

# Inhaltsübersicht

Vorwort . . . . .	V
Inhaltsverzeichnis . . . . .	IX
Abkürzungsverzeichnis . . . . .	XVII
 1. Teil: Grundlagen . . . . .	 1
A. <i>Gegenstand und Ziel der Untersuchung</i> . . . . .	1
B. <i>Die untersuchten Rechtsordnungen</i> . . . . .	2
C. <i>Der Ausschluss von Schadensersatzansprüchen wegen Körperverletzung und physical inconvenience and discomfort (Abgrenzung)</i> . .	4
D. <i>Gang der Untersuchung</i> . . . . .	5
 2. Teil: Der Schutz des immateriellen Erfüllungsinteresses durch Schadensersatz im englischen Recht . . . . .	 7
A. <i>Allgemeine Grundsätze der englischen Vertragshaftung</i> . . . . .	7
B. <i>Schadensersatz für immaterielle Schäden (mental distress) bei Vertragsverletzung</i> . . . . .	13
C. <i>Zusammenfassung zum englischen Recht</i> . . . . .	95
D. <i>Zwischenergebnis</i> . . . . .	101
 3. Teil: Der Schutz des immateriellen Erfüllungsinteresses durch Schadensersatz im deutschen Recht . . . . .	 103
A. <i>§ 253 Abs. 1 BGB: Gesetzgebungsverfahren und Motive des Gesetzgebers</i> . . . . .	103
B. <i>Die Entwicklung einer Haftung für immaterielle Schäden nach dem Vertragszweck nach Inkrafttreten des BGB</i> . . . . .	107
C. <i>Verpflichtung zur Herstellung eines individuellen Vorstellungen entsprechenden Werks – „Ruxley Electronics-Fallgestaltungen“</i> . . . .	140

<i>D. Zwischenergebnis</i> . . . . .	151
 4. Teil: Vergleichende Zusammenfassung der Untersuchungsergebnisse . . . . .	152
<i>A. Haftung nach dem Zweck des Vertrages bzw. nach dem Zweck der Vertragspflichten</i> . . . . .	153
<i>B. Werkverträge</i> . . . . .	160
<i>C. Zusammenfassende Auswertung</i> . . . . .	162
 5. Teil: Entwurf einer Lösung für das deutsche Recht . . . . .	164
<i>A. Immaterielle Interessen als Gegenstand vertraglicher Vereinbarungen und Folgen für die vertragliche Haftung</i> . . . . .	164
<i>B. Der Schutz immaterieller Vertragsinteressen durch einen Schadensersatzanspruch auf der Grundlage geltenden Rechts – Lösungsansätze de lege lata</i> . . . . .	171
<i>C. Entschädigungsanspruch de lege ferenda</i> . . . . .	177
<i>D. Zusammenfassung und Gesetzesvorschlag</i> . . . . .	193
<i>E. Funktion und Bemessung einer Geldentschädigung für immaterielle Vertragsschäden</i> . . . . .	195
 Literaturverzeichnis . . . . .	204
Verzeichnis der zitierten englischen, schottischen, irischen und US-amerikanischen Gerichtsentscheidungen . . . . .	213
Sachverzeichnis . . . . .	217

# Inhaltsverzeichnis

Vorwort . . . . .	V
Inhaltsübersicht . . . . .	VII
Abkürzungsverzeichnis . . . . .	XVII
1. Teil: Grundlagen . . . . .	1
<i>A. Gegenstand und Ziel der Untersuchung . . . . .</i>	1
<i>B. Die untersuchten Rechtsordnungen . . . . .</i>	2
<i>C. Der Ausschluss von Schadensersatzansprüchen wegen Körper-         verletzung und physical inconvenience and discomfort (Abgrenzung) . .</i>	4
<i>D. Gang der Untersuchung . . . . .</i>	5
2. Teil: Der Schutz des immateriellen Erfüllungsinteresses durch Schadensersatz im englischen Recht . . . . .	7
<i>A. Allgemeine Grundsätze der englischen Vertragshaftung . . . . .</i>	7
I. Rechtsbehelfe bei Vertragsverletzungen: Schadensersatz und (Nach-)Erfüllung . . . . .	7
II. Beschränkung des Schadensersatzanspruchs auf vorhersehbare Schäden (contemplation rule) . . . . .	9
III. Funktion und Berechnung des vertraglichen Schadensersatzes . . . .	11
<i>B. Schadensersatz für immaterielle Schäden (mental distress)         bei Vertragsverletzung . . . . .</i>	13
I. Der Grundsatz der Nichtersatzfähigkeit von mental distress . . . . .	15
1. Die Entscheidung des House of Lords in <i>Addis v. Gramophone                 Company Ltd</i> . . . . .	15
2. Gründe für die Nichtersatzfähigkeit immaterieller Schäden (mental distress) bei Vertragsverletzung . . . . .	16
II. Der Ersatz von mental distress bei immateriellem Vertragszweck . . .	17

1. Anerkennung eines immateriellen Vertragszwecks – Fallgruppen . . . . .	19
a) Reiseverträge und Verträge, die eine einzelne der Urlaubs- gestaltung dienende Leistung zum Gegenstand haben . . . . .	19
aa) Reiseverträge im engeren Sinne . . . . .	20
bb) Bereitstellung einzelner der Urlaubsgestaltung dienender Leistungen . . . . .	22
(1) Urlaubsunterkünfte . . . . .	22
(2) Beförderungen . . . . .	24
cc) Bemessung entgangener Urlaubsfreude . . . . .	29
(1) Orientierung der Bemessung am Reisepreis . . . . .	30
(2) Abwägung aller Umstände des Einzelfalls . . . . .	31
(3) Entscheidung des Court of Appeal in <i>Milner v.</i> <i>Carnival plc</i> . . . . .	33
b) Freizeitveranstaltungen . . . . .	35
c) Vertragsleistungen für eine Hochzeit . . . . .	35
aa) Vertragsbrüchiger Hochzeitsfotograf . . . . .	35
bb) Missglückte und vereitelte Hochzeitsfeiern . . . . .	36
cc) Mängelbehaftetes Hochzeitskleid . . . . .	37
dd) Fehlende Bereitstellung eigens für die Hochzeit bestellter Fahrzeuge . . . . .	38
ee) Abgesagter Auftritt einer Musikgruppe . . . . .	38
d) Vertragsleistungen für eine Beerdigung . . . . .	38
aa) Rechtsprechungsbeispiele aus England . . . . .	39
(1) Veräußerung einer Grabstelle in einem Familiengrab an einen Dritten . . . . .	39
(2) Bestattung eines engen Familienangehörigen in falscher Grabstelle . . . . .	40
bb) Rechtsprechungsbeispiele aus den USA . . . . .	41
(1) Fehlgeschlagene Erhaltung eines Leichnams . . . . .	41
(2) Störung der Beerdigung . . . . .	41
(3) Weitere Fälle . . . . .	42
e) Rechtsberatungsverträge . . . . .	43
aa) Gewaltschutz . . . . .	44
bb) Strafverteidigung . . . . .	46
cc) Auftrag, eine Kindesentziehung zu verhindern . . . . .	47
(1) Schadensersatz für mental distress . . . . .	47
(2) Bemessung des Schadensersatzes für mental distress . . . . .	48
f) Verwahrung einer Spermakonserve zum Zwecke der Erhaltung der Zeugungsfähigkeit . . . . .	49
g) Auswertung der Fallgruppen und Begründungsansätze für einen Anspruch auf Ersatz immaterieller Schäden (mental distress) . . . . .	50
aa) Auswertung der Fallgruppen . . . . .	50
(1) Reise- und sonstige auf Urlaubs- und Freizeitleistungen gerichtete Verträge, Verträge betreffend Hochzeiten und Beerdigungen . . . . .	50

(2) Rechtsberatungsverträge . . . . .	51
(3) Zusammenfassung . . . . .	53
bb) Begründungsansätze . . . . .	53
(1) Mental distress vorhersehbar im Sinne der contemplation rule . . . . .	53
(2) Vermeidung von Schutzlücken . . . . .	54
(3) Bewertung der Begründungsansätze der Rechtsprechung . . . . .	56
2. Ablehnung eines immateriellen Vertragszwecks . . . . .	57
a) Gutachter- und Architektenverträge . . . . .	58
b) Bankverträge . . . . .	58
c) Beratungsverträge über private Vermögensanlagen . . . . .	59
d) Reparatur eines Luxusfahrzeugs . . . . .	59
3. Zusammenfassung der Rechtslage zur Ersatzfähigkeit immaterieller Schäden bei immateriellem Vertragszweck . . . . .	59
III. Ausdehnung der Ersatzfähigkeit von mental distress bei Vertrags- verletzungen: Entscheidung des House of Lords im Fall Farley v. Skinner und neuere Entwicklungen in der Rechtsprechung der Instanzgerichte seit 2001 . . . . .	61
1. Sachverhalt und vorinstanzliche Urteile . . . . .	62
2. Die Entscheidung des House of Lords . . . . .	64
a) Die mehrheitliche Entscheidungsbegründung . . . . .	65
b) Die Begründung von Lord Scott of Foscote . . . . .	67
c) Bemessung des Schadens . . . . .	68
3. Auswertung der Entscheidung des House of Lords . . . . .	69
4. Weiterer Anwendungsfall und Folgeentscheidungen der Instanzgerichte . . . . .	72
a) Anwendungsfall . . . . .	72
b) Folgeentscheidungen . . . . .	72
aa) Schadensersatzansprüche wegen mental distress bejaht . . . . .	73
(1) Fehlerhafte Rechtsanwaltsberatung im Zusammenhang mit dem Kauf einer Wohnimmobilie . . . . .	73
(2) Fehlerhafte Vertretung in einem Insolvenzverfahren . . . . .	74
(3) Beschädigung außergewöhnlichen Mobiliars . . . . .	75
(4) Mangelhafter Einbau von Fenstern in ein Wohnhaus . . . . .	76
(5) Schlechterfüllung eines Hochschulkurses . . . . .	77
(6) Verstoß gegen vertraglich vereinbartes Verbot der üblen Nachrede . . . . .	77
bb) Schadensersatzansprüche wegen mental distress verneint . . . . .	78
(1) Rechtsberatungsverträge . . . . .	78
(2) Wohnimmobilienkaufverträge . . . . .	80
(3) Versicherungsverträge . . . . .	80
(4) Mangelhafte Sanierungsarbeiten in einem Wohnanwesen . . . . .	81
(5) Kauf eines mangelbehafteten Aston Martin . . . . .	82

5. Ausblick . . . . .	82
IV. Verpflichtung zur Herstellung eines individuellen Vorstellungen entsprechenden Werks – Die Entscheidung des House of Lords in <i>Ruxley Electronics v. Forsyth</i> . . . . .	84
1. Fallgestaltung . . . . .	84
2. Sachverhalt und vorinstanzliche Urteile . . . . .	86
3. Entscheidung des House of Lords . . . . .	87
a) Kein Schadensersatz in Höhe der Neuerrichtungskosten . . . . .	87
b) Schadensersatz für „loss of amenity“ . . . . .	89
c) Bemessung des Schadensersatzes für „loss of amenity“ . . . . .	91
aa) Entscheidung des House of Lords . . . . .	91
bb) Vorschläge in der Literatur . . . . .	91
4. Zusammenfassung und Auswertung der Entscheidung des House of Lords . . . . .	92
C. Zusammenfassung zum englischen Recht . . . . .	95
I. Schadensersatz für immaterielle Schäden bei Vertragsverletzungen . . . . .	95
II. Bemessung des Schadensersatzes für mental distress . . . . .	97
1. Reiseverträge und Verträge, die eine einzelne Urlaubsleistung zum Gegenstand haben . . . . .	98
2. Sonstige immaterielle Interessen betreffende Verträge . . . . .	99
a) Abwägung aller Umstände des Einzelfalls . . . . .	99
b) Alternative Vorschläge . . . . .	100
D. Zwischenergebnis . . . . .	101
3. Teil: Der Schutz des immateriellen Erfüllungsinteresses durch Schadensersatz im deutschen Recht . . . . .	103
A. § 253 Abs. 1 BGB: Gesetzgebungsverfahren und Motive des Gesetzgebers . . . . .	103
1. Der Vorentwurf v. Kübels sowie die der 2. Kommission vorliegenden Anträge . . . . .	104
2. Die Entscheidungen der Kommissionen . . . . .	105
B. Die Entwicklung einer Haftung für immaterielle Schäden nach dem Vertragszweck nach Inkrafttreten des BGB . . . . .	107
I. Reiseverträge und Verträge, die eine einzelne Urlaubsleistung zum Gegenstand haben . . . . .	109
1. Reiseverträge im engeren Sinne . . . . .	109
a) Die Rechtsprechung vor Inkrafttreten von § 651 f Abs. 2 BGB . . . . .	109

b) Schaffung eines Entschädigungsanspruchs für entgangene Urlaubszeit durch den Gesetzgeber . . . . .	111
aa) Anwendungsbereich . . . . .	111
bb) Dogmatische Einordnung . . . . .	113
2. Sonstige auf einzelne Urlaubsleistungen gerichtete Verträge – analoge Anwendung von § 651 f Abs. 2 BGB . . . . .	115
a) Bereitstellung einzelner für die Urlaubsgestaltung „wesentlicher Leistungen“ . . . . .	116
aa) Ferienhaus bzw. -wohnung / Hotelzimmer . . . . .	116
bb) Sonstige einzelne Urlaubsleistungen . . . . .	118
b) Auftreten des Anbieters einer Einzelleistung als „Reiseveranstalter“: Haftung für entgangene Urlaubszeit auch ohne veranstaltertypische Anbietung der Leistung in einem Prospekt? . . . . .	120
aa) Haftung für entgangene Urlaubszeit verneinend . . . . .	121
bb) Haftung für entgangene Urlaubszeit bejahend . . . . .	122
3. Bemessung der entgangenen Urlaubsfreude . . . . .	123
a) Maßgeblichkeit des Reisepreises . . . . .	123
b) Rechtsprechung der Instanzgerichte . . . . .	125
II. Schadensersatz für immaterielle Schäden bei Freizeitveranstaltungen – Kommerzialisierung durch Vertragskonsens . . . . .	126
1. Silvesterveranstaltung . . . . .	126
2. Rockkonzert . . . . .	127
3. Zusammenfassung und Bemessung des entgangenen Freizeitgenusses . . . . .	127
III. Rechtsberatungsverträge . . . . .	128
IV. Keine Haftung für immaterielle Schäden nach dem Vertragszweck . .	131
1. Vereitelte Hochzeitsfeiern . . . . .	132
a) Entscheidung des OLG Saarbrücken . . . . .	132
b) Entscheidung des OLG Brandenburg . . . . .	132
2. Vernichtung einer Spermakonserve . . . . .	133
V. Zusammenfassende Bewertung . . . . .	135
1. Verträge, die nur eine einzelne Reiseleistung zum Gegenstand haben . . . . .	136
2. Sonstige Verträge . . . . .	137
3. Bewertung . . . . .	137
 C. Verpflichtung zur Herstellung eines individuellen Vorstellens entsprechenden Werks – „Ruxley Electronics-Fallgestaltungen“ . . . .	140
I. Vorrangigkeit der Nacherfüllung . . . . .	141
II. Einschränkungen von (Nach-)Erfüllungs- und Schadens- ersatzanspruch . . . . .	141
III. Rechtsprechungsbeispiele . . . . .	144
1. Optische Beeinträchtigung einer Schieferfassade . . . . .	145

2. Uneinheitliche Maserung und Farbe bei hochwertiger Marmortreppe . . . . .	147
3. Fehlerhaft verlegte Bodenplatten . . . . .	148
4. Optische Beeinträchtigung durch verkantet aufgelegte Ziegel . . . .	149
IV. Zusammenfassende Bewertung . . . . .	149
<i>D. Zwischenergebnis</i> . . . . .	151
 4. Teil: Vergleichende Zusammenfassung der Untersuchungsergebnisse . . . . .	152
<i>A. Haftung nach dem Zweck des Vertrages bzw. nach dem Zweck der Vertragspflichten</i> . . . . .	153
I. Haftung nach dem Vertragszweck . . . . .	153
1. Reiseverträge und Verträge, die einzelne Urlaubsleistungen zum Gegenstand haben . . . . .	153
2. Sonstige immaterielle Interessen betreffende Verträge . . . . .	155
a) Verträge betreffend Freizeitveranstaltungen, Hochzeiten und Beerdigungen . . . . .	155
b) Rechtsberatungsverträge . . . . .	156
c) Verwahrung einer Spermakonserve zum Zwecke der Erhaltung der Zeugungsfähigkeit . . . . .	157
II. Übernahme konkreter Leistungspflichten im Hinblick auf immaterielle Interessen des Vertragsgläubigers . . . . .	158
III. Bemessungsgrundsätze . . . . .	159
<i>B. Werkverträge</i> . . . . .	160
<i>C. Zusammenfassende Auswertung</i> . . . . .	162
 5. Teil: Entwurf einer Lösung für das deutsche Recht . . . . .	164
<i>A. Immaterielle Interessen als Gegenstand vertraglicher Vereinbarungen und Folgen für die vertragliche Haftung</i> . . . . .	164
I. Immaterielle Interessen als Gegenstand vertraglicher Vereinbarungen .	164
II. Schutz immaterieller Vertragsinteressen durch einen Schadens- ersatzanspruch . . . . .	166



<i>B. Der Schutz immaterieller Vertragsinteressen durch einen Schadensersatzanspruch auf der Grundlage geltenden Rechts – Lösungsansätze de lege lata</i> . . . . .	171
I. Vertraglicher Entschädigungsanspruch durch ausdrückliche oder konkludente Vereinbarung . . . . .	171
II. Vertraglicher Entschädigungsanspruch durch ergänzende Vertragsauslegung . . . . .	173
1. Feststellung der Vertragslücke . . . . .	173
2. Schließung der Lücke . . . . .	174
<i>C. Entschädigungsanspruch de lege ferenda</i> . . . . .	177
I. Ausgangsüberlegungen . . . . .	178
II. Keine Haftung für immaterielle Zwecke im Rahmen eines gewöhnlichen Austauschvertrages . . . . .	182
III. Übernahme besonderer auf immaterielle Interessen bezogener Leistungspflichten . . . . .	183
IV. Verträge mit sachtypisch immateriellem Vertragszweck . . . . .	187
1. Reiseverträge . . . . .	189
2. „Freizeitverträge“ . . . . .	191
3. Verträge, die Leistungen für eine Hochzeit / Beerdigung zum Gegenstand haben . . . . .	192
4. Verwahrung einer Spermakonserve zwecks Erhaltung der Zeugungsfähigkeit . . . . .	193
<i>D. Zusammenfassung und Gesetzesvorschlag</i> . . . . .	193
<i>E. Funktion und Bemessung einer Geldentschädigung für immaterielle Vertragsschäden</i> . . . . .	195
I. Ausgleichsfunktion des Geldersatzes für immaterielle Vertragsschäden . . . . .	195
II. Schadensbemessung . . . . .	196
1. Grundsätzliches . . . . .	196
2. Vertragliches Entgelt . . . . .	198
a) Reiseverträge und Verträge, die einzelne Urlaubsleistungen zum Gegenstand haben . . . . .	198
b) Sonstige auf immaterielle Interessen gerichtete Verträge . . . . .	199
3. Bemessungstabelle . . . . .	200
Literaturverzeichnis . . . . .	204
Verzeichnis der zitierten englischen, schottischen, irischen und US-amerikanischen Gerichtsentscheidungen . . . . .	213
Sachverzeichnis . . . . .	217