

# Inhaltsverzeichnis

|   | Rn | Seite |
|---|----|-------|
| <i>Vorwort</i> . . . . .  |    | V     |
| <i>Abkürzungsverzeichnis</i> . . . . .                                  |    | XXII  |
| <i>Verzeichnis abgekürzt zitierter ausgewählter Literatur</i> . . . . . |    | XXVI  |

## Teil I

### Das Schuldverhältnis

|   |      |    |
|---|------|----|
| <b>§ 1 Das Recht der Schuldverhältnisse</b> . . . . .   | 1/1  | 1  |
| I. Das Schuldverhältnis . . . . .   | 1/1  | 1  |
| 1. Das Schuldverhältnis als Sonderverbindung . . . . .  | 1/1  | 1  |
| 2. Schuldverhältnis und Anspruch . . . . .  | 1/8  | 3  |
| a) Anspruch . . . . .   | 1/8  | 3  |
| b) Schuld und Haftung . . . . .   | 1/10 | 4  |
| c) Naturalobligation und unvollkommene Verbindlichkeit . . . . .                                | 1/12 | 5  |
| d) Obliegenheiten . . . . .   | 1/14 | 6  |
| II. Grundprinzipien des Schuldrechts . . . . .  | 1/15 | 6  |
| 1. Obligatorische Berechtigung . . . . .  | 1/15 | 6  |
| 2. Relativität des Schuldverhältnisses . . . . .  | 1/17 | 7  |
| 3. Privatautonomie . . . . .  | 1/19 | 7  |
| a) Inhalt . . . . .   | 1/19 | 7  |
| b) Begrenzung . . . . .   | 1/22 | 8  |
| 4. Das Allgemeine Gleichbehandlungsgesetz . . . . .   | 1/25 | 9  |
| 5. Prinzip der „Formfreiheit“ . . . . .   | 1/30 | 12 |
| III. Systematik . . . . .   | 1/33 | 12 |
| 1. Entwicklung und Inhalt des Schuldrechts . . . . .  | 1/33 | 12 |
| a) Inhalte und Systematik des Allgemeinen Schuldrechts . . . . .                                | 1/34 | 13 |
| aa) Inhalte . . . . .   | 1/34 | 13 |
| bb) Systematik . . . . .  | 1/36 | 13 |
| b) „Aufspaltung“ durch das Verbraucherrecht . . . . .   | 1/37 | 14 |
| c) Die weitere Entwicklung . . . . .  | 1/41 | 16 |
| 2. Das Verhältnis des „Allgemeinen Schuldrechts“ zum Besonderen Teil des Schuldrechts . . . . . | 1/42 | 17 |
| a) Inhaltliche Ordnung . . . . .  | 1/42 | 17 |
| b) Ausgrenzungen . . . . .  | 1/45 | 17 |
| c) Systematik . . . . .   | 1/47 | 18 |
| d) Gesetzliche Schuldverhältnisse . . . . .   | 1/48 | 19 |

|  |          |        |
|--|----------|--------|
| 3. Verhältnis des Schuldrechts zum Sachenrecht . . . .   | 1/49     | 19     |
| 4. Schuldrechtliche Regelungen in anderen Büchern<br>des BGB . . . . .   | 1/50     | 20     |
| 5. Das Verhältnis des Schuldrechts zum übrigen<br>Privatrecht . . . . .  | 1/51     | 20     |
| 6. Die Erosion des Privatrechts durch das Europarecht .  | 1/52     | 21     |
| <br><b>§ 2 Die Arten der Schuldverhältnisse und ihre Inhalte . . . .</b>                                       | <br>2/1  | <br>22 |
| I. Grundunterscheidung der Schuldverhältnisse . . . . .  | 2/1      | 23     |
| 1. Rechtsgeschäfte . . . . .   | 2/2      | 23     |
| a) Übersicht . . . . .   | 2/2      | 23     |
| b) Die gegenseitigen (synallagmatischen)<br>Schuldverhältnisse . . . . .                                       | 2/6      | 24     |
| aa) Prinzip . . . . .  | 2/6      | 24     |
| bb) Die synallagmatische Verknüpfung . . . . .   | 2/8      | 25     |
| cc) Die Einrede des nichterfüllten Vertrages . . .   | 2/10     | 26     |
| c) Unvollkommene zweiseitig verpflichtende<br>Schuldverhältnisse . . . . .                                     | 2/16     | 28     |
| d) Einseitige Schuldverhältnisse . . . . .   | 2/21     | 30     |
| 2. Gesetzliche Schuldverhältnisse . . . . .  | 2/23     | 31     |
| 3. Schuldverhältnisse aus vorvertraglichem Kontakt und<br>vertragliche Pflichten nach Vertragsbeendigung . . . | 2/26     | 32     |
| a) Schuldverhältnisse aus vorvertraglichem Kontakt .   | 2/26     | 32     |
| b) Vertragliche Pflichten nach Vertragsbeendigung .  | 2/27     | 32     |
| 4. Gefälligkeitsverhältnis . . . . .   | 2/28     | 33     |
| a) Begriff . . . . .   | 2/28     | 33     |
| b) Leistungs- und Schutzpflichten . . . . .  | 2/29     | 33     |
| c) Abgrenzung . . . . .  | 2/32     | 34     |
| d) Haftungsmilderung im Deliktsrecht . . . . .   | 2/34     | 35     |
| 5. Zusendung unbestellter Leistungen . . . . .   | 2/36     | 36     |
| <br>II. Inhaltsbestimmung . . . . .  | <br>2/37 | <br>36 |
| 1. Vertragstypen des BGB . . . . .   | 2/37     | 36     |
| a) Hauptleistungspflichten . . . . .   | 2/37     | 36     |
| b) Nebenpflichten . . . . .  | 2/38     | 37     |
| aa) Leistungsbezogene Nebenpflichten . . . . .   | 2/38     | 37     |
| bb) Nicht leistungsbezogene Nebenpflichten . . .   | 2/39     | 38     |
| 2. Gemischte und atypische Verträge . . . . .  | 2/43     | 40     |
| a) Begriff . . . . .   | 2/43     | 40     |
| b) Konkrete Inhaltsbestimmung . . . . .  | 2/44     | 40     |
| 3. Neue Vertragstypen . . . . .  | 2/49     | 42     |
| 4. Inhaltsbestimmung außerhalb des Vertragsschlusses .   | 2/50     | 42     |
| a) Gesetzliche Verweisung auf „die übliche<br>Vergütung“ . . . . .   | 2/51     | 43     |

|  |         |        |
|--|---------|--------|
| b) Leistungsbestimmung durch eine Vertragspartei . . .     | 2/53    | 44     |
| c) Leistungsbestimmung durch Dritte . . . . .              | 2/54    | 44     |
| 5. Die Vertragsstrafe . . . . .                            | 2/56    | 45     |
| III. Klausurgliederung Fall 3 . . . . .                    | 2/58    | 46     |
| IV. Klausurgliederung Fall 6 . . . . .                     | 2/59    | 46     |
| <br><b>§ 3 Gegenstand und Art der Leistung . . . . .</b>   | <br>3/1 | <br>48 |
| I. Art der Leistung . . . . .                              | 3/1     | 48     |
| 1. Stückschuld, Gattungsschuld und Vorratsschuld . . . .   | 3/1     | 48     |
| a) Begriff . . . . .                                       | 3/1     | 48     |
| b) Folgen der Unterscheidung . . . . .                     | 3/4     | 49     |
| c) Konkretisierung . . . . .                               | 3/7     | 50     |
| aa) Begriff . . . . .                                      | 3/7     | 50     |
| bb) Erfordernisse der Konkretisierung . . . . .            | 3/8     | 51     |
| cc) Rückgängigmachung der Konkretisierung . . . .          | 3/14    | 53     |
| d) Gefahrtragung . . . . .                                 | 3/15a   | 54     |
| 2. Besonderheiten der Geldschuld . . . . .                 | 3/16    | 54     |
| II. Zeit und Ort der Leistung . . . . .                    | 3/21    | 56     |
| 1. Leistungszeit . . . . .                                 | 3/21    | 56     |
| a) Problemstellung . . . . .                               | 3/21    | 56     |
| b) Dispositivität der gesetzlichen Regelung . . . . .      | 3/22    | 57     |
| c) Erfüllbarkeit . . . . .                                 | 3/23    | 57     |
| d) Besondere Problemfälle . . . . .                        | 3/24    | 57     |
| e) Fälligkeit . . . . .                                    | 3/25    | 58     |
| 2. Fixgeschäft . . . . .                                   | 3/26    | 58     |
| a) Relatives Fixgeschäft . . . . .                         | 3/26    | 58     |
| b) Absolutes Fixgeschäft . . . . .                         | 3/28    | 59     |
| 3. Ort der Leistung . . . . .                              | 3/29    | 59     |
| III. Die Person des Leistenden . . . . .                   | 3/31    | 60     |
| 1. Grundsatz: Drittleistung möglich . . . . .              | 3/31    | 60     |
| 2. Ausnahmen . . . . .                                     | 3/36    | 61     |
| a) Privatautonome Regelung . . . . .                       | 3/36    | 61     |
| b) Gesetzliche Regelung . . . . .                          | 3/37    | 61     |
| c) Aus der Natur des Schuldverhältnisses . . . . .         | 3/38    | 62     |
| 3. Qualifizierte Drittleistung . . . . .                   | 3/39    | 62     |
| IV. Klausurgliederung Fall 7 . . . . .                     | 3/41    | 63     |
| <br><b>§ 4 Die Generalklausel des § 242 . . . . .</b>      | <br>4/1 | <br>64 |
| I. Grundsätzliches . . . . .                               | 4/1     | 64     |
| II. Funktionen des § 242 . . . . .                         | 4/2     | 65     |
| III. Konkrete Anwendung der Generalklausel des § 242 . . . | 4/5     | 66     |
| 1. Problemstellung . . . . .                               | 4/5     | 66     |

|   |      |    |
|---|------|----|
| 2. Die so genannte Konkretisierung durch Fallgruppen . . . . .                  | 4/6  | 67 |
| a) Grundidee . . . . .  | 4/6  | 67 |
| b) Einzelne Fallgruppen . . . . .   | 4/10 | 68 |
| 3. Systembildung und Rechtssicherheit . . . . .                                 | 4/17 | 71 |
| 4. Dogmatische Fundierung der Fallgruppenmethode . . . . .                      | 4/19 | 72 |
| 5. Gefahr der Überhöhung der Fallgruppe zu Ersatztatbestandsmerkmalen . . . . . | 4/20 | 73 |
| a) Abstrahierung vom Einzelfall . . . . .                                       | 4/20 | 73 |
| b) Von der Fallgruppe zum Typus . . . . .                                       | 4/22 | 74 |
| IV. Dogmatische Kritik der Fallgruppenmethode . . . . .                         | 4/23 | 75 |
| 1. Vorbemerkung . . . . .   | 4/23 | 75 |
| 2. Systemgerechtigkeit . . . . .  | 4/24 | 76 |
| 3. Fallgruppen und Lückenfüllung? . . . . .                                     | 4/25 | 76 |
| 4. Fallgruppen und Gewaltenteilung? . . . . .                                   | 4/26 | 77 |
| a) Begriff und Funktion der Gewaltenteilungslehre . . . . .                     | 4/26 | 77 |
| b) Überschreitung der Rechtssetzungsmacht durch Fallgruppenbildung . . . . .    | 4/28 | 78 |
| 5. Gefahr des Rechtsprechungspositivismus . . . . .                             | 4/30 | 79 |
| a) Bindungswirkung der Fallgruppensysteme . . . . .                             | 4/30 | 79 |
| b) Richterrecht als Rechtsquelle? . . . . .                                     | 4/32 | 80 |
| c) Präsumtive Verbindlichkeit? . . . . .  | 4/34 | 81 |
| 6. Gesellschaftliche Kritik an der Fallgruppenmethode . . . . .                 | 4/36 | 82 |
| a) Vorbemerkung . . . . .   | 4/36 | 82 |
| b) Funktion der Generalklauseln innerhalb der Rechtsordnung . . . . .           | 4/37 | 82 |
| V. Methodisches Arbeiten mit Generalklauseln . . . . .                          | 4/43 | 84 |
| 1. Methodische Hilfsfigur . . . . .   | 4/43 | 84 |
| 2. Billigkeitswillkür . . . . .   | 4/44 | 84 |
| 3. Wertungsrecht im Einzelfall . . . . .  | 4/48 | 86 |

## Teil II

### Die Leistungsstörungen

|  |            |           |
|--|------------|-----------|
| <b>§ 5 Überblick über das Recht der Leistungsstörungen . . . . .</b>           | <b>5/1</b> | <b>88</b> |
| I. Begriff . . . . .   | 5/1        | 88        |
| II. Neuorientierung des Leistungsstörungenrechts . . . . .                     | 5/3        | 90        |
| 1. Der frühere Grundsatz: Differenzierung nach Störungsursachen . . . . .      | 5/3        | 90        |
| 2. Der neue Grundansatz: Einheitlicher Maßstab der Pflichtverletzung . . . . . | 5/7        | 92        |
| 3. Bewertung . . . . .   | 5/12       | 94        |
| 4. Neue Prüfungsreihenfolge . . . . .  | 5/18       | 95        |
| III. Die Systematik des Allgemeinen und des Besonderen Schuldrechts . . . . .  | 5/20       | 96        |

|  |        |     |
|--|--------|-----|
| <b>§ 6 Die Verantwortlichkeit des Schuldners</b>                         | 6/1    | 96  |
| I. Haftung für eigenes Verschulden                                       | 6/1    | 97  |
| 1. Der Verschuldensgrundsatz   | 6/1    | 97  |
| a) Die Bedeutung des Verschuldenskriteriums                              | 6/1    | 97  |
| b) Differenzierung nach dem Grad der<br>Verantwortlichkeit               | 6/3    | 98  |
| aa) Vorsatz und Fahrlässigkeit   | 6/4    | 98  |
| bb) Fahrlässigkeit   | 6/5    | 98  |
| cc) Weitere Differenzierungen  | 6/8    | 99  |
| c) Verschuldensvermutung   | 6/11 a | 100 |
| 2. Rechtswidrigkeit  | 6/12   | 100 |
| a) Bedeutung des Kriteriums Rechtswidrigkeit                             | 6/12   | 100 |
| b) Rechtfertigungsgründe   | 6/14   | 101 |
| c) Individuelle Zurechnung   | 6/16   | 102 |
| 3. Grenzen der Verschuldenshaftung                                       | 6/20   | 103 |
| II. Die Haftung für fremdes Verschulden                                  | 6/21   | 103 |
| 1. Haftung für Erfüllungsgehilfen, § 278                                 | 6/21   | 103 |
| a) Haftungskonzeption  | 6/21   | 103 |
| b) Begriff des Erfüllungsgehilfen  | 6/23   | 104 |
| c) Tätigwerden in Erfüllung der Schuldnerpflicht                         | 6/28   | 105 |
| d) „Verschulden“ des Gehilfen  | 6/29   | 105 |
| e) Zweifelsfälle   | 6/30   | 106 |
| 2. Haftung für den gesetzlichen Vertreter, § 278                         | 6/36   | 107 |
| 3. Haftung für technisches Versagen                                      | 6/40   | 107 |
| 4. Abgrenzung zur Haftung für Handeln des<br>Verrichtungsgehilfen, § 831 | 6/41   | 108 |
| III. Einstehenmüssen ohne Verschulden                                    | 6/45   | 109 |
| 1. „Unechte“ Fälle   | 6/45   | 109 |
| 2. Kraft Vereinbarung  | 6/46   | 109 |
| 3. Gefährdungshaftung  | 6/47   | 109 |
| 4. Aufopferungsansprüche   | 6/48   | 109 |
| 5. Garantiehaftung   | 6/49   | 110 |
| a) Rechtsgeschäftlich übernommene Garantie                               | 6/49   | 110 |
| b) Gesetzliche Garantiehaftung   | 6/51   | 110 |
| aa) Überblick  | 6/51   | 110 |
| bb) Beschaffungsrisiko   | 6/52   | 110 |
| cc) Geldschuld   | 6/55   | 111 |
| <b>§ 7 Die Unmöglichkeit der Leistung</b>                                | 7/1    | 113 |
| I. Scheinbare Reformbedürftigkeit des Unmöglichkeits-<br>rechts          | 7/1    | 113 |
| II. Begriff der Unmöglichkeit  | 7/2    | 114 |
| 1. Systematische Einordnung  | 7/2    | 114 |

|   |      |     |
|---|------|-----|
| 2. Grundbegriff der Unmöglichkeit, § 275 Abs. 1 . . . . | 7/6  | 115 |
| a) Physische (naturgesetzliche) Unmöglichkeit . . .     | 7/7  | 115 |
| b) Rechtliche Unmöglichkeit . . . . .                   | 7/10 | 115 |
| c) Qualitative Unmöglichkeit . . . . .                  | 7/11 | 116 |
| d) Zweckfortfall und Zweckerreichung . . . . .          | 7/13 | 116 |
| 3. Faktische (praktische) Unmöglichkeit,                |      |     |
| § 275 Abs. 2 S. 1 . . . . .                             | 7/14 | 117 |
| a) Regelungsgegenstand . . . . .                        | 7/14 | 117 |
| b) Systematik . . . . .                                 | 7/18 | 119 |
| c) Rechtsfolge . . . . .                                | 7/20 | 120 |
| 4. Persönliche Unmöglichkeit, § 275 Abs. 3 . . . . .    | 7/21 | 120 |
| a) Begriff . . . . .                                    | 7/21 | 120 |
| b) Maßstab . . . . .                                    | 7/24 | 121 |
| c) Abgrenzung zur sittlichen Unmöglichkeit . . . .      | 7/26 | 121 |
| 5. Besonderheiten bei Gattungs- und Geldschulden . . .  | 7/28 | 122 |
| a) Unmöglichkeit bei Gattungsschulden . . . . .         | 7/28 | 122 |
| b) Unmöglichkeit bei Geldschulden . . . . .             | 7/31 | 123 |
| aa) Geldsummenschuld . . . . .                          | 7/31 | 123 |
| bb) Geldschuld als Stückschuld . . . . .                | 7/33 | 123 |
| III. Auswirkungen der Unmöglichkeit auf die primäre     |      |     |
| Leistungspflicht . . . . .                              | 7/36 | 124 |
| 1. Wegfall des Leistungsanspruchs nach § 275 Abs. 1 .   | 7/37 | 124 |
| 2. Leistungsverweigerungsrechte aus § 275 Abs. 2 und 3  | 7/39 | 125 |
| a) Regelung . . . . .                                   | 7/39 | 125 |
| b) Folgefragen . . . . .                                | 7/41 | 125 |
| 3. Anspruch auf das stellvertretende Commodum, § 285    | 7/43 | 126 |
| IV. Auswirkungen der Unmöglichkeit der Primärleistung   |      |     |
| auf die Gegenleistungspflicht, § 326 . . . . .          | 7/46 | 127 |
| 1. Systematik . . . . .                                 | 7/46 | 127 |
| 2. Grundsätzliche Unterscheidung nach dem Umfang        |      |     |
| der Unmöglichkeit . . . . .                             | 7/47 | 127 |
| a) Vollständige Unmöglichkeit . . . . .                 | 7/47 | 127 |
| aa) Grundsatz: Wegfall der Gegenleistungspflicht,       |      |     |
| § 326 Abs. 1 S. 1 . . . . .                             | 7/47 | 127 |
| bb) Ausnahme, § 326 Abs. 3 . . . . .                    | 7/48 | 128 |
| cc) Rückforderung, § 326 Abs. 4 . . . . .               | 7/49 | 128 |
| b) Teilweise Unmöglichkeit . . . . .                    | 7/50 | 128 |
| c) Qualitative Unmöglichkeit . . . . .                  | 7/53 | 129 |
| d) Vorübergehende Unmöglichkeit . . . . .               | 7/54 | 129 |
| 3. Regelung bei anfänglicher Unmöglichkeit . . . . .    | 7/58 | 130 |
| 4. Besonderheiten bei nachträglicher Unmöglichkeit . .  | 7/59 | 131 |
| a) Von keiner Partei zu vertretende Unmöglichkeit .     | 7/60 | 131 |
| aa) Grundsatz: Freiwerden nach § 326 Abs. 1 S. 1        | 7/60 | 131 |
| bb) Ausnahmen . . . . .                                 | 7/60 | 131 |

|  |            |            |
|--|------------|------------|
| b) Vom Schuldner zu vertretende Unmöglichkeit . . .  | 7/70       | 134        |
| c) Vom Gläubiger zu vertretende Unmöglichkeit . . .  | 7/71       | 134        |
| d) Von beiden Seiten zu vertretende Unmöglichkeit . .  | 7/75       | 135        |
| V. Sekundäransprüche . . . . .   | 7/77       | 136        |
| 1. Systematik . . . . .  | 7/77       | 136        |
| 2. Anfänglich-objektive Unmöglichkeit . . . . .  | 7/78       | 137        |
| a) Schuldverhältnis ohne primäre Leistungspflicht,<br>§ 311a Abs. 1 . . . . .                        | 7/78       | 137        |
| b) Schadenersatzanspruch, § 311a Abs. 2 . . . . .  | 7/79       | 137        |
| c) Aufwendungsersatzanspruch, § 284 . . . . .  | 7/87       | 139        |
| d) Rücktritt, § 326 Abs. 5 . . . . .   | 7/88       | 140        |
| e) Anspruch auf das negative Interesse aus § 122 . . .   | 7/89       | 140        |
| 3. Anfänglich-subjektive Unmöglichkeit (anfängliches<br>Unvermögen) . . . . .                        | 7/91       | 141        |
| a) Gleichstellung der Rechtsfolgen zum anfänglich-<br>objektiven Unvermögen, § 311a Abs. 1 . . . . . | 7/91       | 141        |
| b) Nachweisproblematik . . . . .   | 7/92       | 141        |
| 4. Nachträgliche Unmöglichkeit . . . . .   | 7/93       | 142        |
| a) Systematik . . . . .  | 7/93       | 142        |
| b) Von keiner Partei zu vertretende Unmöglichkeit . .  | 7/94       | 142        |
| c) Vom Schuldner zu vertretende Unmöglichkeit . . .  | 7/95       | 142        |
| d) Vom Gläubiger zu vertretende Unmöglichkeit . . .  | 7/98       | 144        |
| e) Von beiden Seiten zu vertretende Unmöglichkeit . .  | 7/99       | 144        |
| VI. Lösung Fall 13 . . . . .   | 7/100      | 144        |
| <b>§ 8 Verzug . . . . .</b>  | <b>8/1</b> | <b>145</b> |
| I. Vorbemerkung . . . . .  | 8/1        | 146        |
| II. Der Schuldnerverzug . . . . .  | 8/3        | 147        |
| 1. Voraussetzungen . . . . .   | 8/4        | 147        |
| a) Nichtleistung trotz Möglichkeit der Leistung . . . .  | 8/4        | 147        |
| b) Fälligkeit . . . . .  | 8/9        | 148        |
| c) Mahnung . . . . .   | 8/15       | 150        |
| aa) Begriff . . . . .  | 8/15       | 150        |
| bb) Zeitpunkt . . . . .  | 8/18       | 151        |
| d) Entbehrlichkeit der Mahnung . . . . .   | 8/19       | 151        |
| aa) Kalendermäßige Bestimmung . . . . .  | 8/20       | 151        |
| bb) Kalendermäßige Berechnung . . . . .  | 8/23       | 152        |
| cc) Leistungsverweigerung . . . . .  | 8/25       | 152        |
| dd) Salvatorische Klausel . . . . .  | 8/26       | 153        |
| ee) Besonderheit bei Entgeltforderungen . . . . .  | 8/28       | 153        |
| ff) Verzicht auf die Mahnung . . . . .   | 8/34       | 155        |
| e) Verschulden . . . . .   | 8/35       | 155        |

|   |       |     |
|---|-------|-----|
| 2. Folgen des Schuldnerverzugs                              | 8/36  | 155 |
| a) Verzögerungsschaden                                      | 8/36  | 155 |
| aa) Mindestschaden  | 8/42  | 157 |
| bb) Höhere Verzugszinsen                                    | 8/44  | 157 |
| cc) Weiterer Schadenersatz                                  | 8/46  | 158 |
| b) Schadenersatz statt der Leistung                         | 8/47  | 158 |
| aa) Grundsatz   | 8/47  | 158 |
| bb) Voraussetzungen   | 8/48  | 159 |
| c) Deckungsgeschäfte während der Leistungs-<br>verweigerung | 8/59a | 161 |
| d) Erlöschen der Primäransprüche                            | 8/60  | 161 |
| e) Aufwendungsersatz, § 284                                 | 8/63  | 162 |
| f) Rücktritt  | 8/64  | 162 |
| aa) Gegenseitiger Vertrag                                   | 8/65  | 162 |
| bb) Nichtleistung trotz Fälligkeit                          | 8/66  | 162 |
| cc) Erfolglose Nachfristsetzung                             | 8/68  | 163 |
| dd) Kein Ausschluss des Rücktritts                          | 8/71  | 163 |
| ee) Rücktrittserklärung                                     | 8/72  | 163 |
| g) Sonstige Folgen der Leistungsverzögerung                 | 8/73  | 164 |
| aa) Haftungsverschärfung                                    | 8/73  | 164 |
| bb) Verzinsung des Wertersatzanspruchs                      | 8/76  | 165 |
| III. Gläubigerverzug  | 8/77  | 165 |
| 1. Schuldrechtsmodernisierung                               | 8/77  | 165 |
| 2. Voraussetzungen  | 8/79  | 166 |
| a) Leistungspflicht   | 8/80  | 166 |
| b) Erfüllbarkeit  | 8/84  | 167 |
| c) Ordnungsgemäßes Angebot                                  | 8/86  | 168 |
| aa) Grundsatz: Tatsächliches Angebot, § 294                 | 8/86  | 168 |
| bb) Wörtliches Angebot, § 295                               | 8/88  | 168 |
| cc) Entbehrlichkeit eines Angebots, § 296                   | 8/90  | 169 |
| dd) Gläubigerverzug trotz Angebot, § 298                    | 8/91  | 169 |
| d) Leistungsbereitschaft des Schuldners                     | 8/92  | 170 |
| e) Nichtannahme der Leistung                                | 8/94  | 170 |
| 3. Folgen des Gläubigerverzugs                              | 8/95  | 170 |
| a) Fortbestehende Leistungspflicht                          | 8/95  | 170 |
| b) Haftungserleichterung                                    | 8/98  | 171 |
| c) Übergang der Leistungsgefahr bei Gattungs-<br>schulden   | 8/100 | 172 |
| d) Übergang der Preisgefahr                                 | 8/104 | 173 |
| e) Ausschluss des Rücktrittsrechts                          | 8/105 | 173 |
| f) Ersatz der Mehraufwendungen, § 304                       | 8/106 | 174 |
| g) Weitere Rechtsfolgen                                     | 8/108 | 174 |
| IV. Lösung Fall 17  | 8/111 | 175 |



|  |       |     |
|--|-------|-----|
| <b>§ 9 Verletzung von Nebenpflichten</b>   | 9/1   | 176 |
| I. Entstehungsgeschichte   | 9/1   | 176 |
| II. Anwendungsbereich  | 9/5   | 177 |
| 1. Abgrenzung zu Unmöglichkeit, Verzug und vorvertraglichen Pflichtverletzungen              | 9/6   | 178 |
| 2. Abgrenzung zum Gewährleistungsrecht   | 9/8   | 178 |
| III. Arten der Nebenpflichten  | 9/12  | 179 |
| 1. Leistungsbezogene Nebenpflichten  | 9/13  | 180 |
| 2. Sonstige Verhaltenspflichten nach § 241 Abs. 2  | 9/15  | 180 |
| IV. Rechtsfolgen der Nebenpflichtverletzung  | 9/19  | 182 |
| 1. Schadenersatz neben der Leistung, § 280 Abs. 1  | 9/20  | 182 |
| 2. Schadenersatz statt der Leistung  | 9/23  | 183 |
| 3. Rücktritt, § 324  | 9/28  | 185 |
| <br><b>§ 10 Rückabwicklung von Schuldverhältnissen</b>                                       | 10/1  | 186 |
| I. Einleitung  | 10/1  | 186 |
| II. Anwendungsbereich der §§ 346 ff  | 10/2  | 187 |
| III. Die Ausübung des Rücktritts   | 10/7  | 188 |
| 1. Rücktrittsrecht   | 10/8  | 188 |
| 2. Rücktrittserklärung   | 10/10 | 188 |
| 3. Keine Unwirksamkeit des Rücktritts  | 10/11 | 189 |
| IV. Rechtsfolgen des Rücktritts  | 10/12 | 189 |
| 1. Rückgewährschuldverhältnis  | 10/12 | 189 |
| 2. Rückgabeansprüche auf das Geleistete  | 10/15 | 190 |
| 3. Wertersatzansprüche bei Störungen im Rückgewährverhältnis                                 | 10/20 | 191 |
| a) Verhältnis zum Herausgabeanspruch aus § 346 Abs. 1  | 10/21 | 191 |
| b) Voraussetzungen des Wertersatzanspruchs aus § 346 Abs. 2                                  | 10/23 | 192 |
| c) Ausschlussgründe des Wertersatzanspruchs, § 346 Abs. 3                                    | 10/31 | 194 |
| aa) Mangel tritt erst während der Verarbeitung oder Umgestaltung auf, § 346 Abs. 3 S. 1 Nr 1 | 10/32 | 194 |
| bb) Mangel ist vom Rückgewährgläubiger zu vertreten, § 346 Abs. 3 S. 1 Nr 2                  | 10/34 | 195 |
| cc) Wahrung eigenüblicher Sorgfalt durch Rücktrittsberechtigten, § 346 Abs. 3 S. 1 Nr 3      | 10/35 | 195 |
| dd) Rechtsfolgen   | 10/39 | 196 |
| 4. Nutzungsersatzansprüche wegen Nutzung der herauszugebenden Sache                          | 10/42 | 198 |
| 5. Schadenersatz wegen Rückgewährpflichtverletzung   | 10/45 | 199 |
| 6. Der Anspruch auf das stellvertretende commodum  | 10/52 | 201 |

|  |       |     |
|--|-------|-----|
| 7. Verwendungsersatzansprüche des Rückgewährschuldners . . . . .                   | 10/53 | 202 |
| a) Notwendige Verwendungen . . . . .   | 10/54 | 202 |
| b) Sonstige Aufwendungen . . . . .   | 10/57 | 203 |
| V. Lösung Fall 22 . . . . .  | 10/58 | 204 |
| <br><b>§ 11 Haftung aus geschäftlichem Kontakt</b>                                 |       |     |
| (culpa in contrahendo) . . . . .   | 11/1  | 206 |
| I. Die Grundlagen des Rechtsinstituts . . . . .                                    | 11/1  | 207 |
| 1. Entstehung und Problematik . . . . .  | 11/1  | 207 |
| 2. Dogmatische Einordnung . . . . .  | 11/4  | 208 |
| 3. Grundsätzliches zu Pflichten und Haftung . . . . .                              | 11/5  | 209 |
| II. Die Haftungsvoraussetzungen im Einzelnen . . . . .                             | 11/7  | 210 |
| 1. Die gesetzlich geregelten Fälle . . . . .                                       | 11/7  | 210 |
| a) Aufnahme von Vertragsverhandlungen . . . . .                                    | 11/8  | 210 |
| b) Vertragsanbahnung . . . . .   | 11/12 | 212 |
| c) Ähnliche geschäftliche Kontakte . . . . .                                       | 11/13 | 212 |
| d) Einbeziehung „vertragsfremder“ Dritter . . . . .                                | 11/14 | 213 |
| 2. Pflichtwidrigkeit und Verschulden . . . . .                                     | 11/19 | 215 |
| 3. Schaden und Schutzbereiche . . . . .  | 11/20 | 215 |
| III. Rechtsfolgen der schuldhaften Verletzung vorvertraglicher Pflichten . . . . . | 11/24 | 217 |
| 1. Allgemeines . . . . .   | 11/24 | 217 |
| 2. Vertrauens- und Nichterfüllungsschaden . . . . .                                | 11/25 | 217 |
| 3. Schadenersatzformen . . . . .   | 11/29 | 219 |
| 4. Mitverschulden . . . . .  | 11/32 | 219 |
| IV. Das Verhältnis zu anderen Regelungskomplexen . . . . .                         | 11/33 | 220 |
| 1. Willensmängel . . . . .   | 11/33 | 220 |
| 2. Gewährleistung . . . . .  | 11/34 | 220 |
| 3. Verletzung vertraglicher Schutzpflichten . . . . .                              | 11/35 | 221 |
| 4. Verhältnis zum Minderjährigenschutz . . . . .                                   | 11/36 | 221 |
| V. Lösung Fall 24 . . . . .  | 11/37 | 222 |
| <br><b>§ 12 Störung der Geschäftsgrundlage (§ 313 BGB)</b> . . . . .               |       |     |
| I. Die Entwicklung des Rechtsinstituts . . . . .                                   | 12/1  | 224 |
| II. Der Tatbestand der Geschäftsgrundlagestörung . . . . .                         | 12/5  | 226 |
| III. Die Störung der Geschäftsgrundlage im Einzelnen . . . . .                     | 12/6  | 227 |
| 1. Grundsätzliches . . . . .   | 12/6  | 227 |
| 2. Nachträgliche Störungen der Geschäftsgrundlage (§ 313 Abs. 1) . . . . .         | 12/7  | 228 |
| 3. Ursprüngliche Geschäftsgrundlagestörungen (§ 313 Abs. 2) . . . . .              | 12/9  | 229 |

|   |       |     |
|---|-------|-----|
| IV. Rechtsfolgen von Störungen der Geschäftsgrundlage . . .                           | 12/11 | 230 |
| 1. Anspruch auf Vertragsanpassung (§ 313 Abs. 1) . . .                                | 12/11 | 230 |
| a) Grundsätzliches . . . . .  | 12/11 | 230 |
| b) Durchsetzung . . . . .   | 12/14 | 231 |
| c) Anspruchsinhalt . . . . .  | 12/15 | 231 |
| d) Folgen der Anpassung . . . . .   | 12/17 | 232 |
| 2. Vertragsauflösung (§ 313 Abs. 3) . . . . .   | 12/18 | 232 |
| V. Die wichtigsten Fallgruppen und ihre rechtliche<br>Behandlung . . . . .            | 12/21 | 233 |
| 1. Problemdarstellung . . . . .   | 12/21 | 233 |
| 2. Beiderseitiger Irrtum . . . . .  | 12/23 | 235 |
| 3. Äquivalenz- und Zweckstörungen . . . . .   | 12/24 | 235 |
| 4. „Große Geschäftsgrundlage“ . . . . .   | 12/25 | 236 |
| VI. Das Verhältnis von § 313 zu anderen Normen und<br>Rechtsinstituten . . . . .      | 12/27 | 237 |
| 1. Anfechtungsrecht . . . . .   | 12/27 | 237 |
| 2. „Faktische“ und „persönliche“ Unmöglichkeit<br>(§ 275 Abs. 2 und Abs. 3) . . . . . | 12/28 | 238 |
| 3. Gewährleistungsrecht . . . . .   | 12/29 | 239 |
| 4. Recht zur außerordentlichen Kündigung (§ 314) . . . .                              | 12/30 | 239 |
| VII. Lösung der Ausgangsfälle . . . . .   | 12/31 | 240 |

### Teil III

### Schadenersatzrecht

|  |       |     |
|--|-------|-----|
| <b>§ 13 Funktionen und Grundelemente des Schadenersatzrechts .</b>                       | 13/1  | 241 |
| I. Die Funktionen des Schadenersatzrechts . . . . .                                      | 13/1  | 241 |
| 1. Prinzipien und Problematik . . . . .  | 13/1  | 241 |
| 2. Grundstruktur . . . . .   | 13/5  | 244 |
| II. Die Kausalität . . . . .   | 13/8  | 246 |
| 1. Äquivalenztheorie . . . . .   | 13/8  | 246 |
| 2. Adäquanztheorie . . . . .   | 13/11 | 248 |
| 3. Schutzzweck der verletzten Norm . . . . .   | 13/13 | 249 |
| 4. Rechtmäßiges Alternativverhalten . . . . .  | 13/16 | 252 |
| 5. Tätermehrheit . . . . .   | 13/17 | 253 |
| 6. Sonderformen der Kausalität . . . . .   | 13/18 | 253 |
| III. Lösung Fall 28 . . . . .  | 13/22 | 256 |
| <b>§ 14 Schadensbegriff, Schadensberechnung und Arten<br/>    des Ersatzes . . . . .</b> | 14/1  | 257 |
| I. Begriff und Arten des Schadens . . . . .  | 14/1  | 258 |
| 1. Begriff . . . . .   | 14/1  | 258 |
| 2. Schadensarten . . . . .   | 14/2  | 259 |

|   |       |     |
|---|-------|-----|
| II. Das System der Ersatzansprüche . . . . .  | 14/5  | 261 |
| 1. Inhalt der Schadenersatzpflicht . . . . .  | 14/6  | 261 |
| 2. Schadensberechnung . . . . .   | 14/17 | 268 |
| III. Anspruchsmindernde Faktoren . . . . .  | 14/19 | 269 |
| 1. Mitverschulden . . . . .   | 14/20 | 269 |
| 2. Vorteilsausgleichung . . . . .   | 14/27 | 273 |
| IV. Problemfälle zur Abgrenzung von Vermögens- und<br>Nichtvermögensschaden . . . . . | 14/30 | 275 |
| 1. Ausfall der Arbeitskraft . . . . .   | 14/32 | 276 |
| 2. Nutzungsausfall beim Kfz . . . . .   | 14/35 | 278 |
| 3. „Kind als Schaden“ . . . . .   | 14/38 | 280 |
| V. Lösung Fall 33 . . . . .   | 14/39 | 281 |

#### Teil IV

### Einbeziehung Dritter in das Schuldverhältnis

|  |             |            |
|--|-------------|------------|
| <b>§ 15 Vertrag zugunsten Dritter . . . . .</b>  | <b>15/1</b> | <b>283</b> |
| I. Grundstruktur und Hauptfälle des Vertrags zugunsten<br>Dritter . . . . .              | 15/1        | 284        |
| 1. Problematik . . . . .   | 15/1        | 284        |
| 2. Echter und unechter Vertrag zugunsten Dritter . . . . .                               | 15/3        | 285        |
| 3. Struktur . . . . .  | 15/9        | 288        |
| 4. Formvorschriften . . . . .  | 15/10       | 289        |
| II. Abwicklung der verschiedenen Rechtsbeziehungen . . . . .                             | 15/13       | 291        |
| 1. Einwendungen des Versprechenden . . . . .   | 15/14       | 291        |
| 2. Leistungserbringung trotz Einwendungsrechts . . . . .                                 | 15/16       | 292        |
| 3. Leistungsstörungen . . . . .  | 15/18       | 293        |
| III. Lösung Fall 34 . . . . .  | 15/20       | 295        |
| <b>§ 16 Vertraglicher Drittschutz und Drittschäden . . . . .</b>                         | <b>16/1</b> | <b>296</b> |
| I. Die Problematik des vertraglichen Drittschutzes . . . . .                             | 16/1        | 296        |
| 1. Problemdarstellung . . . . .  | 16/1        | 296        |
| 2. Lösungsmöglichkeiten . . . . .  | 16/3        | 297        |
| II. Vertrag mit Schutzwirkung zugunsten Dritter . . . . .                                | 16/4        | 298        |
| 1. Rechtliche Einordnung . . . . .   | 16/4        | 298        |
| 2. Voraussetzungen . . . . .   | 16/9        | 301        |
| a) Tatsächliche Leistungsnähe des Dritten<br>(„Gefahrenbereich“ des Vertrages) . . . . . | 16/10       | 301        |
| b) Interesse des eigentlichen Vertragsgläubigers am<br>Schutz des Dritten . . . . .      | 16/11       | 301        |
| c) Erkennbarkeit (und Zumutbarkeit) für den<br>Schuldner . . . . .                       | 16/13       | 303        |

|  |             |            |
|--|-------------|------------|
| d) Besonderes Schutzbedürfnis des Dritten . . . . .  | 16/14       | 303        |
| 3. Rechtsfolgen . . . . .  | 16/15       | 304        |
| III. Drittschadensliquidation . . . . .  | 16/16       | 304        |
| 1. Begriff . . . . .   | 16/16       | 304        |
| 2. Voraussetzungen und gesetzliche Anhaltspunkte . . .   | 16/18       | 305        |
| 3. Fallgruppen . . . . .   | 16/20       | 306        |
| a) Handeln für fremde Rechnung . . . . .   | 16/21       | 306        |
| b) Obligatorische Gefahrentlastung . . . . .   | 16/22       | 307        |
| c) Obhutsverhältnisse . . . . .  | 16/24       | 308        |
| 4. Rechtsfolgen . . . . .  | 16/26       | 309        |
| IV. Drittgerichtete Ausdehnungen des vorvertraglichen<br>Schutzbereichs (§ 311 Abs. 2 und 3) . . . . . | 16/28       | 310        |
| V. Lösung Fall 36 . . . . .  | 16/29       | 310        |
| <b>§ 17 Abtretung . . . . .</b>  | <b>17/1</b> | <b>312</b> |
| I. Begriff, Voraussetzungen und Hauptfälle der Abtretung .   | 17/1        | 312        |
| 1. Grundsätzliches . . . . .   | 17/1        | 312        |
| 2. Der Abtretungsvorgang . . . . .   | 17/3        | 313        |
| 3. Praktische Bedeutung . . . . .  | 17/6        | 315        |
| 4. Wirksamkeitsvoraussetzungen . . . . .   | 17/10       | 316        |
| a) Grundsatz . . . . .   | 17/10       | 316        |
| b) Das Bestimmtheitsproblem . . . . .  | 17/11       | 317        |
| 5. Beschränkung und Ausschluss der Abtretung . . . . .   | 17/12       | 317        |
| a) Gesetzliche Einschränkungen . . . . .   | 17/12       | 317        |
| b) Rechtsgeschäftliche Einschränkungen . . . . .   | 17/14       | 318        |
| 6. Die Wirkungen der Abtretung . . . . .   | 17/17       | 320        |
| II. Schuldnerschutz bei der Zession . . . . .  | 17/18       | 321        |
| 1. Ausgangslage . . . . .  | 17/18       | 321        |
| 2. Einwendungen des Schuldners . . . . .   | 17/19       | 322        |
| 3. Schuldbefreiende Zahlung an den Altgläubiger . . . . .  | 17/21       | 323        |
| III. Die Abtretung als Kreditsicherungsinstrument . . . . .  | 17/22       | 324        |
| 1. Die Rechtsstellung des Sicherungsnehmers . . . . .  | 17/24       | 325        |
| 2. Rechtslage bei Zurückführung der gesicherten<br>Forderung . . . . .                                 | 17/26       | 327        |
| 3. Vorausabtretung und Bestimmbarkeit . . . . .  | 17/29       | 329        |
| 4. Gültigkeitsschranken bei der Globalzession . . . . .  | 17/31       | 330        |
| IV. Klausurgliederung Fall 39 . . . . .  | 17/33       | 331        |
| <b>§ 18 Schuldnerwechsel und Schuldnermehrheit . . . . .</b>   | <b>18/1</b> | <b>332</b> |
| I. Vorbemerkung . . . . .  | 18/1        | 333        |
| II. Schuldübernahme . . . . .  | 18/2        | 333        |
| 1. Begriff . . . . .   | 18/2        | 333        |
| 2. Voraussetzungen . . . . .   | 18/3        | 334        |

|  |       |     |
|--|-------|-----|
| 3. Rechtsfolgen . . . . .  | 18/7  | 336 |
| 4. Schicksal von Sicherheiten . . . . .  | 18/9  | 337 |
| 5. Genehmigungsverweigerung . . . . .  | 18/10 | 337 |
| III. Schuldbeitritt . . . . .  | 18/11 | 338 |
| 1. Begriff . . . . .   | 18/11 | 338 |
| 2. Abgrenzung . . . . .  | 18/13 | 339 |
| 3. Rechtliche Behandlung . . . . .   | 18/15 | 340 |
| 4. Gesamtschuldverhältnis . . . . .  | 18/17 | 341 |
| 5. Gesetzlicher Schuldbeitritt . . . . .   | 18/18 | 341 |
| IV. Schuldnermehrheit und Gesamtschuldnerausgleich . . .                           | 18/19 | 342 |
| 1. Erscheinungsformen der Schuldnermehrheit . . . . .                              | 18/19 | 342 |
| 2. Teilbare Schulden . . . . .   | 18/20 | 343 |
| 3. Entstehung von Gesamtschuldverhältnissen . . . . .                              | 18/21 | 343 |
| a) Gesamtschuldverhältnisse kraft vertraglicher<br>Vereinbarung . . . . .          | 18/22 | 343 |
| b) Gesamtschuldverhältnisse kraft gesetzlicher<br>Anordnung . . . . .              | 18/23 | 343 |
| 4. Abgrenzung . . . . .  | 18/25 | 345 |
| a) Gemeinschaftliche Schuld und Gesamtschuld bei<br>unteilbarer Leistung . . . . . | 18/26 | 345 |
| b) Gesamthandschuld . . . . .  | 18/27 | 345 |
| 5. Merkmale der Gesamtschuld . . . . .   | 18/28 | 346 |
| a) Identität des Gläubigerinteresses . . . . .                                     | 18/29 | 346 |
| b) Zweckgemeinschaft? . . . . .  | 18/30 | 347 |
| c) Gleichstufigkeit . . . . .  | 18/31 | 347 |
| d) Gleicher Rechtsgrund? . . . . .   | 18/32 | 348 |
| 6. Außenverhältnis . . . . .   | 18/33 | 348 |
| 7. Innenverhältnis . . . . .   | 18/38 | 350 |
| 8. „Unechte“ Gesamtschuld . . . . .  | 18/46 | 354 |
| 9. Legalzession . . . . .  | 18/48 | 356 |
| 10. „Gestörter“ Gesamtschuldnerausgleich . . . . .                                 | 18/49 | 356 |
| V. Lösung Fall 41 . . . . .  | 18/52 | 358 |

## Teil V

### Erlöschen von Schuldverhältnissen

|   |             |            |
|---|-------------|------------|
| <b>§ 19 Erfüllung und Erfüllungssurrogate . . . . .</b> | <b>19/1</b> | <b>360</b> |
| I. Erfüllung . . . . .                                  | 19/1        | 360        |
| 1. Erfüllungswirkung . . . . .                          | 19/1        | 360        |
| 2. Erlöschensgründe . . . . .                           | 19/2        | 361        |
| 3. Beteiligung Dritter . . . . .                        | 19/11       | 365        |
| II. Erfüllungssurrogate . . . . .                       | 19/15       | 366        |

|   |       |     |
|---|-------|-----|
| III. Die Aufrechnung . . . . .                    | 19/22 | 369 |
| 1. Begriff und Zwecke . . . . .                   | 19/22 | 369 |
| 2. Aufrechnungslage . . . . .                     | 19/24 | 370 |
| 3. Aufrechnungserklärung . . . . .                | 19/29 | 371 |
| 4. Aufrechnung durch Vertrag . . . . .            | 19/30 | 372 |
| 5. Wirkungen der Aufrechnung . . . . .            | 19/31 | 373 |
| 6. Gesetzliche Aufrechnungsausschlüsse . . . . .  | 19/34 | 374 |
| 7. Aufrechnungsausschlussvereinbarungen . . . . . | 19/35 | 374 |
| 8. Zusammenfassung . . . . .                      | 19/37 | 375 |
| IV. Lösung Fall 44 . . . . .                      | 19/38 | 376 |
| <i>Sachverzeichnis . . . . .</i>                  |       | 377 |