

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|-----------|
| Vorwort | V |
| Abkürzungsverzeichnis | XV |
| | |
| I. Problemaufriss | 1 |
| A. Hintergrund: Regeln der Mangelzurechnung | 1 |
| 1. Vom Übergeber zu tragende Mängel | 1 |
| 2. Vom Übernehmer zu tragende Mängel | 3 |
| B. Problemfälle | 4 |
| | |
| II. Meinungsstand | 7 |
| A. Krejcis Vorschlag de lege ferenda | 7 |
| B. Reischauer: Kostenbeteiligung bei Verbesserung | 8 |
| C. Die Stellungnahmen P. Bydlinskis | 9 |
| 1. Zur Mangelvergrößerung durch sorglosen Übernehmer | 9 |
| 2. Präzisierung des Ansatzes und Ausdehnung auf Aus- und Einbaukosten | 10 |
| D. Meinungsstand zum deutschen Recht | 11 |
| 1. Kurzüberblick über ausdrückliche Bestimmungen | 11 |
| 2. Mangelmitverursachung durch Übernehmer | 13 |
| a. Herrschende Ansicht: Rechtsfortbildung nach Prinzip von Treu und Glauben | 13 |
| b. »Direkte« Übertragung der Mitverschuldensregel | 15 |
| c. Anderer Ansatz: Volle Gewährleistung mit »gegenläufigen« Schadenersatzpflichten ... | 16 |
| | |
| III. Europarechtliche Vorgaben | 19 |
| A. Grundlagen | 19 |
| 1. Zu behandelnde Fragen | 19 |
| 2. Hintergrund, Zweck und Anwendungsbereich der RL | 20 |

| | | |
|----|---|----|
| 3. | Umsetzung im nationalen Recht | 22 |
| 4. | Notwendigkeit der richtlinienkonformen Auslegung | 23 |
| | a. Zur richtlinienkonformen Auslegung allgemein | 23 |
| | b. Sonderproblem »überschießende Umsetzung« | 24 |
| 5. | Zentrale RL-Bestimmungen | 25 |
| 6. | Weber/Putz-Entscheidung | 26 |
| B. | Meinungsstand | 27 |
| 1. | Zufällig eintretende Mängel | 27 |
| | a. Im Annahmeverzug eintretende Mängel | 27 |
| | b. Sonderfall: Nach Gefahrenübergang eintretende Verschlimmerungen bei Wandlung | 28 |
| 2. | Allein vom Käufer verursachte Mängel | 29 |
| 3. | Mangelmitverursachung durch Übernehmer | 30 |
| 4. | Sonderfall: Sorgloser Einbau einer mangelhaften Sache | 32 |
| | a. »Entweder-oder-Lösungen« | 32 |
| | b. Aufteilung der Aus- und Einbaukosten bei Mitverschulden | 34 |
| | c. Andere Positionen | 34 |
| C. | Eigene Stellungnahme | 35 |
| 1. | Zufällig eintretende Mängel | 35 |
| | a. Im Annahmeverzug verursachte Mängel | 35 |
| | b. Sonderfall: Nach Gefahrenübergang eintretende Verschlimmerungen bei Wandlung | 36 |
| 2. | Allein vom Käufer verursachte Mängel | 37 |
| 3. | Mangelmitverursachung durch Käufer | 41 |
| | a. Ausgangspunkt: Anschein widersprüchlicher Rechtsfolgen | 41 |
| | b. Wortlaut: »Volle« Haftung des Verkäufers? | 42 |
| | c. Teleologische Erwägungen | 42 |
| | d. Teleologisch-systematische Interpretation | 43 |
| | e. Erwägungen in Hinblick auf 80 UN-K | 44 |
| | f. »Volle« Gewährleistung mit »gegenläufigen« Schadenersatzansprüchen? | 47 |
| 4. | Lückenfeststellung und -füllung | 49 |
| | a. Lückenfüllung durch Mitverschuldensprinzip | 50 |

| | | |
|------------|---|-----------|
| b. | Lückenfüllung durch »Entweder-Oder-System«? | 54 |
| c. | Schlussfolgerungen | 58 |
| IV. | Auslegung der §§ 922 ff ABGB mittels nationaler Auslegungsmethoden | 61 |
| A. | Ausgangspunkt | 61 |
| B. | Der Wortlaut | 61 |
| C. | Teleologische Aspekte | 61 |
| D. | Teleologisch-systematische Auslegung | 62 |
| 1. | Vergleich mit zwei getrennten Mängeln | 62 |
| 2. | Vergleich mit Pauschalreiseverträgen | 63 |
| 3. | Vergleich mit der Mängelrüge gem § 377 UGB | 64 |
| 4. | Vergleich mit beidseitiger nachträglicher Teilunmöglichkeit | 65 |
| a. | Die vollständige beidseitige Unmöglichkeit | 65 |
| b. | Die beidseitige Teilunmöglichkeit | 67 |
| c. | Wertungsgleichheit mit dem vorliegenden Tatbestand | 68 |
| 5. | Vergleich mit Werkvertragsrecht | 70 |
| a. | »Geteilte Gewährleistung« beim Werkvertrag .. | 70 |
| b. | Kritik von Karollus an der geteilten Gewährleistung | 71 |
| c. | Kritik Wilhelms an der geteilten Gewährleistung | 71 |
| d. | Judikatur | 72 |
| e. | Wertungsgleichheit mit dem vorliegenden Tatbestand | 72 |
| 6. | Vergleich mit Montagemängeln | 75 |
| 7. | Vergleich mit Bestandvertragsrecht | 76 |
| a. | Analoge Anwendung des § 1304 ABGB im bestandvertraglichen Gewährleistungsrecht | 76 |
| b. | Wertungsgleichheit mit dem vorliegenden Tatbestand | 78 |
| 8. | Resümee der teleologisch-systematischen Interpretation | 78 |
| E. | Ergebnis der »einfachen« Interpretation | 79 |
| F. | Lückenfüllung durch »Entweder-Oder-Lösung«? | 80 |
| G. | Lückenfüllung durch § 1304 ABGB | 81 |

| | | |
|------------|--|------------|
| 1. | Dogmatischer Hintergrund des § 1304 ABGB | 81 |
| a. | Kurzüberblick über grundlegende Prinzipien hinter § 1304 ABGB | 81 |
| b. | Selbstschädigung als rechtswidriges Verhalten? | 83 |
| 2. | Wertungsgleichheit mit dem vorliegenden Tatbestand | 85 |
| a. | Gleiches Kausalitätsproblem | 85 |
| b. | Wunsch des Gesetzgebers nach Wertungsgleichklang | 87 |
| 3. | Fazit: Analogie zu § 1304 ABGB | 90 |
| V. | Die Abwägung gem § 1304 ABGB analog im Gewährleistungsrecht | 93 |
| A. | Bestimmung der Sorglosigkeit iSd § 1304 ABGB | 93 |
| 1. | Schadenersatzrecht | 93 |
| 2. | Gewährleistungsrecht | 94 |
| B. | Unterlassen als sorgloses Verhalten | 95 |
| 1. | Schadenersatzrecht | 95 |
| 2. | Gewährleistungsrecht | 97 |
| C. | Vertraglich modifizierter Sorgfaltsmäßigstab | 99 |
| 1. | Schadenersatzrecht | 99 |
| 2. | Gewährleistungsrecht | 100 |
| D. | Abwägung gem § 1304 ABGB analog bei sorgfältigem Übergeber | 102 |
| E. | Sonderbehandlung bei unterlassener Schadensminderung? | 104 |
| 1. | Schadenersatzrecht | 104 |
| 2. | Gewährleistungsrecht | 105 |
| F. | Zurechnung Dritter zum Übernehmer | 106 |
| 1. | Meinungsstand | 106 |
| a. | Differenzierungsthese | 107 |
| b. | Gleichbehandlungsthese | 107 |
| 2. | Problemfälle | 109 |
| VI. | Die primären Gewährleistungsbehelfe | 111 |
| A. | Verbesserung | 111 |
| 1. | Ausgangspunkt: Zwei trennbare Mängel | 111 |

| | | |
|-------|---|-----|
| 2. | Kernproblem: Mängelmitverursachung durch Übernehmer | 113 |
| 3. | Höhe der Kostenbeteiligung | 115 |
| a. | Berechnung nach dem hypothetischen Parteiwillen | 115 |
| b. | Nicht zu ersetzende Aufwendungen | 117 |
| 4. | Aus- und Einbaukosten | 117 |
| 5. | Verhältnis des Kostenbeteiligungsanspruchs zu »Vorteilsausgleich bei Verbesserung« | 119 |
| 6. | Prozessuale Aspekte | 121 |
| a. | Klage des Übernehmers auf Nacherfüllung | 121 |
| b. | Klage des Übergebers auf Entgelt | 122 |
| B. | Austausch | 123 |
| 1. | Ausgangspunkt: Zwei trennbare Mängel | 123 |
| 2. | Kernproblem: Mängelmitverursachung durch Übernehmer | 125 |
| VII. | Die Wahlrechte zwischen den Gewährleistungsbehelfen | 127 |
| A. | Wahlrecht zwischen den primären Behelfen | 127 |
| B. | »Umstieg« auf die sekundären Behelfe | 127 |
| 1. | Wahlrecht zwischen primärer und sekundärer Ebene | 127 |
| 2. | Ausschluss beider primären Behelfe | 129 |
| a. | Bei Unmöglichkeit | 129 |
| b. | Bei Unverhältnismäßigkeit für den Übergeber | 130 |
| C. | Wahlrecht zwischen Preisminderung und Wandlung .. | 131 |
| 1. | Gewährleistungsrecht | 131 |
| 2. | Vor Übergabe: Wahlrecht zwischen Teilrücktritt und Gesamtrücktritt | 132 |
| VIII. | Die Preisminderung | 135 |
| A. | Ausgangspunkt: Zwei trennbare Mängel | 135 |
| B. | Kernproblem: Mängelmitverursachung durch Übernehmer | 135 |
| 1. | Problemaufriss und Meinungsstand | 135 |
| 2. | Übergeber für Scheitern der Nacherfüllung verantwortlich | 137 |

| | |
|---|------------|
| 3. Übernehmer für Scheitern der Nacherfüllung verantwortlich | 138 |
| 4. Lösungsvorschlag | 140 |
| 5. Abschließende Bemerkungen zur vorgeschlagenen Methode | 142 |
| C. Schadenersatz für Geschäftsgewinn | 143 |
| IX. Die Wandlung | 145 |
| A. Ausgangspunkt: Zwei trennbare Mängel | 145 |
| 1. Meinungsstand | 145 |
| a. Schuldhafte Beschädigungen durch den Übernehmer | 145 |
| b. Zufällige Beschädigungen | 146 |
| (i.) Bereichungsrechtliche Lösungen | 147 |
| (ii.) Die Lösung Rabls: Teilwandlung | 149 |
| (iii.) Gegenüberstellung der Ansätze | 150 |
| 2. Eigene Stellungnahme | 151 |
| a. Zufällige Beschädigungen | 151 |
| b. Schuldhafte Beschädigungen | 153 |
| B. Kernproblem: Mängelmitverursachung durch Übernehmer | 154 |
| 1. Problemaufriss und Meinungsstand | 154 |
| 2. Lösungsvorschlag | 155 |
| 3. Abschließende Bemerkungen zur vorgeschlagenen Methode | 157 |
| C. Ersatz für Geschäftsgewinn bei Käufergewinngeschäften | 158 |
| X. Dauerschuldverhältnisse | 159 |
| A. Heranziehung des § 1304 ABGB bei Bestandverträgen | 159 |
| 1. Kurzüberblick bestandvertragliches Gewährleistungsrecht | 159 |
| a. Grundsätzliches zur Mängelzurechnung | 159 |
| b. Mängelbeseitigungsansprüche | 162 |
| c. Bestandzinsminderung | 163 |
| d. Außerordentliche Kündigung | 163 |
| 2. Mängelmitverursachung durch Bestandnehmer ... | 164 |
| a. Mängelbeseitigungsansprüche | 164 |

| | | |
|-----------------------------------|---|------------|
| b. | Bestandzinsminderung | 165 |
| c. | Rücktrittsrecht | 167 |
| B. | Sonderfall Reiseveranstaltungsvertrag | 167 |
| 1. | Allgemeiner gesetzlicher Hintergrund | 167 |
| 2. | Rügeobliegenheit gem § 31e Abs 2 KSchG | 169 |
| a. | Inhalt des § 31e Abs 2 KSchG | 169 |
| b. | Gesetzliche Materialien | 170 |
| 3. | Rechtsvergleich mit § 651d Abs 2 BGB | 171 |
| a. | Inhalt des § 651d Abs 2 BGB | 171 |
| b. | Vergleich mit geltender Rechtslage in Österreich und mit Analogie zu § 1304 ABGB | 173 |
| 4. | Rechtspolitische Würdigung des § 31e Abs 2 KSchG | 174 |
| a. | Allgemeine Kritik | 174 |
| b. | Mayrhofer: konkludenter Verzicht und das Prinzip von Treu und Glauben | 175 |
| c. | Apathy: Vorschlag einer Derogation | 175 |
| d. | Befürwortende Stellungnahmen zu § 31e Abs 2 KSchG | 176 |
| e. | Eigene Stellungnahme | 177 |
| XI. | Exkurs: Verhältnis zum Irrtumsrecht | 181 |
| XII. | Zusammenfassung der wichtigsten Ergebnisse | 185 |
| A. | Europarechtliche Vorgaben | 185 |
| B. | Die Preisminderung | 188 |
| C. | Die Wandlung | 189 |
| Literaturverzeichnis | | 193 |
| Stichwortverzeichnis | | 225 |