

# Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis	17
Kapitel 1. Einleitung und Vorgehensweise	21
§ 1 Einleitung	21
§ 2. Vorgehensweise	24
Kapitel 2. Begriffsbestimmungen und Vertriebsformen	27
§ 1. Das Handelsobjekt des Kunsthandels	27
A. Kulturgut	27
C. Relevanz in der Unterscheidung	30
§ 2. Markt- und Vertriebsformen	30
A. Marktformen	32
I. Primärmarkt	32
1. Rechtliche Besonderheiten	33
2. Akteure	34
II. Sekundärmarkt	35
1. Besonderheiten	35
2. Akteure	36
III. Rechtsrahmen	36
B. Die Akteure	38
I. Künstler	39
1. Atelierverkauf	40
2. Auftragskunst	41
II. Das Kunstauktionshaus	42
1. Der Vertragsschluss	42
2. Der Ablauf von Kunstauktionen	45
3. Das rechtliche Gepräge	47
III. Die Kunstgalerie	50
1. Der Ablauf des Galerieverkaufs	51
2. Der Vertragsschluss	51
C. Vertriebsformen	52
I. Eigenverkauf	53

II. Stellvertretung	54
1. Die Besonderheiten des Auktionsverfahren	55
2. Die Besonderheiten im Galeriewesen	60
3. Außenverhältnis bei der Stellvertretung	61
4. Innenverhältnis bei der Stellvertretung	61
a. Makler im Sinne des § 652 BGB	62
b. Handelsmakler nach § 93 HGB	65
c. Handelsvertreter nach § 84 HGB	67
d. Dienst- oder Werkvertrag	69
III. Das Kommissionsgeschäft nach §§ 383 ff. HGB	73
1. Das Ausführungsgeschäft	74
2. Das Kommissionsgeschäft	75
IV. Stellungnahme	77
§ 3. Die Beschaffenheit von Kunstwerken	77
A. Das Original	80
B. Die Provenienz	84
C. Die Unversehrtheit	86
I. Primärmarkt	86
II. Sekundärmarkt	87
Kapitel 3. Ansprüche des Käufers gegen den Verkäufer	93
§ 1. Rechte des Käufers	93
A. Die Rückabwicklung des Kaufvertrages	94
I. Die Nichtigkeit nach § 138 BGB	94
II. Die Nichtigkeit wegen Anfechtung nach § 142 BGB	97
1. Die arglistige Täuschung auf dem Kunstmarkt	98
2. Die Rechtsfolge der arglistigen Täuschung	101
III. Nichtigkeit nach dem KGSG	103
B. Kaufgewährleistungsrecht nach §§ 434 ff. BGB	103
I. Wirksamkeit des Kaufvertrages	106
II. Hauptpflichten des Verkäufers	106
1. Abgrenzung der Eigentumsverschaffung zum Rechtsmangel	107
2. Konsequenz für die Marktteilnehmer	108
a. Die Anwendung des § 935 Abs. 2 BGB auf Kunstauktionen	109

b. Anwendungsfälle des § 935 Abs. 2 BGB im Kunsthandel	117
c. Anwendung des § 935 Abs. 2 BGB <i>de lege ferenda</i>	119
aa. Guter Glaube der Marktteilnehmer	120
bb. Institut der Ersitzung nach § 937 Abs. 2 BGB	128
cc. Verjährung	131
d. Stellungnahme	134
III. Der Mangel	136
1. Der Sachmangel am Kunstwerk	137
a. Die Beschaffenheitsvereinbarung	138
aa. Die Rechtsnatur der Ausstellungskataloge	139
(1) Indizwirkung des Gewährleistungsausschlusses	146
(2) Verweis auf Drittangaben	147
bb. Die Rechtsnatur von Kunstexperten	149
cc. Die Rechtsnatur vorvertraglicher Äußerungen	153
dd. Die Negation durch AGB	157
ee. Stellungnahme und Fazit	161
b. Die negative Beschaffenheitsvereinbarung	162
aa. Erklärung und Definition	163
bb. Kunst als objektiv mangelhaft	164
(1) Tauglichkeit zur gewöhnlichen Verwendung	164
(2) Vorvertragliche Proben und Muster	173
(3) Fehlende Montageanleitung	175
(4) Aliud-Lieferung	175
(5) Öffentliche Äußerung	176
cc. Formerfordernis i.S. des § 476 Abs. 1 S. 2 BGB	179
(1) Negative Abweichung	179
(2) Form der Vereinbarung	181
(3) Verbrauchsgüterkauf nach § 474 Abs. 1 S. 1 BGB	182
(a) Die Vertragspartner	182
(aa) Der Kunstverkäufer als Unternehmer	183
(bb) Der Kunstkäufer als Verbraucher	189
(cc) Zwischenergebnis	194

(b) Die Ausnahme des § 474 Abs. 2 S. 2 BGB	194
(aa) Öffentlich zugängliche Versteigerung	194
(bb) Teleologische Reduktion auf geringwertige Sachen	198
(cc) Kunstwerke als gebrauchte Sachen	199
(c) Rückausnahme des § 474 Abs. 2 S. 2 2. HS BGB	213
(d) Erörterung	214
dd. Stellungnahme und Fazit	215
c. Der subjektive Fehlerbegriff nach § 434 Abs. 2 S. 1 Nr. 2 BGB	217
d. Stellungnahme und Fazit	219
2. Der Rechtsmangel am Kunstwerk	221
a. Rechtsmangel begründende Rechte und Maßnahmen	222
aa. Beschlagnahme des Kunstobjektes	223
bb. Mangelverdacht als Rechtsmangel	225
(1) Eintragung von Kunstwerken in Datenbanken	225
(2) Mangelverdacht aufgrund von Beschaffenheitsmerkmalen	229
(3) Ausländische Rechte Dritter	232
cc. Drittwirkung der Washingtoner Erklärung im Privatbereich	233
dd. Herausgabe nach Leistungskondiktion	235
b. Stellungnahme und Fazit	236
3. Verhältnis von Sach- und Rechtsmängeln	237
4. Zwischenergebnis	238
IV. Rechte bei Mängeln	239
1. Nacherfüllung	240
a. Primärmarkt	240
b. Sekundärmarkt	242
c. Zwischenergebnis	244
2. Minderung und Rücktritt	244
a. Minderung	244

b. Rücktritt	245
3. Schadensersatz	245
a. Anspruchsinhalt	245
b. Anspruchsvoraussetzungen	246
aa. Garantiehaftung	247
bb. Vertretenmüssen	249
(1) Beurteilungskriterien	250
(a) Berufung auf Drittangaben des Kunstsachverständigen	251
(b) Berufung auf Drittangaben des Einlieferers	253
(c) Berufung auf Datenbanken und Verzeichnissen	255
(d) Naturwissenschaftliche Untersuchungen	256
(e) Stellungnahme und Lösungsversuch	257
(2) Kulturgüter	259
4. Mitverschulden	261
5. Ausschluss nach § 442 Abs. 1 BGB	264
6. Zwischenergebnis	265
C. Allgemeines Leistungsstörungenrecht	266
I. Rechte des Käufers	267
1. Schadensersatz und Rücktritt	267
2. Verschulden bei Vertragsverhandlungen	269
a. Konkurrenzverhältnis	270
b. Rechtlicher Nachteil	275
3. „Culpa post contractum finitum“	276
II. Rechtsfolgen	278
D. Unerlaubte Handlung	278
E. Stellungnahme	280
§ 2. Haftungsbeschränkungen	282
A. Beschaffenheitsvereinbarungen und Gewährleistungsausschlüsse	283
I. Abhängigkeit von der Art des Mangels	286
II. Abhängigkeit von der Verkäufersorgfalt	291
III. Stellungnahme und Fazit	294
B. Individualabrede	295

C. Gesetzliche Grenzen	297
I. Das Verbot des § 476 Abs. 1 S. 1 BGB	297
II. Garantie gem. § 443 BGB	298
III. Beschaffheitsgarantie gemäß §§ 442, 444 BGB	299
1. Die Rechtskraft der Kunstexpertisen	300
2. Die Rechtskraft vorvertraglicher Äußerungen	301
IV. Rügeobliegenheit, § 377 HGB	302
D. Haftungsbegrenzungen laut AGB	306
I. Wirksame Einbeziehung	308
1. § 305 Abs. 2 BGB	308
2. § 305c BGB	309
a. Negation der Vereinbarungen über die Beschaffenheit	311
b. Einordnung der Eigenschaft der Kunstwerke als „gebraucht“	312
c. Haftungsfreizeichnungsklausel	314
aa. Relevanz sog. Haftungsbrücken	315
(1) Ansprüche des Kunstvermarkters gegen seine Einlieferer	315
(2) Erstattungsfähiger Schaden	316
(a) Das zu ersetzende Interesse	316
(b) Imageschaden	317
(c) Drittschadensliquidation	318
(aa) Zulässigkeit der Abtretung	320
(bb) Abtretungsverbot	321
(3) Stellungnahme	323
bb. Begrenzung des Verschuldensmaßstabes	325
cc. Stellungnahme	327
II. Wirksamkeit der Klauseln	328
1. § 309 Nr. 7 lit. a) BGB	330
2. § 309 Nr. 7 lit. b) BGB	331
3. § 309 Nr. 8 lit. b) aa) BGB	333
4. § 309 Nr. 8 b) ee) BGB	336
5. § 307 Abs. 1, 2 BGB	336
a. Negation der Verkäuferangaben	337
b. Einordnung der Kaufsache als „gebraucht“	338
c. Haftungsfreizeichnungsklauseln	339

E. Anwendungsbereich der Haftungsbeschränkungen	343
I. Allgemeines Leistungsstörungenrecht	343
II. Unerlaubte Handlung	344
F. Stellungnahme und Lösungsversuch	345
§ 3. Stellungnahme und Ergebnis	347
Kapitel 4. Ansprüche des Erwerbers gegen des Kunstvermarkter	349
Kapitel 5. Ansprüche des Erwerbers gegen den Einlieferer	353
Kapitel 6. Ansprüche des Kunstvermarkters gegen den Einlieferer	355
§ 1. Ansprüche aus dem Kommissionsvertrag und Eigenankauf	355
A. Ansprüche aus dem Besonderen Schuldrecht	356
I. Ansprüche nach Kaufgewährleistungsrecht	356
II. Ansprüche aus dem Kommissionsvertrag	357
B. Allgemeines Leistungsstörungenrecht	359
C. Unerlaubte Handlung	361
D. Schaden	362
I. Das zu ersetzende Interesse	362
II. Mitverschulden	363
§ 2. Ansprüche bei Stellvertretung	364
Kapitel 7. Ansprüche des Einlieferers gegen den Kunstvermarkter	367
§ 1. Kommissionsvertrag und Eigenankauf	369
A. Schadensersatz nach § 385 HGB	369
B. Schadensersatz nach §§ 280 Abs. 1, 241 Abs. 2 BGB	370
C. Schadensersatz nach §§ 823 ff. BGB	372
D. Rückabwicklung des Vertrages nach §§ 346 Abs. 1, 324 BGB	372
E. Rückabwicklung des Vertrages nach § 812 Abs. 1 S. 1 1. Var. BGB	373
I. Eigenverkauf durch den Kunstvermarkter	374
II. Der Kunstvermarkter als Kommissionär	376
§ 2. Ansprüche bei Stellvertretung	377

Kapitel 8. Ansprüche des Einlieferers gegen den Erwerber	379
§ 1. Rücktritt nach §§ 346 Abs. 1, 323 ff. BGB	379
§ 2. Rückabwicklung nach §§ 812 ff. BGB	380
Kapitel 9. Ergebnis	381
Literaturverzeichnis	391
Anhang	403