

# INHALTSVERZEICHNIS

<b>1. Teil: Kaufrecht</b>	1
<b>1. Abschnitt: Kaufvertrag</b>	2
A. Zustandekommen	2
B. Pflichten aus dem Kaufvertrag	3
I. Pflichten des Verkäufers	3
II. Pflichten des Käufers	4
<b>2. Abschnitt: Mängelgewährleistung</b>	5
A. Begriff des Sachmangels und des Rechtsmangels	5
I. Sachmangel	5
1. Vereinbarte Beschaffenheit, § 434 Abs. 1 S. 1	6
a) Beschaffenheitsbegriff	6
b) Vereinbarung der Beschaffenheit	9
2. Vertraglich vorausgesetzte Verwendung, § 434 Abs. 1 S. 2 Nr. 1	10
3. Eignung zur gewöhnlichen Verwendung und übliche Beschaffenheit, § 434 Abs. 1 S. 2 Nr. 2 u. S. 3	12
a) Keine Eignung zur gewöhnlichen Verwendung	12
b) Keine übliche Beschaffenheit	12
c) Öffentliche Äußerungen	13
4. Unsachgemäße Montage und mangelhafte Montageanleitung, § 434 Abs. 2	15
a) Unsachgemäße Montage, § 434 Abs. 2 S. 1	15
b) Mangelhafte Montageanleitung, § 434 Abs. 2 S. 2	15
5. Lieferung anderer Sache oder zu geringer Menge, § 434 Abs. 3	16
a) Falschlieferrung	16
b) Minderlieferung	17
c) Zuviellieferung	18
6. Maßgeblicher Zeitpunkt für das Vorliegen eines Sachmangels	18
II. Rechtsmangel	19
1. Privatrechtliche Rechte Dritter	19
2. Öffentlich-rechtliche Beschränkungen	20
a) Gesetzliche Nutzungsbeschränkung	20
b) Öffentliche Abgaben und Lasten	21
c) Nicht bestehende Buchrechte	22
3. Maßgeblicher Zeitpunkt für das Vorliegen eines Rechtsmangels	22
■ Zusammenfassende Übersicht: Sach- und Rechtsmangel	23
B. Rechte des Käufers bei einem Mangel	25
I. Nacherfüllung gemäß §§ 437 Nr. 1, 439	25
1. Voraussetzungen des Nacherfüllungsanspruchs	26
2. Rechtsfolgen des Nacherfüllungsanspruchs	26
a) Wahlrecht zwischen Nachbesserung und Ersatzlieferung	27
b) Erfüllungsort	27
c) Kosten der Nacherfüllung, § 439 Abs. 2	28
d) Ersatz der Ein- und Ausbaukosten, § 439 Abs. 3	29
e) Vorschuss bei Verbrauchsgüterkauf	35
f) Ausschluss der Ansprüche aus § 439 Abs. 2 u. 3 durch AGB	35

g) Beseitigung weiterer Schäden an der Kaufsache .....	35
h) Gegenanspruch des Verkäufers bzgl. der mangelhaften Sache .....	36
3. Einschränkungen und Ausschluss des Nacherfüllungsanspruchs .....	36
a) Unmöglichkeit der Nacherfüllung gemäß § 275 Abs. 1 .....	36
b) Leistungsverweigerungsrecht des Verkäufers bei unverhältnismäßig hohen Kosten .....	38
Fall 1: Fleckige Fliesen .....	44
c) Leistungsverweigerungsrecht aus § 275 Abs. 2 .....	46
d) Leistungsverweigerungsrecht aus § 275 Abs. 3 .....	47
e) Selbstvornahme der Mangelbeseitigung durch den Käufer .....	47
Fall 2: Teurer Trugschluss .....	47
f) Unberechtigtes Mangelbeseitigungsverlangen .....	50
■ Zusammenfassende Übersicht: Nacherfüllungsanspruch des Käufers .....	51
II. Rücktritt oder Minderung .....	52
1. Rücktritt .....	52
a) Voraussetzungen des Rücktrittsrechts .....	52
b) Ausschluss des Rücktrittsrechts .....	57
c) Erklärung des Rücktritts .....	61
d) Rechtsfolgen des Rücktritts .....	61
e) Unwirksamkeit des Rücktritts .....	61
2. Minderung .....	62
■ Zusammenfassende Übersicht: Rücktritt oder Minderung, § 437 Nr. 2.....	64
III. Ansprüche des Käufers auf Schadensersatz gemäß § 437 Nr. 3 .....	66
1. Schadensersatz statt der Leistung .....	67
a) Anfängliche Leistungshindernisse, §§ 437 Nr. 3, 311 a Abs. 2 .....	67
b) Anspruch aus §§ 437 Nr. 3, 280 Abs. 1 u. 3, 283 .....	69
c) Anspruch aus §§ 437 Nr. 3, 280 Abs. 1 u. 3, 281 .....	71
Fall 3: Fehlerhafte Fensterrahmen .....	74
2. Verzögerungsschaden, §§ 437 Nr. 3, 280 Abs. 1 u. 2, 286 .....	75
3. Schadensersatzanspruch aus §§ 437 Nr. 3, 280 Abs. 1 .....	77
IV. Ersatz vergeblicher Aufwendungen .....	79
Fall 4: Genutzter Golf .....	80
■ Zusammenfassende Übersicht: Schadensersatz- oder Aufwendungsersatz- ansprüche, § 437 Nr. 3 .....	84
C. Ausschluss der Gewährleistungsansprüche .....	86
I. Rechtsgeschäftlicher Gewährleistungsausschluss .....	86
1. Ausschluss durch Individualvereinbarung .....	86
2. Ausschluss durch Allgemeine Geschäftsbedingungen .....	87
a) Unwirksamkeit des Gewährleistungsausschlusses gemäß § 309 .....	87
b) Unwirksamkeit des Gewährleistungsausschlusses gemäß § 307 .....	89
II. Gesetzlicher Gewährleistungsausschluss .....	90
1. Ausschluss gemäß § 442 Abs. 1 .....	90
2. Ausschluss gemäß § 445 .....	91
3. Ausschluss gemäß § 377 HGB .....	91
■ Zusammenfassende Übersicht: Ausschluss der Gewährleistungsansprüche .....	93

III. Verhältnis der Gewährleistungsrechte aus § 437 zu anderen Regelungen .....	94
1. Verhältnis zur Anfechtung .....	94
a) Anfechtung gemäß § 119 Abs. 1 .....	94
b) Anfechtung gemäß § 119 Abs. 2 .....	94
c) Anfechtung gemäß § 123 Abs. 1 Alt. 1 .....	95
2. Verhältnis zu den allgemeinen Regeln der Leistungsstörung .....	95
3. Verhältnis zu § 313 .....	97
4. Verhältnis § 823 Abs. 1 .....	97
D. Verjährung der Mängelansprüche .....	98
I. Gesetzliche Verjährungsfristen gemäß § 438 .....	99
1. Verjährungsfrist nach § 438 Abs. 1 Nr. 1: 30 Jahre .....	99
2. Verjährungsfrist nach § 438 Abs. 1 Nr. 2: fünf Jahre .....	100
3. Bei Arglist regelmäßige Verjährung, § 438 Abs. 3 S. 1 .....	101
4. Exkurs: Folgen der Arglist für die Gewährleistung .....	101
5. Regelmäßige Verjährungsfrist zwei Jahre, § 438 Abs. 1 Nr. 3 .....	102
6. Rücktritt oder Minderung, § 438 Abs. 4 S. 1; Abs. 5 .....	102
II. Verjährungsbeginn .....	102
III. Auswirkungen der Nacherfüllung auf die Verjährung .....	103
IV. Rechtsgeschäftliche Abänderung der gesetzlichen Verjährung .....	103
<b>3. Abschnitt: Gefahrtragung .....</b>	<b>104</b>
A. Gefahrübergang gemäß § 446 S. 1 .....	104
B. Gefahrübergang gemäß § 446 S. 3 .....	105
C. Gefahrübergang gemäß § 447 Abs. 1 .....	105
I. Voraussetzungen und Rechtsfolgen des § 447 Abs. 1 .....	106
1. Anwendbarkeit des § 447 Abs. 1 .....	106
2. Voraussetzungen .....	106
a) Versendung an einen anderen Ort als den Erfüllungsort .....	106
b) Auf Verlangen des Käufers .....	107
c) Auslieferung der Sache durch den Verkäufer an eine Transportperson .....	107
3. Rechtsfolge: Gefahrübergang auf den Käufer .....	108
a) Nur Gefahr des zufälligen Untergangs oder der Verschlechterung ....	108
b) Beschränkt auf typische Transportgefahren? .....	108
II. Ansprüche des Verkäufers und des Käufers beim Versendungskauf .....	109
1. Ansprüche, wenn ein Frachtführer i.S.d. HGB beauftragt wird .....	109
Fall 5: Fahrlässiger Fahrer .....	109
2. Drittschadensliquidation bei anderen Transportpersonen .....	112
Fall 6: Fahrlässiger Freund .....	112
<b>4. Abschnitt: Garantie gemäß § 443 .....</b>	<b>114</b>
A. Garantievereinbarung .....	115
I. Garantieverpflichtung .....	116
II. Garantieinhalt .....	116
1. Beschaffenheitsgarantie .....	116
2. Haltbarkeitsgarantie .....	116
3. Garantie für andere als die Mängelfreiheit betreffende Anforderungen .....	116
III. Garantiefrist .....	116

B. Einschränkungen und Ausschluss der Garantie .....	117
C. Eintritt des Garantiefalls und Rechtsfolgen .....	117
I. Beschaffenheitsgarantie .....	117
II. Haltbarkeitsgarantie .....	118
Fall 7: Mangelhafte Maschine .....	118
D. Verjährung .....	120
<b>5. Abschnitt: Regress des Verkäufers .....</b>	<b>120</b>
A. Anspruch auf Aufwendungsersatz, § 445 a Abs. 1 .....	121
I. Verkauf einer neu hergestellten Sache .....	121
II. Derselbe Mangel bereits bei Gefahrübergang .....	122
III. Umfang des Ersatzes .....	123
B. Entbehrlichkeit der Fristsetzung, § 445 a Abs. 2 .....	124
I. Voraussetzungen .....	124
II. Inhalt der Ansprüche .....	125
C. Verhältnis zwischen § 445 a Abs. 1 und § 445 a Abs. 2 .....	126
D. Regress in der unternehmerischen Lieferkette, § 445 a Abs. 3 .....	127
E. Beachtung der Rügeobligiertheit .....	128
F. Verjährung der Regressansprüche, § 445 b .....	128
G. Sonderbestimmungen für den Regress des Unternehmers, § 478 .....	129
I. Beweislastumkehr .....	129
II. Einschränkung abweichender Vereinbarungen .....	130
III. Erstreckung auf die Lieferkette .....	130
<b>6. Abschnitt: Verbrauchsgüterkauf, §§ 474 ff. ....</b>	<b>131</b>
A. Voraussetzungen des Verbrauchsgüterkaufs, § 474 Abs. 1 .....	132
B. Rechtsfolgen des Verbrauchsgüterkaufs .....	133
I. Sondervorschriften .....	134
1. Fälligkeit .....	134
2. Gefahrübergang und Haftung beim Versandungskauf .....	134
3. Kein Nutzungsersatz bei Ersatzlieferung .....	134
4. Haftungsbegrenzung bei öffentlicher Versteigerung .....	135
II. Besonderheiten der Gewährleistung .....	135
1. Verbot abweichender Vereinbarungen .....	135
a) Unzulässige Abweichungen .....	135
b) Rechtsfolge einer unzulässigen Abweichung .....	136
c) Verbleibender Gestaltungsspielraum .....	136
2. Verjährung .....	137
3. Verbot von Umgehungsgestaltungen .....	137
a) Strohmanngeschäfte .....	138
b) Agenturverträge .....	138
c) Finanzierungsleasing .....	139
d) Negative Beschaffenheitsvereinbarungen .....	139
4. Beweislastumkehr .....	140
a) Sachmangel .....	140
Fall 8: Mysteriöser Motorschaden .....	141
b) Sich zeigen des Sachmangels .....	143
c) Ausschluss der Vermutung .....	143
d) Keine Widerlegung der Vermutung .....	145

e) Rechtsfolge: Vermutung eines Mangels bei Gefahrübergang .....	145
III. Sonderbestimmungen für Garantien .....	146
1. Anforderungen an Garantien .....	146
2. Rechtsfolgen eines Verstoßes .....	147
<b>7. Abschnitt: Kauf von Rechten und sonstigen Gegenständen, § 453 .....</b>	<b>147</b>
A. Rechte und sonstige Gegenstände als Kaufgegenstände .....	148
I. Rechte als Kaufgegenstand .....	148
II. Sonstige Gegenstände .....	148
B. Besonderheiten beim Unternehmenskauf .....	148
I. Kaufgegenstand .....	149
II. Gewährleistung .....	149
1. Vertragliche Gewährleistung .....	149
2. Gesetzliche Gewährleistung .....	150
a) Unternehmensverkauf als Sach- und Rechtsgesamtheit .....	150
b) Anteilskauf .....	151
<b>8. Abschnitt: Besondere Arten des Kaufs und Tauschvertrag .....</b>	<b>152</b>
A. Eigentumsvorbehaltskauf, § 449 .....	152
I. Bewegliche Sachen .....	152
II. Vereinbarung .....	152
III. Rücktritt vom Eigentumsvorbehaltskauf .....	152
Fall 9: Armer Anwalt .....	153
B. Kauf auf Probe, § 454 .....	154
C. Wiederkauf, §§ 456 ff. ....	154
D. Vorkaufsrecht, § 463 .....	155
E. Tauschvertrag, § 480 .....	156
<b>2. Teil: Werkvertragsrecht .....</b>	<b>157</b>
<b>1. Abschnitt: Werkvertrag gemäß § 631 .....</b>	<b>157</b>
A. Zustandekommen .....	157
I. Inhalt der Einigung .....	157
1. Werk als Leistungsgegenstand .....	157
2. Abgrenzung zu anderen Vertragstypen .....	158
3. Werklohn .....	159
II. Wirksamkeit der Einigung .....	160
1. Formverstoß .....	160
2. Verstoß gegen ein Verbotsgesetz .....	160
a) Verstoß gegen § 1 Abs. 1 S. 1 HandwO .....	161
b) Verstoß gegen § 1 Abs. 2 SchwarzArbG .....	161
Fall 10: Teure Terrasse .....	161
B. Durchsetzbarkeit .....	164
C. Rechte und Pflichten aus dem Werkvertrag .....	164
I. Rechte und Pflichten des Bestellers .....	164
1. Vergütungspflicht des Bestellers .....	164
a) Vereinbarte Vergütung .....	164
b) Taxmäßige oder übliche Vergütung .....	165
c) Vergütung von Vorarbeiten .....	165
d) Abschlagszahlungen .....	167

2. Abnahmepflicht des Bestellers gemäß § 640	168
a) Abnahme, § 640 Abs. 1 S. 1	168
b) Abnahmefiktion, § 640 Abs. 2	168
c) Vollendung, § 646	170
d) Rechtsfolgen der Abnahme	170
3. Nebenpflichten und Obliegenheiten	171
a) Neben- und Sorgfaltspflichten	171
b) Mitwirkung des Bestellers gemäß § 642	171
4. Besondere Kündigungsrechte des Bestellers	172
a) Kündigungsrecht des Bestellers gemäß § 648	172
b) Kündigungsrecht des Bestellers gemäß § 649	172
II. Rechte und Pflichten des Unternehmers	173
1. Vorleistungspflicht des Unternehmers und dingliche Sicherung	173
a) Werkunternehmerpfandrecht	174
Fall 11: Leidlicher Lamborghini	174
b) Weitere Sicherungsrechte	178
2. Rechte des Unternehmers, wenn Besteller Mitwirkung unterlässt	178
a) Kündigung gemäß § 643	178
b) Folgen des Nichtnachholens der Mitwirkungshandlung	179
III. Kündigung aus wichtigem Grund, § 648 a	179
<b>2. Abschnitt: Rechte des Bestellers bei Mangel des Werkes</b>	181
A. Begriff des Mangels	182
I. Sachmangel	182
II. Rechtsmangel	182
III. Maßgeblicher Zeitpunkt	182
B. Rechte des Bestellers	183
I. Nacherfüllungsanspruch, §§ 634 Nr. 1, 635	183
1. Voraussetzungen	184
2. Ausschluss gemäß § 635	184
3. Rechtsfolgen	185
a) Wahlrecht des Unternehmers	185
b) Leistungsort	185
c) Kosten der Nacherfüllung	185
d) Leistungsverweigerungsrecht des Bestellers	185
e) Rechtsfolgen bei Neuherstellung	185
II. Selbstvornahmerecht und Aufwendungsersatz, §§ 634 Nr. 2, 637	186
1. Voraussetzungen	186
a) Angemessene Fristsetzung	186
b) Entbehrlichkeit der Fristsetzung	186
c) Kein Ausschluss des Aufwendungsersatzanspruchs	187
2. Vorschuss gemäß § 637 Abs. 3	187
III. Rücktritt oder Minderung, §§ 634 Nr. 3, 636, 638	188
IV. Schadens- oder Aufwendungsersatz, § 634 Nr. 4	188
Fall 12: Maroder Marmorboden	190
C. Ausschluss der Gewährleistung	193
D. Verjährung der Mängelansprüche	195
I. Verjährungsfristen	195
1. Verjährung in zwei Jahren	195

2. Verjährung in fünf Jahren .....	195
3. Besonderheiten bei Arglist .....	196
II. Verjährungsbeginn .....	196
III. Verlängerung der Verjährungsfrist .....	196
<b>3. Abschnitt: Verhältnis des § 634 zu den übrigen Vorschriften .....</b>	<b>197</b>
A. Verhältnis zu den Anfechtungsregeln .....	197
B. Verhältnis zum allgemeinen Leistungsstörungenrecht .....	198
C. Verhältnis zu den §§ 823 ff. ....	198
Fall 13: Trügerische Tankanzeige .....	199
■ Zusammenfassende Übersicht: Rechte des Bestellers bei einem Mangel des Werkes .....	202
<b>4. Abschnitt: Gefahrtragung .....</b>	<b>204</b>
A. Leistungsgefahr .....	204
B. Gegenleistungsgefahr .....	204
I. Übergang der Vergütungsgefahr nach § 644 .....	204
II. Teilvergütungspflicht gemäß § 645 .....	204
1. Unmittelbare Anwendung des § 645 .....	204
2. Analoge Anwendung des § 645 Abs. 1 .....	205
Fall 14: Brennende Bauhausvilla .....	205
■ Zusammenfassende Übersicht: Werkvertrag .....	208
<b>5. Abschnitt: Besondere Werkverträge .....</b>	<b>209</b>
A. Bauvertrag, § 650 a ff. ....	209
I. Gegenstand des Bauvertrags gemäß § 650 a .....	209
II. Vertragsänderung und Anordnungsrecht des Bestellers .....	210
1. Einvernehmliche Vertragsanpassung .....	210
2. Anordnungsrecht des Bestellers .....	211
3. Vergütungsanpassung bei Anordnungen nach § 650 b Abs. 2 .....	212
III. Schlussrechnung als Fälligkeitvoraussetzung .....	212
IV. Schriftform der Kündigung .....	213
V. Weitere Regelungen zum Bauvertrag .....	213
B. Verbraucherbauvertrag, § 650 i ff. ....	214
I. Gegenstand des Verbraucherbauvertrags .....	215
II. Schutzinstrumente beim Verbraucherbauvertrag .....	216
1. Vorvertragliche Informationspflichten durch Baubeschreibung .....	216
2. Widerrufsrecht, § 650 I .....	217
3. Unabdingbarkeit und Umgehungsverbot, § 650 o .....	218
C. Architektenvertrag und Ingenieurvertrag, §§ 650 p ff. ....	218
D. Bauträgervertrag, §§ 650 u f. ....	221
<b>3. Teil: Werklieferungsvertrag .....</b>	<b>222</b>
A. Nicht vertretbare Sachen .....	223
B. Abgrenzungsprobleme .....	223
Fall 15: Hippe Hütte .....	224
Fall 16: Maßgeschneiderte Mode .....	224
<b>Stichwortverzeichnis .....</b>	<b>227</b>