des Widerrufs  | 309 |
| a) Dogmatische Einordnung und Ausübung des Widerrufsrechts                      | 310 |
| b) Widerrufsfrist und Belehrung   | 310 |
| c) Allgemeine Rechtsfolgen des Widerrufs  | 312 |
| d) Widerruf nichtiger Verträge  | 312 |
| VI. Der Schutz des Verbrauchers bei verbundenen Verträgen                       | 313 |
| 1. Verbundene Verträge  | 313 |
| 2. Widerrufsdurchgriff  | 314 |
| a) Allgemeines  | 314 |
| b) Zusammenhängende Verträge  | 315 |
| 3. Einwendungsdurchgriff  | 316 |
| § 42 Besondere Vertriebsformen  | 317 |
| I. Überblick  | 317 |
| II. Außerhalb von Geschäftsräumen geschlossene Verträge (§ 312b)                | 318 |
| 1. Begriff der Geschäftsräume   | 318 |
| 2. Besondere Situation des Vertragsschlusses                                    | 318 |
| a) Vertragsschluss außerhalb von Geschäftsräumen                                | 318 |
| b) Vertragsangebot des Verbrauchers außerhalb von Geschäftsräumen               | 319 |
| c) Persönliches Ansprechen des Verbrauchers außerhalb von Geschäftsräumen       | 319 |
| d) Vertragsschluss auf einem vom Unternehmer organisierten Ausflug              | 319 |
| 3. Handeln Dritter im Namen oder Auftrag des Unternehmers                       | 320 |
| 4. Entgeltliche Leistung und Anwendbarkeit auf die Bürgschaft                   | 320 |
| III. Fernabsatzverträge (§ 312c)  | 322 |
| IV. Informationspflichten des Unternehmers (§ 312d)                             | 322 |
| V. Widerrufsrecht des Verbrauchers  | 323 |
| 1. Ausnahmen vom Widerrufsrecht   | 324 |
| 2. Ausübung des Widerrufsrechts   | 325 |
| 3. Rechtsfolgen des Widerrufs (außer bei Verträgen über Finanzdienstleistungen) | 326 |
| a) Frist zur Rückgewähr   | 326 |
| b) Modalitäten der Rückabwicklung   | 326 |
| c) Kosten der Rücksendung   | 327 |
| d) Ersatzpflicht des Verbrauchers für Wertverlust der Waren                     | 327 |
| e) Sonderfälle der Wertersatzpflicht des Verbrauchers                           | 329 |
| 4. Rechtsfolgen des Widerrufs bei Verträgen über Finanzdienstleistungen         | 330 |
| 5. Ausschluss weitergehender Ansprüche und abweichender Vereinbarungen          | 331 |
| VI. Kündigung von Dauerschuldverhältnissen bei Wechsel des Anbieters            | 332 |
| VII. Pflichten des Unternehmers im elektronischen Geschäftsverkehr              | 332 |
| 1. Allgemeine Pflichten   | 332 |
| 2. Besondere Pflichten gegenüber Verbrauchern                                   | 333 |
| VIII. Unzulässigkeit abweichender Vereinbarungen                                | 334 |
| 8. Teil. Schadensrecht  | 337 |
| § 43 Grundgedanken und Funktion des Schadensrechts                              | 337 |
| I. Die Funktion des Schadensersatzes  | 337 |
| II. Der Grundsatz der Totalreparation   | 337 |
| III. Die Bedeutung des kollektiven Schadensausgleichs                           | 338 |
| § 44 Begriff und Arten des Schadens   | 339 |
| I. Begriff  | 339 |
| II. Vermögens- und Nichtvermögensschäden  | 340 |
| III. Positives und negatives Interesse  | 342 |

|  |     |
|--|-----|
| § 45 Verursachung und Zurechnung des Schadens                          | 343 |
| I. Grundlagen  | 343 |
| 1. Kausalität als Mindestvoraussetzung der Schadenszurechnung          | 343 |
| 2. Haftungsbegründende und haftungsausfüllende Kausalität              | 343 |
| II. Naturwissenschaftlicher Verursachungsbegriff                       | 344 |
| 1. Äquivalenztheorie   | 344 |
| a) Grundsatz   | 344 |
| b) Schwächen der condicio sine qua non-Formel                          | 345 |
| 2. Lehre von der gesetzmäßigen Bedingung                               | 346 |
| III. Notwendigkeit einer normativen Einschränkung                      | 346 |
| IV. Kriterien der objektiven Zurechnung                                | 346 |
| 1. Adäquanz  | 346 |
| a) Das Urteil des optimalen Beurteilers                                | 347 |
| b) Kritik  | 347 |
| 2. Schutzzweck der Norm  | 348 |
| V. Hypothetische Kausalität  | 350 |
| 1. Problemstellung   | 350 |
| 2. Schadensanlage  | 351 |
| 3. Ersatzpflicht eines Dritten   | 351 |
| 4. Die sonstigen Fälle   | 351 |
| VI. Der Einwand des rechtmäßigen Alternativverhaltens                  | 352 |
| VII. Zurechnungsprobleme bei mittelbarer Kausalität                    | 353 |
| 1. Schockschäden   | 353 |
| 2. Selbstschädigendes Verhalten (Herausforderungsfälle)                | 354 |
| 3. Drittvermittelte Kausalität (Herausforderung Dritter)               | 356 |
| VIII. Vorteilsausgleichung   | 357 |
| § 46 Ersatzberechtigte Personen  | 359 |
| I. Grundsatz   | 359 |
| II. Ausnahmen  | 359 |
| 1. Ersatz der Beerdigungskosten (§ 844 I)                              | 359 |
| 2. Ersatz des Unterhaltsschadens (§ 844 II)                            | 359 |
| 3. Schadenersatz wegen entgangener Dienste (§ 845)                     | 360 |
| III. Abgrenzungen  | 360 |
| IV. Drittschadensliquidation   | 361 |
| 1. Allgemeines   | 361 |
| 2. Fallgruppen   | 361 |
| a) Obligatorische Gefahrentlastung                                     | 362 |
| b) Mittelbare Stellvertretung  | 362 |
| c) Obhut für fremde Sachen   | 363 |
| § 47 Art und Umfang des Schadensersatzes                               | 364 |
| I. Der Grundsatz der Naturalrestitution                                | 364 |
| 1. Allgemeines   | 364 |
| 2. Schadensersatz in Geld statt Naturalrestitution durch den Schädiger | 364 |
| 3. Die Dispositionsfreiheit des Geschädigten                           | 366 |
| a) Sachschäden   | 366 |
| b) Körperschäden   | 367 |
| II. Der Anspruch auf Entschädigung in Geld (Wertersatz)                | 367 |
| 1. Unmöglichkeit der Herstellung (§ 251 I Alt. 1)                      | 367 |
| 2. Ungenügende Herstellung (§ 251 I Alt. 2)                            | 368 |
| 3. Herstellung nur mit unverhältnismäßigem Aufwand (§ 251 II)          | 368 |
| III. Entgangener Gewinn (§ 252)  | 372 |
| § 48 Der Ersatz immaterieller Schäden                                  | 372 |
| I. Historische Entwicklung   | 372 |
| II. Voraussetzungen des Schmerzensgeldanspruchs nach § 253 II          | 373 |
| 1. Verwirklichung eines haftungsbegründenden Tatbestands               | 373 |
| 2. Rechtsgutsverletzung  | 373 |
| III. Bemessung des Schmerzensgeldes                                    | 374 |
| 1. Die Funktion des Schmerzensgeldanspruchs                            | 374 |
| 2. Schmerzensgeld bei vollständiger Zerstörung der Persönlichkeit      | 375 |

|   |     |
|---|-----|
| 3. Orientierung am Maß der objektiven Lebensbeeinträchtigung          | 375 |
| IV. Entschädigung in Geld bei Persönlichkeitsverletzungen             | 376 |
| 1. Grundlagen   | 376 |
| 2. Die Präventivfunktion der Entschädigung                            | 377 |
| § 49 Grenzfälle   | 378 |
| I. Verlust von Gebrauchsvorteilen                                     | 378 |
| 1. Problemstellung  | 378 |
| 2. Die Unterscheidung zwischen zentralen und sonstigen Gütern         | 379 |
| 3. Fühlbarkeit der Nutzungsbeeinträchtigung                           | 380 |
| 4. Höhe des Anspruchs   | 380 |
| II. Fehlgeschlagene Aufwendungen                                      | 380 |
| III. Ersatzfähigkeit von Vorsorgeaufwendungen                         | 381 |
| IV. Verlust oder Einschränkung der Arbeitskraft                       | 382 |
| V. Urlaub und Freizeit  | 383 |
| 1. Problemstellung  | 383 |
| 2. Der Kommerzialisierungsgedanke                                     | 383 |
| 3. Die Regelung des § 651 f II  | 383 |
| 4. Nutzlos vertane Freizeit   | 384 |
| VI. Kindesunterhalt als Schaden                                       | 385 |
| 1. Geburt eines ungewollten Kindes (wrongful birth)                   | 385 |
| 2. Geburt eines behinderten Kindes (wrongful life)                    | 387 |
| § 50 Die Mitverantwortlichkeit des Geschädigten                       | 388 |
| I. Allgemeines  | 388 |
| 1. Die Grundentscheidungen des § 254                                  | 388 |
| a) Gleichbehandlungsgrundsatz   | 388 |
| b) Quotenteilungsprinzip  | 389 |
| 2. Der Grundgedanke des Mitverschuldens                               | 389 |
| 3. Bezugspunkt des Verschuldens in § 254                              | 389 |
| 4. Anwendungsbereich des § 254  | 390 |
| II. Voraussetzungen der Mitverantwortlichkeit                         | 391 |
| 1. Überblick  | 391 |
| 2. Mitverantwortlichkeit für die Entstehung des Schadens              | 391 |
| a) Mitverursachung eines eigenen Schadens                             | 392 |
| b) Obliegenheitsverletzung  | 392 |
| c) Verschulden  | 393 |
| d) Gefährdungshaftung des Geschädigten                                | 393 |
| 3. Obliegenheit zur Schadensabwendung oder Schadensminderung          | 394 |
| 4. Warnung vor ungewöhnlich hohem Schaden                             | 395 |
| 5. Verantwortlichkeit des Geschädigten für Dritte                     | 396 |
| III. Rechtsfolgen   | 397 |
| IV. Handeln auf eigene Gefahr   | 398 |
| 1. Teilnahme an gefährlichen Fahrten                                  | 398 |
| 2. Teilnahme an gefährlichen Sportarten                               | 398 |
| 3. Handeln auf eigene Gefahr und Gefährdungshaftung                   | 399 |
| 9. Teil. Stellung der Beteiligten im Mehrpersonenverhältnis           | 401 |
| § 51 Der Vertrag zugunsten Dritter                                    | 401 |
| I. Zweck  | 401 |
| II. Abgrenzung zwischen echtem und unechtem Vertrag zugunsten Dritter | 401 |
| III. Dogmatische Einordnung   | 402 |
| 1. Kein eigener Vertragstyp   | 402 |
| 2. Durchbrechung des Vertragsprinzips                                 | 402 |
| IV. Die Rechtsbeziehungen der Beteiligten                             | 403 |
| 1. Verhältnis zwischen Gläubiger und Schuldner (Deckungsverhältnis)   | 404 |
| 2. Das Verhältnis zwischen Gläubiger und Drittem (Valutaverhältnis)   | 404 |
| 3. Verhältnis zwischen Schuldner und Drittem (Vollzugsverhältnis)     | 404 |
| a) Dogmatische Einordnung   | 404 |
| b) Die Geltendmachung von Leistungsstörungenrechten                   | 405 |
| c) Einwendungen des Schuldners aus dem Deckungsverhältnis             | 405 |



|   |     |
|---|-----|
| V. Zeitpunkt des Rechtserwerbs                            | 406 |
| VI. Widerrufsrecht des Gläubigers                         | 407 |
| VII. Form des Vertrags zugunsten Dritter                  | 407 |
| VIII. Abgrenzung von verwandten Rechtsfiguren             | 408 |
| 1. Anweisung  | 408 |
| 2. Abtretung  | 408 |
| 3. Stellvertretung  | 408 |
| 4. Vertrag mit Schutzwirkung für Dritte                   | 409 |
| IX. Verfügungen zugunsten Dritter                         | 409 |
| 1. Dingliche Verfügungen zugunsten Dritter                | 410 |
| 2. Schuldrechtliche Verfügungsgeschäfte zugunsten Dritter | 410 |
| § 52 Der Austausch des Gläubigers                         | 412 |
| I. Überblick  | 412 |
| 1. Problemstellung  | 412 |
| 2. Arten des Gläubigerwechsels                            | 412 |
| 3. Anwendungsbereich der §§ 398 ff.                       | 412 |
| II. Dogmatische Grundlagen der Abtretung                  | 413 |
| 1. Struktur der Abtretung                                 | 413 |
| 2. Die Abtretung als Verfügungsgeschäft                   | 413 |
| 3. Abgrenzungen   | 414 |
| a) Vertragsübernahme                                      | 414 |
| b) Einziehungsermächtigung                                | 414 |
| III. Voraussetzungen der Abtretung                        | 415 |
| 1. Vertrag  | 415 |
| 2. Existenz der Forderung und Inhaberschaft des Zedenten  | 416 |
| 3. Bestimmbarkeit der Forderung                           | 417 |
| 4. Übertragbarkeit der Forderung                          | 418 |
| a) Allgemeines  | 418 |
| b) Ausschluss der Abtretbarkeit kraft Gesetzes            | 418 |
| c) Vertragliches Abtretungsverbot                         | 420 |
| IV. Rechtsfolgen der Abtretung                            | 421 |
| 1. Übergang der Forderung auf den Neugläubiger            | 421 |
| 2. Übergang von Sicherungs- und Vorzugsrechten            | 421 |
| 3. Pflichten des Altgläubigers                            | 422 |
| V. Der Schutz des Schuldners                              | 422 |
| 1. Im Zeitpunkt der Abtretung begründete Einwendungen     | 422 |
| a) Der Anwendungsbereich des § 404                        | 423 |
| b) Ausschluss von Einwendungen nach § 405                 | 424 |
| 2. Einwendungen aus der Abtretung                         | 425 |
| 3. Aufrechnung gegenüber dem neuen Gläubiger              | 425 |
| a) Problemstellung  | 425 |
| b) Entstehung der Aufrechnungslage vor der Abtretung      | 426 |
| c) Entstehung der Aufrechnungslage nach der Abtretung     | 426 |
| 4. Der Schuldnerschutz nach §§ 407–410                    | 427 |
| a) Rechtsgeschäfte in Unkenntnis der Abtretung            | 427 |
| b) Mehrfache Abtretung                                    | 429 |
| c) Abtretungsanzeige                                      | 429 |
| d) Leistungsverweigerungsrecht des Schuldners             | 430 |
| VI. Spezifische Abtretungsmodelle                         | 431 |
| 1. Sicherungszession                                      | 431 |
| 2. Inkassozession   | 432 |
| VII. Die Legalzession                                     | 432 |
| § 53 Der Austausch des Schuldners                         | 433 |
| I. Überblick  | 433 |
| II. Die privative Schuldübernahme                         | 434 |
| 1. Voraussetzungen  | 434 |
| a) Vertrag zwischen Gläubiger und Übernehmer (§ 414)      | 434 |
| b) Vertrag zwischen Altschuldner und Übernehmer (§ 415)   | 434 |
| c) Ausschluss der Schuldübernahme                         | 436 |

|  |     |
|--|-----|
| 2. Rechtsfolgen  | 436 |
| a) Wechsel des Schuldners                                    | 436 |
| b) Erlöschen von Sicherungsrechten                           | 436 |
| c) Einwendungen des Übernehmers                              | 437 |
| 3. Abgrenzung zur Vertragsübernahme                          | 438 |
| III. Der Schuldbeitritt                                      | 439 |
| 1. Zulässigkeit und Voraussetzungen                          | 439 |
| 2. Wirkungen des Schuldbeitritts                             | 439 |
| 3. Abgrenzung zur Bürgschaft                                 | 440 |
| § 54 Mehrheiten von Gläubigern und Schuldnern                | 441 |
| I. Gläubigermehrheiten                                       | 441 |
| 1. Überblick   | 441 |
| 2. Teilgläubigerschaft                                       | 441 |
| a) Voraussetzungen   | 441 |
| b) Rechtsfolgen  | 442 |
| 3. Gesamtgläubigerschaft                                     | 442 |
| a) Voraussetzungen   | 442 |
| b) Rechtsfolgen  | 443 |
| 4. Mitgläubigerschaft  | 443 |
| II. Schuldnermehrheiten                                      | 444 |
| 1. Teilschuld  | 444 |
| a) Voraussetzungen   | 444 |
| b) Rechtsfolgen  | 445 |
| 2. Gesamtschuld  | 445 |
| a) Voraussetzungen   | 445 |
| b) Wirkungen der Gesamtschuld im Außenverhältnis             | 448 |
| c) Das Innenverhältnis zwischen den Schuldnern               | 449 |
| d) Gestörtes Gesamtschuldverhältnis                          | 451 |
| 3. Gemeinschaftliche Schuldnerschaft                         | 453 |
| Anhang I: Das Leistungsstörungenrecht in der Fallbearbeitung | 455 |
| A. Schadensersatz wegen Pflichtverletzung                    | 455 |
| I. Allgemeines   | 455 |
| II. Der Anspruch auf einfachen Schadensersatz                | 456 |
| III. Der Anspruch auf Ersatz des Verzögerungsschadens        | 458 |
| IV. Schadensersatz statt der Leistung                        | 459 |
| V. Schadensersatz statt der ganzen Leistung                  | 460 |
| B. Schadensersatz wegen anfänglicher Unmöglichkeit           | 460 |
| C. Leistungs- und Gegenleistungspflicht                      | 462 |
| D. Rücktritt   | 464 |
| Anhang II: Rückabwicklung nach Widerruf gem. § 312g I        | 467 |
| Paragrafenregister   | 471 |
| Sachverzeichnis  | 479 |
| Entscheidungsregister  | 489 |