

Inhaltsübersicht

| | |
|--|----|
| Einführung | 19 |
| A. Problemaufriss | 19 |
| B. Gegenstand der Untersuchung | 20 |
| C. Abgrenzung des Untersuchungsgegenstands | 22 |
| D. Ziele der Untersuchung | 24 |
| E. Gang und Methodik der Untersuchung | 25 |

Teil I **Gesetzliche Schadensersatzpauschalierung** **im geltenden Schuldrecht**

Erstes Kapitel

| | |
|--|-----|
| Gesetzlich pauschalierter Ersatz für Zahlungsverzugsschäden in Form von Verzugszinsen und Betreibungskostenbetrag | 29 |
| A. Entwicklung zum gesetzlich pauschalierten Schadensersatz | 30 |
| B. Erfordernis und Verständnis der gesetzlichen Schadensersatzpauschalierung beim Zahlungsverzug | 38 |
| C. Anwendungsbereich des gesetzlich pauschalierten Schadensersatzes | 59 |
| D. Tatbestand: Verzugsvoraussetzung und Exkulpationsmöglichkeit | 76 |
| E. Gesetzliche Pauschalierung der Rechtsfolgen | 78 |
| F. Privatautonome Modifikation der gesetzlichen Pauschalierung | 93 |
| G. Weitergehender Schadensersatz jenseits der gesetzlichen Pauschalen | 99 |
| H. Zwischenergebnis | 103 |

Zweites Kapitel

| | |
|---|-----|
| Gesetzlich pauschalierte Entschädigung für Fluggäste bei Nichtbeförderung und ähnlichen Fällen | 104 |
| A. Schaffung eines pauschalierten Schadensersatzanspruchs durch den Unionsgesetz- geber | 105 |

| | |
|--|-----|
| B. Erfordernis und Verständnis der Fluggastentschädigung als gesetzlich pauschalierter Schadensersatz | 110 |
| C. Anwendungsbereich des pauschalierten Schadensersatzes durch gesetzliche Gestaltung und richterliche Erweiterung | 129 |
| D. Tatbestandsvoraussetzungen und Exkulpationsmöglichkeit | 147 |
| E. Gesetzlich pauschalierte Rechtsfolge des „Ausgleichsanspruchs“ | 155 |
| F. Informationspflichten der Fluggesellschaft über den Anspruch auf die gesetzliche Schadensersatzpauschale | 163 |
| G. Privatautonome Modifikation der gesetzlichen Pauschale | 165 |
| H. Weitergehender Schadensersatz jenseits der gesetzlichen Pauschale | 166 |
| I. Zwischenergebnis | 171 |

Teil II
Schadensersatzpauschalierung
als gesetzgeberisches Instrument

Drittes Kapitel

| | |
|--|-----|
| Rahmenbedingungen für die gesetzliche Schadensersatzpauschalierung und Abgrenzung zu gerichtlichen Aufgaben | 175 |
| A. Gesetzliche Schadensersatzpauschalierung als gemäßigter Paternalismus | 175 |
| B. Gesetzgeberischer Spielraum bei der Schadensersatzpauschalierung | 176 |
| C. Gebotenheit der gesetzlichen Schadensersatzpauschalierung | 180 |
| D. Realpolitischer Kontext der gesetzlichen Schadensersatzpauschalierung | 184 |
| E. Abgrenzung gesetzgeberischer zu gerichtlichen Aufgaben im Schadensersatzrecht .. | 186 |
| F. Zwischenergebnis | 192 |

Viertes Kapitel

| | |
|--|-----|
| Dogmatik des gesetzlich pauschalierten Schadensersatzes | 194 |
| A. Gesetzlich pauschalierte Haftungsverantwortlichkeit | 194 |
| B. Gesetzlich pauschalierte Haftungsausfüllung | 202 |
| C. Zwischenergebnis | 219 |

Fünftes Kapitel

| | |
|---|-----|
| Prozessökonomie des gesetzlich pauschalierten Schadensersatzes | 221 |
| A. Vereinfachung der Geltendmachung | 221 |
| B. Außergerichtlich | 230 |
| C. Gerichtlich | 241 |
| D. Digitale „smarte“ Möglichkeiten durch <i>legal tech</i> | 252 |
| E. Zwischenergebnis | 254 |

Sechstes Kapitel

| | |
|---|-----|
| Verhaltenssteuerung durch gesetzlich pauschalierten Schadensersatz | 256 |
| A. Umstrittener Zweck im Schadensersatzrecht | 257 |
| B. Wirkung auf das Verhalten des potenziellen Schädigers | 260 |
| C. Wirkung auf das Verhalten des Geschädigten | 281 |
| D. Zwischenergebnis | 288 |

Siebentes Kapitel

| | |
|--|-----|
| Weitergehendes Potenzial für gesetzliche Schadensersatzpauschalierungen | 289 |
| A. Maßgaben für weitere gesetzliche Schadensersatzpauschalierung | 289 |
| B. Beispiele weiterer gesetzlicher Schadensersatzpauschalierungen | 290 |
| C. Zwischenergebnis | 298 |
| Fazit | 299 |
| A. Zentrale Ergebnisse in Thesenform | 299 |
| B. Zusammenfassung der Untersuchung | 300 |
| Literaturverzeichnis | 304 |
| Sachwortverzeichnis | 337 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|----|
| Einführung | 19 |
| A. Problemaufriss | 19 |
| B. Gegenstand der Untersuchung | 20 |
| C. Abgrenzung des Untersuchungsgegenstands | 22 |
| D. Ziele der Untersuchung | 24 |
| E. Gang und Methodik der Untersuchung | 25 |

Teil I Gesetzliche Schadensersatzpauschalierung im geltenden Schuldrecht

Erstes Kapitel

Gesetzlich pauschalierter Ersatz für Zahlungsverzugsschäden in Form von Verzugszinsen und Beitreibungskostenbetrag

| | |
|---|----|
| A. Entwicklung zum gesetzlich pauschalierten Schadensersatz | 30 |
| I. Von prozessueller Sanktion zum materiellen Schadensersatz | 30 |
| II. Vom allgemein anerkannten Verzugszins zur gesetzlichen Schadensersatz- pauschalierung im BGB | 31 |
| III. Entwicklung zum kreditmarktabhängig gesetzlich pauschalierten Schadensersatz | 34 |
| IV. Einführung des Beitreibungskostenbetrags | 36 |
| B. Erfordernis und Verständnis der gesetzlichen Schadensersatzpauschalierung beim Zahlungsverzug | 38 |
| I. Zahlungsverzug als gleich- und massenartige Leistungsstörung | 38 |
| 1. Gleichartigkeit | 38 |
| 2. Massenartigkeit | 40 |
| II. Staatliche Regelung wegen Versagens privater Vertrags- und Marktmechanismen | 41 |
| 1. Mikroökonomische Opportunitäts- und Transaktionskosten der Zwangskredit- gewährung | 42 |
| 2. Makroökonomische Lähmung des Zahlungsverkehrs, ineffiziente Ressourcen- allokation und Wohlfahrtsverluste | 43 |
| 3. Vertrags- und markttheoretisches Dilemma der externen Kosten | 45 |
| 4. Ausgleich durch staatliches Eingreifen | 47 |

| | |
|---|-----------|
| III. Qualifikation als Anspruch auf gesetzlich pauschalierten Schadensersatz | 50 |
| 1. Verzugszinsen | 50 |
| a) Schadensersatz statt Abschöpfung ungerechtfertigter Bereicherung | 50 |
| b) Schadensersatz in gesetzlich pauschaliertem Umfang | 53 |
| 2. Beitreibungskostenbetrag | 55 |
| a) Schadensersatz in gesetzlich pauschaliertem Umfang | 55 |
| b) Strafschadensersatz? | 56 |
| C. Anwendungsbereich des gesetzlich pauschalierten Schadensersatzes | 59 |
| I. Räumlich | 59 |
| II. Sachlich | 60 |
| 1. Verzugszinsen für Geldschulden | 61 |
| 2. Verzugszinsen für Entgeltforderungen | 63 |
| 3. Beitreibungskostenbetrag nur für Entgeltforderungen | 67 |
| III. Persönlich | 67 |
| 1. Grundsätze für Verzugszinsen | 67 |
| 2. Differenzierung für Verzugszinsen nach Verbraucherbeteiligung | 68 |
| 3. Beitreibungskostenbetrag nur von unternehmerischen Schuldern | 69 |
| 4. Sonderfall: Arbeitsvertragsparteien | 71 |
| a) Welche Verzugszinsen? | 72 |
| b) Beitreibungskostenbetrag | 74 |
| D. Tatbestand: Verzugsvoraussetzung und Exkulpationsmöglichkeit | 76 |
| E. Gesetzliche Pauschalierung der Rechtsfolgen | 78 |
| I. Verzugszinsen | 79 |
| 1. Ausgangspunkt: Basiszinssatz | 79 |
| 2. Sonderproblem: negativer Basiszinssatz | 81 |
| 3. Aufschlag | 82 |
| a) Fünf Prozentpunkte und ausnahmsweise zweieinhalb Prozentpunkte | 83 |
| b) Neun Prozentpunkte | 84 |
| 4. Andere Zinssätze | 85 |
| a) Höhere Zinsen aus anderem Rechtsgrund zugunsten des Gläubigers | 85 |
| b) Keine niedrigeren Zinsen zugunsten des Schuldners | 88 |
| II. Beitreibungskostenbetrag | 89 |
| 1. Allgemeiner Fixbetrag | 90 |
| 2. Höhe | 90 |
| 3. Bezugspunkt „eine Entgeltforderung“ | 92 |
| F. Privatautonome Modifikation der gesetzlichen Pauschalierung | 93 |
| I. Abbedingung der Verzugszinsen | 93 |
| 1. Bei anderen Geldschulden als Entgeltforderungen | 93 |
| 2. Bei Entgeltforderungen | 94 |

| | |
|---|-----|
| II. Abbedingung des Betreibungskostenbetrags | 97 |
| 1. Keine vollständige Abbedingung | 98 |
| 2. Reduzierung des Betrags | 98 |
| G. Weitergehender Schadensersatz jenseits der gesetzlichen Pauschalen | 99 |
| I. Anspruchsgrundlage und ihre Probleme | 101 |
| II. Anrechnung auf den Betreibungskostenbetrag | 102 |
| H. Zwischenergebnis | 103 |

Zweites Kapitel

Gesetzlich pauschalierte Entschädigung für Fluggäste bei Nichtbeförderung und ähnlichen Fällen

104

| | |
|--|-----|
| A. Schaffung eines pauschalierten Schadensersatzanspruchs durch den Unionsgesetzgeber | 105 |
| I. Gesetzliche Schadensersatzpauschalierung in der Überbuchungs-Verordnung als Gegenstück zur Luftverkehrsliberalisierung | 105 |
| II. Ausbau der gesetzlichen Schadensersatzpauschalierung durch die Fluggastrechte-Verordnung | 108 |
| III. Weitere Rechtsentwicklung | 110 |
| B. Erfordernis und Verständnis der Fluggastentschädigung als gesetzlich pauschaliert Schadensersatz | 110 |
| I. Nichtbeförderung und ähnliche Fälle als gleich- und massenartige Leistungsstörungen | 112 |
| 1. Gleichartigkeit | 112 |
| 2. Massenartigkeit | 114 |
| II. Staatliche Regelung wegen Versagens privater Vertrags- und Marktmechanismen | 115 |
| 1. Mikroökonomische Opportunitätskosten und andere individuelle Nachteile der Nichtbeförderung etc. | 116 |
| 2. Gesamtwirtschaftliche Wohlfahrtsverluste und Störung des Luftverkehrs | 118 |
| 3. Vertrags- und markttheoretisches Dilemma der externen negativen Effekte | 118 |
| 4. Ausgleich durch staatliches Eingreifen | 121 |
| III. Qualifikation als Anspruch auf gesetzlich pauschalierten Schadensersatz | 122 |
| 1. Schadensersatz in gesetzlich pauschaliertem Umfang | 122 |
| 2. Verhältnis zum Schadensersatzanspruch nach dem Montrealer Übereinkommen über die Beförderung im internationalen Luftverkehr | 125 |
| 3. Abgrenzung zu „Entschädigungen“ bei Beförderung mit anderen Verkehrs-mitteln <i>de lege lata</i> | 127 |
| C. Anwendungsbereich des pauschalierten Schadensersatzes durch gesetzliche Gestaltung und richterliche Erweiterung | 129 |
| I. Räumlich | 129 |

| | |
|---|-----|
| II. Sachlich | 131 |
| 1. Nichtbeförderung | 131 |
| 2. Annulierung | 132 |
| 3. Kraft richterrechtlicher Erweiterungen | 134 |
| a) Große Ankunftsverspätung | 134 |
| b) Erhebliche Abflugvorverlegung | 138 |
| III. Persönlich | 140 |
| 1. Aktivlegitimer Fluggast | 140 |
| 2. Zessionsmöglichkeit | 141 |
| 3. Passivlegitimierte ausführende Fluggesellschaft | 143 |
| 4. Regressmöglichkeit | 145 |
| D. Tatbestandsvoraussetzungen und Exkulpationsmöglichkeit | 147 |
| I. Gesetzliche Schadensersatzpauschalierung nur auf privater Vertragsgrundlage .. | 147 |
| II. Ausnahmen für Abweichungen von der Gleich- und Massenartigkeit bzw. vom Versagen privater Vertrags- und Marktmechanismen | 148 |
| III. Möglichkeit der Fluggesellschaft zur Enthaftung aufgrund außergewöhnlicher Umstände | 150 |
| E. Gesetzlich pauschalierte Rechtsfolge des „Ausgleichsanspruchs“ | 155 |
| I. Höhe der Pauschale | 155 |
| 1. Keine Relation zum Ticketpreis | 155 |
| 2. Relation zur Verspätung | 157 |
| II. Pauschalbetrag einmal pro Ticket („Reise“) | 160 |
| III. Zahlungsmodalitäten und Verjährung des Anspruchs auf die Pauschale | 161 |
| F. Informationspflichten der Fluggesellschaft über den Anspruch auf die gesetzliche Schadensersatzpauschale | 163 |
| G. Privatautonome Modifikation der gesetzlichen Pauschale | 165 |
| H. Weitergehender Schadensersatz jenseits der gesetzlichen Pauschale | 166 |
| I. Anspruchsgrundlagen und ihre Probleme | 167 |
| II. Anrechnung auf die gesetzliche Pauschale | 169 |
| I. Zwischenergebnis | 171 |

Teil II
Schadensersatzpauschalierung
als gesetzgeberisches Instrument

Drittes Kapitel

**Rahmenbedingungen für die gesetzliche Schadensersatzpauschalierung
und Abgrenzung zu gerichtlichen Aufgaben** 175

| | |
|--|-----|
| A. Gesetzliche Schadensersatzpauschalierung als gemäßigter Paternalismus | 175 |
|--|-----|

| | |
|---|-----|
| B. Gesetzgeberischer Spielraum bei der Schadensersatzpauschalierung | 176 |
| I. Zulässigkeit im Licht der Freiheitsrechte und Verfahrensgarantien | 177 |
| II. Schranke des Übermaßverbots | 178 |
| C. Gebotenheit der gesetzlichen Schadensersatzpauschalierung | 180 |
| I. Keine generelle gesetzliche Schadensersatzpauschalierung | 180 |
| II. Widerspruchsfreiheit und Systemgerechtigkeit des gesetzlich pauschalierten Schadensersatzes | 181 |
| 1. Anforderungen der Gleichheit, Rechtsstaatlichkeit und Kohärenz | 182 |
| 2. Schlussfolgerungen für die gesetzliche Schadensersatzpauschalierung | 183 |
| D. Realpolitischer Kontext der gesetzlichen Schadensersatzpauschalierung | 184 |
| E. Abgrenzung gesetzgeberischer zu gerichtlichen Aufgaben im Schadensersatzrecht .. | 186 |
| I. Konkret-individuelle Schadensbemessung als richterliche Aufgabe | 186 |
| II. „Kfz-Unfallpauschale“ und „Schmerzensgeldtabelle“ als Behelfsmittel bei der Schadensbemessung | 188 |
| III. Richterliche Rechtsfortbildung gesetzlicher Schadensersatzpauschalen | 190 |
| F. Zwischenergebnis | 192 |

Viertes Kapitel

| | |
|---|-----|
| Dogmatik des gesetzlich pauschalierten Schadensersatzes | 194 |
| A. Gesetzlich pauschalierte Haftungsverantwortlichkeit | 194 |
| I. Pauschalierte Kausalität | 195 |
| II. Pauschalierte Verantwortlichkeit | 196 |
| 1. Verschuldensunabhängigkeit | 196 |
| 2. Exkulpation nur bei außergewöhnlichen Umständen | 197 |
| 3. Mitverschuldensunabhängigkeit | 198 |
| III. Privatautonome Möglichkeiten und Grenzen der Abweichung vom gesetzgeberischen Instrument | 199 |
| 1. Konsensuale Modifikation und Abbedingung | 199 |
| 2. Haftungsabwendung durch Regress oder Versicherung | 201 |
| B. Gesetzlich pauschalierte Haftungsausfüllung | 202 |
| I. Funktionen gesetzlich pauschalierten Schadensersatzes | 202 |
| 1. Ausgleichsfunktion und Präventionsfunktion | 203 |
| 2. Abgrenzung zur Straffunktion und zu <i>punitive damages</i> | 205 |
| 3. Schlussfolgerungen | 207 |
| II. Abweichung von natürlichem Schadensbegriff und Differenzhypothese zugunsten überwiegend normativer Schadensbestimmung | 207 |
| 1. Grundlagen des Schadensbegriffs | 208 |

| | |
|---|------------|
| 2. Verhältnis der gesetzlichen Pauschalierung zu natürlichem Schadensbegriff und Differenzhypothese | 209 |
| 3. Normative Schadensbestimmung durch den Gesetzgeber | 210 |
| 4. Schlussfolgerungen | 211 |
| III. Abweichungen von schadensrechtlichen Prinzipien im Einzelnen | 211 |
| 1. Schadenskompensation statt Naturalrestitution | 211 |
| 2. Keine Differenzierung materieller und immaterieller Schäden | 214 |
| 3. Keine Totalreparation (aber auch keine Verschuldensabhängigkeit) | 216 |
| 4. Keine Wahrung des schadensrechtlichen Bereicherungsverbots | 217 |
| C. Zwischenergebnis | 219 |

Fünftes Kapitel

| | |
|--|------------|
| Prozessökonomie des gesetzlich pauschalierten Schadensersatzes | 221 |
| A. Vereinfachung der Geltendmachung | 221 |
| I. Modifikation der Darlegungs- und Beweislast durch die gesetzliche Pauschalierung und Abgrenzung von Anscheinsbeweis und § 287 ZPO | 222 |
| II. Entbehrlichkeit des Beweises von Anspruchsvoraussetzungen durch den Geschädigten nach Beweis der Anwendungsbereichseröffnung | 225 |
| III. Ausnahmsweiser Exkulpationsbeweis durch den Schädiger | 227 |
| IV. Auskunftsanspruch bezüglich der Tatbestandsmerkmale? | 228 |
| B. Außergerichtlich | 230 |
| I. Durchführung eines Schlichtungsverfahrens | 231 |
| 1. Prozessökonomie von verpflichtender <i>alternative dispute resolution</i> | 232 |
| 2. Vorgaben der ADR-Richtlinie, des Verbraucherstreitbeilegungsgesetzes und des Luftverkehrsgesetzes | 232 |
| 3. Beispiel der „SÖP“-Schlichtung | 233 |
| 4. Vor- und Nachteile der Schlichtung | 234 |
| II. Beauftragung eines kommerziellen Dienstleisters (Factoring/Inkasso) | 235 |
| 1. Geschäftsmodell | 236 |
| 2. Besondere Geeignetheit des gesetzlich pauschalierten Schadensersatzes für das Factoring/Inkasso | 236 |
| 3. Vereinbarkeit mit dem Rechtsdienstleistungsgesetz | 238 |
| 4. Wirksamkeit eines vertraglichen Abtretungsverbots bezüglich gesetzlich pauschalierten Schadensersatzes? | 238 |
| III. Abgrenzung zu den Aufgaben nationaler Behörden | 240 |
| C. Gerichtlich | 241 |
| I. Inanspruchnahme staatlicher Gerichte zur Durchsetzung gesetzlich pauschalierten Schadensersatzes | 241 |
| II. Gerichtsstand und Verfahrensbündelung | 242 |

| | |
|---|-----|
| III. Individuelle Erkenntnis-, Mahn- und Bagatellverfahren | 244 |
| IV. Kollektivverfahren | 247 |
| 1. Deutsche Musterfeststellungsklage | 247 |
| 2. Europäische Verbandsklage | 249 |
| 3. Abgrenzung zu <i>class actions</i> nach US-amerikanischem Vorbild | 250 |
| V. Vollstreckungsverfahren | 251 |
| D. Digitale „smarte“ Möglichkeiten durch <i>legal tech</i> | 252 |
| I. Existierende und konkret geplante Lösungen: von Smartphone-App zu <i>smart contracts</i> | 252 |
| II. Weitergehendes Potenzial von <i>legal tech</i> | 253 |
| E. Zwischenergebnis | 254 |

Sechstes Kapitel

| | |
|--|-----|
| Verhaltenssteuerung durch gesetzlich pauschalierten Schadensersatz | 256 |
| A. Umstrittener Zweck im Schadensersatzrecht | 257 |
| I. Traditionelle ablehnende Haltung | 257 |
| II. Zunehmende Anerkennung | 258 |
| III. Abgrenzung zur Strafprävention durch <i>punitive damages</i> | 259 |
| B. Wirkung auf das Verhalten des potenziellen Schädigers | 260 |
| I. Prävention durch Abschreckung aufgrund des gesetzgeberischen Instruments der Schadensersatzpauschalierung | 260 |
| 1. General- und Spezialprävention | 261 |
| 2. Gezielte gesetzgeberische Intention | 262 |
| II. Prävention durch Rationalität der Schadens- und Leistungsstörungsvermeidung aufgrund des gesetzlich pauschalierten Schadensersatzes | 263 |
| 1. Grundzüge der rechtsökonomischen Analyse und der <i>behavioral economics</i> | 263 |
| 2. Rechtsökonomisches Modell der effizienzorientierten Abwägung von Schadenskosten und Schadensvermeidungskosten | 265 |
| 3. Adaption des Modells für Leistungsstörungsfälle | 267 |
| 4. Rentabilität größerer Leistungsanstrengung für den <i>cheapest cost avoider</i> infolge der gesetzlichen Schadensersatzpauschalierung | 268 |
| 5. Verstärkung durch Skaleneffekte | 271 |
| 6. Verhinderung des „effizienten Rechtsbruchs“ | 272 |
| III. Abwendung der Gefahr einer Präventionswirkungsvereitung | 273 |
| 1. Umgehung des Anwendungsbereichs oder Tatbestands | 274 |
| a) Überlange Zahlungsfristen | 274 |
| b) <i>Schedule padding</i> | 276 |
| 2. Versicherung und andere Abwendungsmöglichkeiten | 278 |
| IV. Adverse Effekte zulasten des Geschädigten? | 279 |

| | |
|---|-----|
| C. Wirkung auf das Verhalten des Geschädigten | 281 |
| I. Motivation zur Geltendmachung zum eigenen Vorteil | 282 |
| 1. Befähigung und Anreizwirkung | 282 |
| 2. <i>Windfall profit</i> bei Überkompensation | 285 |
| II. Motivation zur gemeinnützigen Geltendmachung in der Rolle eines <i>private attorney general</i> | 286 |
| D. Zwischenergebnis | 288 |
| <i>Siebentes Kapitel</i> | |
| Weitergehendes Potenzial für gesetzliche Schadensersatzpauschalierungen | 289 |
| A. Maßgaben für weitere gesetzliche Schadensersatzpauschalierung | 289 |
| B. Beispiele weiterer gesetzlicher Schadensersatzpauschalierungen | 290 |
| I. Entschädigung bei Internetanschlussstörungen | 291 |
| II. Passagierentschädigung bei Beförderungsausfall und -verspätung | 294 |
| III. Entschädigung für Datenschutzverstöße | 295 |
| C. Zwischenergebnis | 298 |
| Fazit | 299 |
| A. Zentrale Ergebnisse in Thesenform | 299 |
| B. Zusammenfassung der Untersuchung | 300 |
| Literaturverzeichnis | 304 |
| Sachwortverzeichnis | 337 |