

Inhaltsübersicht

| | |
|--|-----------|
| Vorwort | VII |
| Inhaltsverzeichnis | XI |
| Einleitung | 1 |
| Erstes Kapitel: Die Diskussion der Pflichtverletzung im Leistungsstörungenrecht | 9 |
| § 1 Die Pflichtverletzung nach den Materialien der Schuldrechtsmodernisierung | 9 |
| § 2 Die Pflichtverletzung in der Literatur | 30 |
| Zweites Kapitel: Das Haftungsprinzip als Grundlage einer Lehre von der Pflichtverletzung im Leistungsstörungenrecht . . | 119 |
| § 3 Vorüberlegungen | 119 |
| § 4 Die Haftungsprinzipien bei § 280 I S. 1 BGB | 126 |
| § 5 Der Diskurs über die Lehren vom Erfolgs- und Verhaltensunrecht als Folge der verhaltensbezogenen Regelhaftung | 170 |
| § 6 Verschuldensprinzip und Verhaltensprogramme | 200 |
| Drittes Kapitel: Das Verhaltenselement als Merkmal der verschuldensabhängigen Pflichtverletzung | 219 |
| § 7 Einführung | 219 |
| § 8 Trennungs- und Beziehungsverhältnis von Pflichtverletzung und Verschulden | 221 |

| | |
|--|------------|
| Viertes Kapitel: Merkmale der Pflichtverletzung | 337 |
| § 9 Einleitung | 337 |
| § 10 Verhaltenselement als Grundelement der Pflichtverletzung | 337 |
| § 11 Verletzungselement als erstes Komplementärelement | 438 |
| § 12 Das Zurechnungsmerkmal als zweites Komplementärelement | 491 |
| § 13 Das Fehlen von Rechtfertigungsgründen als Merkmal der Pflichtverletzung? | 508 |
| § 14 Die allgemeine Formel der Pflichtverletzung | 509 |
| Fünftes Kapitel: Pflichtverletzungsrelevante Konkretisierungen | 511 |
| § 15 Tatbestandliche Anknüpfungen an Pflichtverletzung und Leistungsstörung | 511 |
| § 16 Zum System der §§ 280 ff. BGB | 522 |
| Ergebnisse der Untersuchung | 595 |
| Schrifttum | 617 |
| Sachregister | 639 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|-----------|
| Vorwort | VII |
| Inhaltsübersicht | IX |
| Einleitung | 1 |
| Erstes Kapitel: Die Diskussion der Pflichtverletzung im Leistungsstörungenrecht | 9 |
| § 1 Die Pflichtverletzung nach den Materialien der Schuldrechtsmodernisierung | 9 |
| I. Pflichtverletzung als Grundtatbestand im Leistungsstörungenrecht | 9 |
| II. Pflichtverletzung bei den Schadensersatztatbeständen | 10 |
| 1. Pflichtverletzung nach § 280 I S. 1 BGB | 10 |
| a) Terminologie der Pflichtverletzung | 10 |
| b) Das inhaltliche Verständnis der Pflichtverletzung als verhaltensunabhängiger Ist-Soll Vergleich | 12 |
| c) Ausnahme: Verhaltensprüfung bei § 241 II BGB | 14 |
| d) Differenzierung von Pflichtverletzung und Vertretenmüssen | 15 |
| 2. Pflichtverletzungsrechtliches Verhältnis von § 280 I S. 1 BGB zu §§ 280 II ff. BGB | 15 |
| 3. Pflichtverletzung beim Schadensersatz wegen anfänglicher Unmöglichkeit gemäß § 311a II S. 1 BGB | 20 |
| 4. Pflichtverletzung beim Schadensersatz im Kauf- und Werkvertragsrecht | 21 |
| III. Pflichtverletzung außerhalb von Schadensersatztatbeständen . . . | 23 |
| 1. Erfüllung und Nacherfüllung | 23 |
| 2. Rücktritt | 25 |
| 3. Aufwendungsersatz, Minderung, Selbstvornahme | 27 |
| IV. Zusammenfassung § 1 | 28 |

| | |
|--|----|
| § 2 Die Pflichtverletzung in der Literatur | 30 |
| I. Einführung | 30 |
| II. Terminologie der Pflichtverletzung | 31 |
| III. Tatbestandliche Abstraktion durch die Pflichtverletzung | 32 |
| 1. Norminterne Abstraktion | 33 |
| 2. Normexterne Abstraktion | 38 |
| IV. Die Konzeptionen zur Pflichtverletzung bei § 280 I S. 1 BGB | 41 |
| 1. Erfolgsorientierte Pflichtverletzungskonzeption | 42 |
| 2. Verhaltensorientierte Pflichtverletzungskonzeption | 45 |
| 3. Zur Einteilung in erfolgs- und verhaltensorientierte Pflichtverletzungskonzeptionen | 47 |
| 4. Konzepte der Kombination von verhaltens- und erfolgsbestimmter Pflichtverletzung | 48 |
| V. Die Pflichtverletzung in der Systematik der §§ 280 ff. BGB | 54 |
| 1. Allgemeines Verhältnis des § 280 I S. 1 BGB zu den §§ 280 II ff. BGB | 54 |
| a) Tatbestandliches Einheitsverständnis | 54 |
| b) Tatbestandliche Typisierung der Pflichtverletzung | 56 |
| aa) Nach den Typen von Leistungsstörungen | 56 |
| bb) Differenzierung von Leistungspflichten und Pflichten im Sinne des § 241 II BGB | 59 |
| cc) Differenzierung von Nichterfüllung und Schlechterfüllung | 59 |
| dd) Differenzierung von erfolgs- und verhaltensbezogenen Pflichten | 59 |
| 2. Besonderes Verhältnis des § 280 I S. 1 BGB zu den §§ 280 II ff. BGB | 60 |
| a) Pflichtverletzung bei nachträglicher Unmöglichkeit gemäß §§ 280 I S. 1, III, 283 BGB | 60 |
| b) Pflichtverletzung bei Verzögerung der Leistung gemäß §§ 280 I S. 1, II, 286 BGB und §§ 280 I S. 1, III, 281 I S. 1 1. Var. BGB | 62 |
| aa) Pflichtverletzung gemäß §§ 280 I S. 1, II, 286 BGB | 63 |
| (1) Nichtleistung trotz Möglichkeit, Fälligkeit und sonstiger Durchsetzbarkeit | 63 |
| (a) Maßgeblicher Bezugspunkt der Prüfung des Vertretenmüssens | 64 |
| (aa) Zeitpunkt ursprünglicher Fälligkeit und Durchsetzbarkeit | 64 |
| (bb) Zeitpunkt des Mahnungszugangs | 64 |
| (b) Mahnungsverzicht | 65 |
| (2) Nichtleistung im Zeitpunkt des Mahnungszugangs | 65 |
| (3) Nichtleistung bei ursprünglicher Fälligkeit und | |

| | |
|--|----|
| bei Mahnungszugang als zwei relevante Pflichtverletzungen? | 66 |
| bb) Pflichtverletzung bei §§ 280 I S. 1, III, 281 I S. 1 1. Var. BGB | 67 |
| (1) Nichtleistung trotz Möglichkeit, Fälligkeit und sonstiger Durchsetzbarkeit | 67 |
| (a) Vertretenmüssen: Zeitpunkt ursprünglicher Fälligkeit | 67 |
| (b) Vertretenmüssen: Ablauf der Frist zur Nachleistung | 67 |
| (c) § 287 S. 2 BGB: Zugang der Fristsetzung | 69 |
| (2) Nichtleistung trotz Nachfristablauf | 70 |
| (3) Verzug als Pflichtverletzung gemäß §§ 280 I S. 1, III, 281 I S. 1 1. Var. BGB? | 70 |
| (4) Ursprüngliche Nichtleistung und Versäumen der gesetzten Frist zur Nachleistung als zwei relevante Pflichtverletzungen? | 73 |
| cc) Modifikationen der Pflichtverletzungen bei den Leistungsverzögerungen bei Entbehrlichkeit der Mahnung oder Fristsetzung | 73 |
| dd) Zu den unterschiedlichen zeitlichen Bezugspunkten der Prüfung des Vertretenmüssens bei den Leistungsverzögerungen | 74 |
| c) Pflichtverletzung bei der „Schlechtleistung“ | 75 |
| aa) Einführung | 75 |
| bb) Inhaltlicher Ausgangspunkt | 77 |
| cc) Pflichtverletzung bei §§ 280 I S. 1, III, 281 I S. 1 2. Var. BGB | 79 |
| (1) Qualitative Abweichung als Pflichtverletzung im Sinne der §§ 280 I S. 1, III, 281 I S. 1 2. Var. BGB | 79 |
| (a) Leistungserfolgsabweichung | 80 |
| (b) Leistungsverhaltensabweichung | 81 |
| (2) Zwischenergebnis | 82 |
| (3) Qualitative Abweichung und/oder Verletzung einer weiteren Pflicht im Sinne des § 241 II BGB als Pflichtverletzung im Sinne der §§ 280 I S. 1, III, 281 I S. 1 2. Var. BGB | 83 |
| (4) Verzögerung der Leistung oder der Nacherfüllung als Pflichtverletzung im Sinne der §§ 280 I S. 1, III, 281 I S. 1 2. Var. BGB | 84 |
| (5) „Schlechtleistung“ und Verstreichenlassen der gesetzten Frist zur Leistung oder zur Nacherfüllung als zwei relevante Pflichtverletzungen? | 85 |
| (a) Ursprüngliche „Schlechtleistung“ | 86 |

| | |
|--|-----|
| (b) Unterlassung der Leistung innerhalb der zur Leistung oder Nacherfüllung gesetzten Frist . . . | 87 |
| (c) Kumulative Haftung | 88 |
| (d) Alternative Haftung | 89 |
| (e) Die „Handlungseinheit“ | 89 |
| (6) Pflichtverletzung bei Entbehrlichkeit der Fristsetzung | 90 |
| dd) „Schlechtleistung“ außerhalb der §§ 280 I S. 1, III, 281 I S. 1 2. Var. BGB | 91 |
| (1) „Schlechtleistung“ bei §§ 280 I S. 1, III, 283 S. 1 BGB | 91 |
| (a) Ausgangspunkt | 91 |
| (b) „Doppelte Pflichtverletzung“ im Kauf- und Werkvertragsrecht unter Einbeziehung des Nacherfüllungsanspruchs | 93 |
| (2) Die „verzögerte mangelfreie Leistung“ als Pflichtverletzungstyp? | 94 |
| (a) „Schlechtleistung“ versus Verzögerung, insbesondere beim Ersatz sogenannter Betriebsausfallschäden | 94 |
| (b) Verzögerung der Nacherfüllung | 98 |
| (3) „Schlechtleistung“ beim Ersatz von Schäden an sonstigen Rechten, Rechtsgütern und Interessen . . . | 98 |
| ee) Abgrenzung des § 280 I S. 1 BGB von §§ 280 I S. 1, III, 281 I S. 1 2. Var. BGB nach dem Inhalt der Leistungspflicht | 100 |
| ff) Konzeptionen zur „Schlechtleistung“ im Überblick . . | 101 |
| d) Pflichtverletzung bei §§ 280 I S. 1, 241 II BGB und §§ 280 I S. 1, 282 BGB | 103 |
| VI. Pflichtverletzung bei der anfänglichen Unmöglichkeit gemäß § 311a II BGB | 105 |
| VII. Sonstige Pflichtverletzungstatbestände: Nacherfüllung, Rücktritt, Aufwendungsersatz, Herausgabe des Ersatzes gemäß § 285 I BGB, Minderung, Selbstvornahme | 108 |
| VIII. Zusammenfassung § 2 | 111 |
| Zweites Kapitel: Das Haftungsprinzip als Grundlage einer Lehre von der Pflichtverletzung im Leistungsstörungenrecht . . | |
| § 3 Vorüberlegungen | 119 |
| I. Leistungsstörungenrechtlicher Kontext | 119 |
| 1. Das „Leistungsstörungenrecht“ | 119 |
| 2. Das Schuldverhältnis als Merkmal zur Abgrenzung leistungsstörungenrechtlicher und nichtleistungsstörungenrechtlicher Rechtsfolgen | 122 |

| | | |
|------|---|-----|
| II. | Die Pflicht als Inhaltsmerkmal einer Pflichtverletzung? | 123 |
| III. | Einordnung der Pflichtverletzung in die Regelungssystematik des Leistungsstörungenrechts | 124 |
| | 1. Die Regelung der Pflichtverletzung in § 280 I S. 1 BGB als Ausgangspunkt | 124 |
| | 2. Das Vertretenmüssen gemäß § 280 I S. 2 BGB | 125 |
| | § 4 Die Haftungsprinzipien bei § 280 I S. 1 BGB | 126 |
| I. | Verschuldensprinzip | 126 |
| | 1. Bestätigung im Entwurf | 126 |
| | 2. Das Verschuldensprinzip als gemeinsames Haftungsprinzip leistungsstörungenrechtlicher und deliktsrechtlicher Schadensersatzhaftung | 126 |
| | 3. Grundgehalt des Verschuldensprinzips | 129 |
| II. | Garantieprinzip | 135 |
| | 1. Grundstruktur, gezeigt am Modell des CISG | 135 |
| | 2. Die non-performance der Unidroit Principles und der PECL | 139 |
| III. | Verschuldens- versus Garantieprinzip im deutschen Bürgerlichen Recht | 140 |
| | 1. Über die „Qual der Wahl“ des Haftungsprinzips | 140 |
| | 2. Das Verschuldensprinzip als Regelprinzip des Pflichtverletzungstatbestandes | 142 |
| | a) Verschuldensprinzip – Ein historischer Irrtum? | 143 |
| | b) Rechtsmethodische Ableitung der Regelgeltung des Verschuldensprinzips | 144 |
| | aa) Zur objektiven Vertragshaftung | 146 |
| | bb) Zur Einheit der Obligation | 148 |
| | cc) Differenzierte Beweislastverteilung | 151 |
| | dd) Auslegung | 152 |
| | ee) Ergänzende Vertragsauslegung | 155 |
| | ff) Zur Geltung des Garantieprinzips als Ausnahme | 157 |
| | gg) Gibt es ein Garantieprinzip als „Garantieprinzip bei Entlastung für fehlendes Verschulden“? | 159 |
| | hh) Verschulden und Garantie: Ein gesetzlicher Dualismus schadensersatzrechtlicher und nichtsadensersatzrechtlicher Gläubigerrechte | 164 |
| IV. | Die Übernahme der Nichterfüllung aus dem System der Garantiefhaftung durch die Verfasser der Schuldrechtsmodernisierung: ein Kunstfehler | 166 |
| V. | Die „ausufernde Auslegung“ der Vertragsabrede in der Verschuldenshaftung zur Aufrechterhaltung der Erfolgsabweichung als Element des Garantieprinzips | 168 |

| | |
|---|-----|
| § 5 Der Diskurs über die Lehren vom Erfolgs- und Verhaltensunrecht als Folge der verhaltensbezogenen Regelhaftung | 170 |
| I. Die Termini „Tatbestand“ und „Gesamttatbestand“ | 171 |
| II. Das Grundmodell der Bewertung eines Verhaltens durch den dreistufigen Prüfungsaufbau des deliktsrechtlichen Schadensersatzanspruchs | 171 |
| III. Verhalten als Gegenstand des Pflicht- und Rechtswidrigkeitsurteils | 174 |
| 1. Grundverständnis der Lehren vom Erfolgs- und Verhaltensunrecht am Beispiel des § 823 I BGB | 174 |
| a) Grundtechniken der Bewertung von Verhalten | 174 |
| b) Kombination der Rechtswidrigkeitslehren unter Berücksichtigung ihres Ursprungs in den Handlungslehren | 176 |
| 2. Leistungsstörungenrechtlicher Diskurs der Lehren vom Erfolgs- und Verhaltensunrecht | 180 |
| IV. Zuordnung der Pflichtverletzungskonzeptionen zu den Lehren vom Erfolgs- und Verhaltensunrecht | 183 |
| V. Rückbesinnung auf Grundlagen der Diskussion um die Rechtswidrigkeitslehren – Folgen für die Lehre von der Pflichtverletzung | 188 |
| 1. Aufteilung des Unrechts in Pflicht- und Rechtswidrigkeit | 188 |
| 2. Verhaltensbestimmung, Verhaltensbewertung und Imperativ – über die Zusammenhänge von Rechtsordnung, Rechtsnorm, Handlungs- und Rechtswidrigkeitslehren, Vorsatz- und Schuldtheorie | 190 |
| a) Handlungslehren | 191 |
| aa) Kausale Handlungslehre | 191 |
| bb) Finale Handlungslehre | 192 |
| cc) Sozial-normative Verhaltenslehre | 193 |
| b) Vorsatz und Schuldtheorie | 193 |
| c) Bestimmungs- versus Bewertungsnorm | 197 |
| § 6 Verschuldensprinzip und Verhaltensprogramme | 200 |
| I. Verhaltensprogramme als Voraussetzung der Verschuldensprüfung | 200 |
| II. Rechtlich gebotenes Verhalten in der Systematik von Recht und Pflicht im bestehenden Schuldverhältnis | 203 |
| 1. Verbindung von Recht und Pflicht | 203 |
| a) Leistungsebene | 203 |
| b) Nichtleistungsebene | 205 |
| c) Abstraktion Leistungs- und Nichtleistungsebene | 206 |
| d) Zur Perspektive des Rechts und der Pflicht im Gesetz | 207 |
| e) Bezug zum Verschuldensprinzip | 209 |
| 2. Rechte und Verhaltensprogramme | 209 |

| | |
|---|-----|
| a) Leistungs- und Nichtleistungsverhalten | 209 |
| b) Erfolgs- und Verhaltensbezogenheit der Rechte und Pflichten | 211 |
| c) Anspruch, Schuldverhältnis und weitere geschützte Rechte als Objekte einer Rechtsverletzung | 213 |
| d) Konkretisierungen des Verhaltensprogramms | 214 |
| aa) Ausgangspunkt: Erfüllungsverhalten und weitere Verhaltensprogramme | 214 |
| bb) Allgemeine Formel des „richtigen“ (Erfüllungs-)Verhaltens | 215 |

Drittes Kapitel: Das Verhaltenselement als Merkmal

| | |
|--|-----|
| der verschuldensabhängigen Pflichtverletzung | 219 |
|--|-----|

| | |
|--------------------------|-----|
| § 7 Einführung | 219 |
|--------------------------|-----|

| | |
|--|-----|
| § 8 Trennungs- und Beziehungsverhältnis von Pflichtverletzung und Verschulden | 221 |
|--|-----|

| | |
|--|-----|
| I. Zu den Termini „Trennung“ und „Beziehung“ | 221 |
|--|-----|

| | |
|---|-----|
| II. Verhaltensunabhängiger Erfolg als taugliche Grundlage einer Verschuldensprüfung? | 222 |
|---|-----|

| | |
|---|-----|
| 1. Wortlaut und systematische Stellung des § 276 II BGB, insbesondere in Abgrenzung zu § 241 BGB | 223 |
|---|-----|

| | |
|---|-----|
| 2. Bericht zur Verschuldenshaftung der XII. Kommission des Reichstages | 225 |
|---|-----|

| | |
|--|-----|
| 3. Über die angeblich verschuldbaren Umstände der Erfolgskonzeption | 226 |
|--|-----|

| | |
|--|-----|
| a) Verschiebung des Bezugspunktes der Verschuldensprüfung nach der Erfolgskonzeption auf „sonstige Umstände“ der Pflichtverletzung | 228 |
| b) Konsequenzen | 231 |

| | |
|---|-----|
| c) Verschuldensbezug im System der durch Verschuldenselemente abgemilderten Garantiehaftung nach U. Huber | 233 |
|---|-----|

| | |
|---------------------------|-----|
| d) Art. 36 CISG | 234 |
|---------------------------|-----|

| | |
|---|-----|
| e) Automatischer Schluss von der Nichterfüllung auf ein Verhaltenselement? | 237 |
|---|-----|

| | |
|--|-----|
| 4. Erfolgskonzeption im Kontext der Auslegung des Pflichtverletzungstatbestands | 240 |
|--|-----|

| | |
|--|-----|
| III. Die Pflichtverletzung als Teil verhaltensbezogenen Unrechts | 242 |
|--|-----|

| | |
|--|-----|
| 1. Normativer Bezug von Verschulden und verhaltensbezogenem Unrecht | 242 |
|--|-----|

| | |
|-------------------------------------|-----|
| a) Schuld bedingt Unrecht | 242 |
|-------------------------------------|-----|

| | |
|---|-----|
| aa) Kein Unrecht bei erlaubtem Verhalten? | 243 |
| bb) Zu den Termini „Rechtswidrigkeit“ und „Unrecht“ | 244 |
| (1) Rechtswidrigkeit als Mittel zur Kennzeichnung rechtlich missbilligter Zustände und rechtlich missbilligten Verhaltens | 245 |
| (2) Verhalten als wichtigster Inhalt einer verschuldbaren Rechtswidrigkeit | 250 |
| (3) Zur Unrechtmäßigkeit im Leistungsstörungenrecht in den Motiven des Bürgerlichen Gesetzbuchs | 250 |
| cc) Rechtfertigung im Leistungsstörungenrecht | 253 |
| (1) Erlaubnisgrund für pflichtwidriges Verhalten | 253 |
| (2) Rechtfertigung und verhaltensbezogene Rechtswidrigkeit | 256 |
| (3) Prüfung der Rechtfertigung nach der Erfolgskonzeption | 258 |
| (4) Rechtfertigung und Garantie | 260 |
| b) Zwischenergebnis | 262 |
| 2. Folgen für die Pflichtverletzungsdiskussion | 264 |
| a) Differenzierung von Nichterfüllung und sie verursachendem Verhalten | 264 |
| b) Leistungsstörung und Nichterfüllung: Zeitlich kongruente Begriffe? | 265 |
| c) Die Anknüpfung an die Leistungsstörung nur innerhalb der Reichweite des Garantieprinzips | 266 |
| d) Übernahme des Störungsbegriffs nach der erfolgsorientierten Pflichtverletzungskonzeption? | 269 |
| 3. Abgrenzung von Pflichtverletzung und Verschulden – Grundsätze | 270 |
| a) Einführung | 270 |
| b) Äußere und innere Seite der Feststellung „schuldhaften Verhaltens“ | 272 |
| c) Trennung von physischer und psychischer Verhaltensseite | 274 |
| aa) Physische Verhaltensseite | 276 |
| bb) Psychische Verhaltensseite | 277 |
| cc) Fahrlässigkeit (auch) als objektive Pflichtverletzung? | 282 |
| dd) Schluss auf die psychische Verhaltensseite mit Feststellung der physischen Verhaltensseite | 283 |
| ee) Ergebnis: Funktionaler Zusammenhang von Pflicht und Sorgfalt | 287 |
| 4. Pflichtverletzung im Kontext der Darlegungs- und Beweislastverteilung des § 280 I S. 2 BGB | 288 |

| | |
|---|-----|
| a) Grundlagen im Hinblick auf die sekundäre Darlegungs- und Beweislastverteilung | 290 |
| b) Darlegungs- und Beweislast bei § 280 I BGB als Verschuldenshaftung | 293 |
| aa) Darlegungs- und Beweislastverteilung folgen aus dem materiellen Recht | 293 |
| bb) Die Materialien zur Schuldrechtsmodernisierung und die frühere Lehre vom Gefahrenbereich | 296 |
| cc) Modifizierung von § 280 I S. 2 BGB durch richterliche Rechtsfortbildung? | 299 |
| dd) Darlegungs- und Beweislastverteilung für die verhaltensbezogene Pflichtverletzung | 305 |
| ee) Wertungswidersprüche zwischen erfolgs- und verhaltensbezogenen Pflichten | 311 |
| ff) Gefahrenbereichslehre versus sekundäre Darlegungs- und Beweislast | 325 |
| c) Darlegungs- und Beweislastverteilung als Umsetzung materieller Richtigkeit in prozessuale Wirklichkeit | 328 |
| d) Darlegungs-/Beweislast und Erfüllungsanspruch | 330 |
| e) Darlegungs-/Beweislast und Vertretenmüssen | 332 |
| 5. Zwischenergebnis | 335 |

Viertes Kapitel: Merkmale der Pflichtverletzung 337

§ 9 Einleitung 337

§ 10 Verhaltenselement als Grundelement der Pflichtverletzung 337

| | |
|---|-----|
| I. Abhängigkeit der Pflichtverletzung von dem Verhaltensprogramm der Pflicht | 337 |
| 1. Prinzip der zeitlichen Kohärenz | 338 |
| a) Erläuterung des Grundprinzips am Beispiel der nachträglichen tatsächlichen Unmöglichkeit gemäß § 275 I BGB | 338 |
| aa) Zeitliche Kohärenz von Pflicht und Pflichtverletzung | 338 |
| bb) Verständnis der Pflichtverletzung als Rechtsfiktion? | 340 |
| b) Der Gedanke von der Fortsetzung des Schuldverhältnisses auf Sekundärebene | 346 |
| c) Zwischenergebnis | 347 |
| d) Zur zeitlichen Kohärenz bei § 241 II BGB, der Schlechtleistung sowie der Verzögerung | 348 |
| e) § 275 II, III BGB | 348 |

| | | |
|-----|---|-----|
| 2. | Auswirkungen von pflichtrelevanter Verteidigung auf die Pflichtverletzung | 350 |
| a) | Konsequenzen der Erfolgskonzeption für das System der Leistungsverweigerungsrechte | 350 |
| b) | Kein pflichtwidriges Verhalten ab Wegfall des Verhaltensprogramms | 353 |
| c) | Ergebnis | 354 |
| 3. | Sozial relevantes Tun und Unterlassen als Grundvoraussetzung eines verhaltensbezogenen Bewertungsmodells der Pflichtverletzung | 355 |
| a) | Grundprinzip des sozialen Verhaltensbegriffs | 355 |
| b) | Zusammenhang von Pflicht und Verhalten | 357 |
| c) | Verhaltensprüfung als Gegenstand des Tatbestands der Pflichtverletzung? | 358 |
| d) | Verhaltenszurechnung im Sinne des § 278 BGB auf Sekundärebene versus Erfüllungs- und Nichterfüllungszurechnung im Sinne des § 267 BGB auf Primärebene | 361 |
| 4. | Keine Pflichtverletzung bei Einhaltung der Verhaltensprogramme | 364 |
| a) | Verhaltensfeststellung, Unrechtmäßigkeit und Verschulden: Ein unauflösbarer Konflikt in der praktischen Anwendung? | 364 |
| b) | Lösung: Vergleich des Schuldnerverhaltens mit dem Verhaltensprogramm der Pflicht | 365 |
| II. | Systematisierungen von Pflichtverletzungen anhand des Verhaltenselements | 370 |
| 1. | Vorgaben der Objektivität des Verhaltenselements für eine Typisierung von Pflichtverletzungen | 370 |
| a) | Zum Verhältnis von verhaltensbezogener Pflichtverletzung und verhaltensunabhängiger Leistungsstörung | 370 |
| b) | Die Leistungsverzögerung als besonderes Beispiel leistungsstörungsrechtlicher und pflichtverletzungsrechtlicher Typisierung | 372 |
| c) | Zwischenergebnis: Verschuldete Pflichtverletzung und zu vertretende Leistungsstörung | 373 |
| d) | Konsequenzen für die Typenlehre | 374 |
| e) | Bemerkungen zur „subjektiven Rechtswidrigkeit“ | 376 |
| f) | Ergebnis | 378 |
| 2. | Gleichbehandlung von erfolgs- und verhaltensbezogener Pflicht | 378 |
| a) | Einführung | 378 |
| b) | Zum verhaltensbezogenen Inhalt der Pflichtverletzung nach | |

| | |
|--|-----|
| der Erfolgskonzeption im Hinblick auf Pflichten im Sinne des § 241 II BGB | 379 |
| c) Doppeldeutigkeit des Nichterfüllungsbegriffs in Anlehnung an Erfüllung und Leistungsstörung | 380 |
| d) Gleichsetzung von erfolgs- und verhaltenskonzipierter Pflichtverletzung bei der verhaltensbezogenen Pflicht? . . . | 382 |
| e) Entscheidend: Verhaltensprogramm in beiden Fällen | 385 |
| 3. Abstraktion von Leistungsstörungen und Pflichtverletzungen nach der Erfolgskonzeption | 389 |
| a) Zuordnung der Typen der Leistungsstörungen zum Erfolgskonzept | 389 |
| aa) Leistungs- versus Nichtleistungspflicht | 390 |
| bb) Typisierung der Leistungspflichtverletzungen | 390 |
| cc) Im Besonderen: Abstraktion von Unmöglichkeit und Verzögerung | 392 |
| dd) Weitere Fälle zur Annahme einer Pflichtverletzung ohne und trotz Vornahme des Erfüllungsverhaltens . . . | 394 |
| b) BGH, Urt. v. 19.10.2007 (V ZR 211/06) – Differenzierung von pflichtwidrigem Verhalten und Nichterfüllung | 396 |
| 4. Die vier Typen von Pflichtverletzungen | 399 |
| a) Vorbemerkung | 399 |
| aa) Zur Notwendigkeit einer terminologischen Erfassung von Pflichtverletzungstypen | 399 |
| bb) Verhältnis von leistungsstörungenrechtlicher und pflichtverletzungsrechtlicher Typisierung | 400 |
| b) Pflichtverletzungstypen im Einzelnen | 403 |
| aa) Unmöglichmachen der Leistung | 403 |
| bb) Verzögern der Leistung | 404 |
| (1) Unterscheidung des mahnungsunabhängigen Verzögerns vom grundsätzlich mahnungsabhängigen Verzögern | 404 |
| (2) Einflüsse der Fristsetzung und des Fristablaufs auf das mahnungsunabhängige Verzögern; auch im Vergleich zum Mahnungskonzept | 405 |
| (3) Der Grundtyp des mahnungsunabhängigen Verzögerns | 409 |
| (4) Perspektiven des Unterlassens und der Unterlassung | 410 |
| (5) Zwischenergebnis | 411 |
| cc) Schlechtleisten | 412 |
| (1) Zur Anerkennung des Schlechtleistens als eigenständigen Typ | 412 |
| (2) Schlechtleisten und Schlechtleistung | 414 |

| | | |
|------|---|-----|
| dd) | Verletzen einer weiteren Verhaltenspflicht im Sinne des § 241 II BGB | 415 |
| (1) | Von Beginn an verhaltensbezogen | 415 |
| (2) | Unzumutbarkeit der Vertragsdurchführung als Leistungsstörung | 415 |
| 5. | Tun und Unterlassen als pflichtverletzungsrelevante Verhaltensweisen | 416 |
| a) | Einführung | 416 |
| b) | Das die Leistungsstörung verursachende Verhalten | 417 |
| c) | Pflichtverletzung als Unterlassungstat? | 419 |
| d) | Keine Präjudizierung von Tun oder Unterlassen durch die Typisierung von Pflichtverletzungen | 424 |
| 6. | Kumulation von Verhaltensprogrammen im Schuldverhältnis und Unterscheidung von Erfüllungs- und Vorerfüllungsverhalten | 425 |
| a) | Einführung | 425 |
| b) | Kumulation der aus den Leistungs- und Nichtleistungspflichten folgenden Verhaltensprogramme | 426 |
| c) | Identische Verhaltensprogramme von Pflichten und das Problem der Zuordnung zu § 241 I und II BGB | 429 |
| d) | Erfüllungs- und Vorerfüllungsverhalten | 434 |
| e) | Verschuldensprinzip und Verhaltenskumulation | 437 |
| f) | Überleitung: Horizontalität und Vertikalität der Pflicht | 438 |
| § 11 | Verletzungselement als erstes Komplementärelement | 438 |
| I. | Einführung: Die weitere Unrechtsdiskussion | 438 |
| II. | Die „Verletzung“ | 439 |
| 1. | Tatsächliche Einbuße am Recht | 439 |
| 2. | Abgrenzungen | 440 |
| a) | Verletzung und Leistungsstörung | 440 |
| b) | Verletzung und Schaden, auch mit Blick auf Restitution und Surrogation | 442 |
| 3. | Zur Lehre vom Schutzzweck der Norm | 447 |
| 4. | Relevanz der Schutzzwecklehre für die Unrechtsbewertung | 449 |
| III. | Systematisierungen von Pflichtverletzungen anhand des Verletzungsmerkmals | 450 |
| 1. | Verhalten und Verletzung vor dem Hintergrund der Unterscheidung von erfolgs- und verhaltensbezogenen Pflichten | 450 |
| 2. | Verhalten und Verletzung als Kombination von Erfolgs- und Verhaltensunrecht | 451 |
| a) | Die „Doppelgesichtigkeit“ der Verhaltensnorm | 451 |
| b) | Kombination der Rechtswidrigkeitslehren (verhaltensbezogenes Kombinationsmodell) | 454 |

| | | |
|------|---|-----|
| aa) | Terminologische Erfassung und Einordnung | 454 |
| bb) | Zum Defensivschutz | 455 |
| cc) | Verkehrsrichtiges versus schuldverhältnismäßiges Verhalten im Verhältnis zur Verletzung | 455 |
| dd) | Die Gläubigerperspektive als notwendige Grundlage einer vollständigen Erfassung verhaltensbezogenen Unrechts | 459 |
| ee) | Verletzung und Gefährdung | 463 |
| c) | Ordnungsfunktion des Verletzungselements und Folgen für die Systematisierung von Pflichtverletzungen | 464 |
| aa) | Mittelbare Verursachung der Unmöglichkeit als einführendes Beispiel | 466 |
| bb) | Ein weiteres Beispiel: Die sogenannte „Ikea-Klausel“ (§ 434 II S. 2 BGB) | 469 |
| cc) | Ordnungssystem der Pflichtverletzungen | 470 |
| | (1) 1. Ordnung: Leistungs- und Nichtleistungsinteresse | 470 |
| | (2) 2. Ordnung: Horizontalität der Pflicht | 472 |
| | (3) 3. Ordnung: Vertikalität der Pflicht | 473 |
| d) | Ergebnis: Verhaltens- und Erfolgsabweichung als Indikatoren verhaltensbezogenen Unrechts | 476 |
| 3. | Folgerungen | 477 |
| a) | Ist die Leistungspflichtverletzung eine Sorgfaltspflichtverletzung? | 477 |
| b) | Unterlassen, Unmittelbares und mittelbares Verhalten als pflichtverletzungsrelevante Einteilung? | 482 |
| 4. | Zwei besondere Phänomene | 485 |
| a) | Vorübergehende Unmöglichkeit | 485 |
| b) | Das Gesamtverhalten als soziale Verhaltenseinheit mehrerer natürlicher Verhaltensweisen | 488 |
| § 12 | Das Zurechnungsmerkmal als zweites Komplementärelement | 491 |
| I. | Einführung | 491 |
| II. | Zurechnung als rechtliche Wertung | 492 |
| | 1. Prinzip der Normativität | 492 |
| | 2. Keine zeitliche Zäsur zwischen Verhalten und Verletzung notwendig | 493 |
| III. | Tatbestandsstreckung und haftungsbegründende Kausalität im Leistungsstörungenrecht | 494 |
| IV. | Erfassung von erfolgs- und verhaltensbezogenen Pflichten | 498 |
| V. | Zu den Kriterien der Zurechnung | 498 |
| | 1. Äquivalente Kausalität | 498 |
| | a) Hinwegdenken des Verhaltens | 498 |

| | |
|---|------------|
| b) Hinzudenken des dem Verhaltensprogramm entsprechenden Verhaltens | 499 |
| 2. Adäquate Kausalität | 501 |
| 3. Pflichtwidrigkeitszusammenhang | 502 |
| 4. Schutzzweck der Pflicht | 502 |
| 5. Zur Abgrenzung von Haftungsbegründung und Haftungsausfüllung | 503 |
| § 13 Das Fehlen von Rechtfertigungsgründen als Merkmal der Pflichtverletzung? | 508 |
| § 14 Die allgemeine Formel der Pflichtverletzung | 509 |
| Fünftes Kapitel: Pflichtverletzungsrelevante Konkretisierungen | 511 |
| § 15 Tatbestandliche Anknüpfungen an Pflichtverletzung und Leistungsstörung | 511 |
| I. Pflichtverletzungsabhängige Tatbestände | 511 |
| 1. Schadensersatz gemäß §§ 280 ff. BGB | 511 |
| 2. Schadensersatztatbestand der anfänglichen Unmöglichkeit gemäß § 311a II BGB | 511 |
| 3. Aufwendungsersatz gemäß § 284 BGB | 517 |
| 4. Schuldnerverzug und § 287 BGB | 517 |
| II. Leistungsstörungenabhängige Gläubigerrechte und sonstige Rechtsfolgen | 517 |
| 1. Rücktritt, Minderung und Selbstvornahme | 517 |
| 2. Kündigung | 518 |
| 3. Störung der Geschäftsgrundlage | 519 |
| 4. Annahmeverzug | 520 |
| III. Zu Regelungen im Besonderen Schuldrecht | 520 |
| § 16 Zum System der §§ 280 ff. BGB | 522 |
| I. Einführung | 522 |
| II. Einheitspflichtverletzung versus Pflichttypisierung | 523 |
| 1. Abstraktion und Klagesubstantiierung | 523 |
| a) Typisierung von Pflichtverletzungen als Folge ihrer „natürlichen Erscheinungsform“ aus dem Gläubigervortrag | 524 |
| b) Vortrag der Nichterfüllung ist nicht Vortrag der Leistungsstörung | 525 |
| c) Typisierungsnotwendigkeit im System der §§ 280 ff. BGB . . | 528 |
| 2. Folge: § 280 I S. 1 BGB als Grundnorm jedes Pflichtverletzungstyps | 531 |

| | | |
|------|--|-----|
| III. | Ermittlung der pflichtverletzungsrechtlich relevanten Anspruchsgrundlage | 533 |
| 1. | Differenzierungskriterium I: Schadenstyp | 533 |
| 2. | Differenzierungskriterium II: Typisierung von Leistungspflichtverletzungen oder Leistungsstörungen | 534 |
| 3. | Differenzierungskriterium III: Verschuldens- oder Garantiehaftung | 534 |
| IV. | Prüfungssystem der Pflichtverletzung | 535 |
| 1. | Verletzung als typisierungsentscheidendes Merkmal | 536 |
| a) | Verletzung von Leistungsinteresse und Integritätsinteresse, § 241 I, II BGB | 536 |
| b) | Zum Verletzungszeitpunkt und seiner prozessualen Geltendmachung | 539 |
| 2. | Zur Dynamik des Pflichtverletzungstatbestands | 540 |
| a) | Einführung: Zur Fixierung der Pflichtverletzung auf bestimmte Zeitpunkte, insbesondere am Beispiel des Verzögerns | 540 |
| b) | Grenze der Pflicht, vor allem Unmöglichkeit und vorübergehende Unmöglichkeit | 542 |
| aa) | Teilunmöglichkeit und qualitative Unmöglichkeit | 543 |
| bb) | Vorübergehende Unmöglichkeit und Pflichtenkollisionen | 544 |
| c) | Weitere Konkretisierungen zu einzelnen Pflichtverletzungen | 547 |
| aa) | Nachträgliches Unmöglichmachen | 547 |
| bb) | Mahnungsunabhängiges Verzögern und Schlechtleisten | 548 |
| cc) | Herbeiführung der Unzumutbarkeit der Leistungsdurchführung? | 549 |
| dd) | Vorübergehendes Unmöglichmachen der Leistung und Verletzung des Anspruchs auf künftige Leistung | 549 |
| ee) | Grundsätzlich mahnungsabhängiges Verzögern | 554 |
| ff) | Pflichtverletzung bei Verletzung von Integritätsinteressen nach § 241 II BGB | 558 |
| d) | Kontrolle der Pflichtverletzungsdynamik über das Verletzungselement als besondere Herausforderung des Leistungsstörungenrechts | 559 |
| e) | Struktur des pflichtverletzungsrechtlichen Gesamtgeschehens | 563 |
| 3. | Pflichtverletzung und Nachleistungspflicht | 568 |
| a) | Einführung | 568 |
| b) | Verhältnis ursprünglicher Pflichtverletzung zur Pflichtverletzung in Bezug auf die Verletzung des Anspruchs auf Nachleistung nach § 281 I S. 1 BGB | 569 |
| aa) | Zum Vorliegen zweier Pflichtverletzungen | 569 |
| bb) | Auslegung des § 281 I S. 1 letzter Halbsatz BGB | 569 |

| | |
|--|-----|
| cc) Vergleich von § 281 BGB mit §§ 283, 286 BGB | 573 |
| dd) Die Nachfristversäumung nach § 281 I S. 1 BGB als im Grundsatz verschuldensunabhängige Haftungsvoraussetzung | 575 |
| ee) Zeitpunkt der Schadensermittlung und Äquivalenzbeziehung von Leistung und Gegenleistung | 579 |
| ff) Zum Verhältnis der Pflichtverletzungsdiskussion zur Schadensdiskussion | 581 |
| 4. Kumulation von Pflichtverletzungen | 586 |
| a) Einführung | 586 |
| b) Unmöglichkeit nach ursprünglicher Pflichtverletzung | 587 |
| c) Sonstige Pflichtverletzungen nach ursprünglicher Pflichtverletzung | 591 |
| Ergebnisse der Untersuchung | 595 |
| Schrifttum | 617 |
| Sachregister | 639 |