

Inhaltsverzeichnis

<i>Vorwort</i>	V
<i>Abkürzungsverzeichnis</i>	XIX
<i>Verzeichnis der abgekürzt zitierten Literatur</i>	XXIII

Erster Teil Grundlagen

§ 1 Vertragliche Schuldverhältnisse in der Regelungssystematik des BGB	1	1
§ 2 Regelungssystem des allgemeinen Leistungsstörungsrechts	3	1
I. Wesentliche Regelungen	3	1
II. Systematische Struktur	4	2
III. Das Regelungssystem in den Fällen des § 275 („zweite Spur“) ..	8	3
IV. Das Regelungssystem in den sonstigen Fällen („erste Spur“) ..	10	4
V. Einbeziehung des kauf- und werkvertraglichen Gewährleistungsrechts	11	4
§ 3 Rechtsbehelfe des Gläubigers im allgemeinen Leistungsstörungsrecht	12	5
I. Relevanz für die vertraglichen Schuldverhältnisse	12	5
II. Schadensersatzansprüche	14	5
1. Überblick	14	5
2. Schadensersatz aus den §§ 280 ff	15	6
a) Struktur	15	6
b) Abgrenzung der Schadensarten	16	6
c) Insbesondere: Schadensersatz statt der Leistung	20	7
aa) Schlechtleistung	21	7
bb) Verletzung nicht leistungsbezogener Nebenpflicht ..	23	7
cc) Ausschluss der Hauptleistungspflicht nach § 275 ..	25	8
d) Prüfungsaufbau	26	8
3. Schadensersatz nach § 311a Abs. 2	30	10
III. Rücktritt und Freiwerden von der Gegenleistung (§§ 323–326)	31	11
1. Rücktritt nach §§ 323–325	32	11
2. Freiwerden von der Gegenleistungspflicht nach § 326	33	12

Zweiter Teil
Kaufvertrag

§ 4 Überblick zum Kaufrecht	35	14
§ 5 Kaufrechtlicher Mangelbegriff	39	15
I. Sachmangel	39	15
1. Struktur des § 434	39	15
a) Überblick	39	15
b) Verhältnis von § 434 Abs. 1 S. 2 Nr. 1 und Nr. 2	42	15
2. Einzelheiten zu § 434 Abs. 1	44	16
a) Vereinbarte Beschaffenheit (§ 434 Abs. 1 S. 1)	44	16
b) Eignung zur vertraglich vorausgesetzten Verwendung (§ 434 Abs. 1 S. 2 Nr. 1)	48	17
c) Übliche Beschaffenheit und Eignung zur gewöhnlichen Verwendung (§ 434 Abs. 1 S. 2 Nr. 2 Hs. 2)	49	17
d) Erweiterung der Beschaffenheit nach Abs. 1 S. 2 Nr. 2 auf öffentliche Aussagen (§ 434 Abs. 1 S. 3 i.V.m. Abs. 1 S. 2 Nr. 2 Hs. 2)	50	18
3. Fehler in Bezug auf Montage bzw. Montageanleitung (§ 434 Abs. 2)	53	19
a) Montagefehler	53	19
b) Mangelhafte Montageanleitung	55	20
4. Aliud und Zuweniglieferung (§ 434 Abs. 3)	59	21
5. Maßgeblicher Zeitpunkt	62	22
II. Rechtsmangel (§§ 435 f)	64	22
1. Grundsätze	64	22
2. Einzelfragen	67	23
a) Fehlende Eigentumsübertragung als Rechtsmangel?	67	23
b) Abgrenzung zwischen Sach- und Rechtsmangel	68	23
§ 6 Grundlagen des kaufrechtlichen Rechtsbehelfssystems	69	24
I. § 437 als Servicenorm und Drehscheibe	69	24
II. Gestuftes Rechtsbehelfssystem	72	25
III. Zeitlicher Anwendungsbereich der §§ 437 ff	74	25
IV. Konkretisierung beim Gattungskauf	77	26
§ 7 Der Nacherfüllungsanspruch des Käufers (§§ 437 Nr. 1, 439) ...	81	27
I. Überblick	81	27
II. Erfüllung und Nacherfüllung	85	28
III. Ausschluss des Nacherfüllungsanspruchs	88	29
1. Unmöglichkeit (§ 275 Abs. 1)	88	29
2. Verweigerungsrecht wegen Unverhältnismäßigkeit gemäß § 275 Abs. 2	89	29

3. Verweigerungsrecht wegen Unverhältnismäßigkeit		
gemäß § 439 Abs. 3	90	29
a) Überblick	90	29
b) Bestimmung der Unverhältnismäßigkeit	97	31
aa) Absolute Bestimmung der Unverhältnismäßigkeit (soweit noch zulässig)	97	31
bb) Relative Bestimmung der Unverhältnismäßigkeit	98	32
IV. Rückabwicklung bei der Ersatzlieferung (§ 439 Abs. 4)	101	33
V. Problematische Fälle	102	33
1. Ersatzlieferung auch beim Stückkauf?	102	33
a) Eine Ansicht: Ausschluss des Ersatzlieferungsanspruchs ..	103	33
b) Gegenansicht: Ersatzlieferungsanspruch bei vertretbaren, ersetzbaren bzw. wirtschaftlich vergleichbaren Sachen ..	104	34
c) Stellungnahme	105	34
2. Reichweite des Nacherfüllungsanspruchs, insbesondere bei Einbau der Kaufsache	110	36
a) Ersatzlieferung	111	37
aa) Wortlaut	112	37
bb) Systematik	113	37
cc) Sinn und Zweck	116	38
dd) Genesis/Wille des Gesetzgebers	117	38
ee) Richtlinienkonformität	118	39
ff) Zusammenfassung	124	40
gg) Einheitliche oder gespaltene Auslegung?	125	41
b) Mängelbeseitigung	127	41
c) Praktische Hinweise	130	42
3. Wahlrecht innerhalb der Nachbesserung	132	43
4. Nacherfüllung und Verantwortlichkeit des Käufers	134	44
§ 8 Rücktrittsrecht des Käufers	136	44
I. Überblick	136	44
II. Voraussetzungen	137	45
1. Mängelhaftigkeit der Kaufsache und Fälligkeit	137	45
2. Erfolgloser Ablauf einer angemessenen Nachfrist	142	46
a) Grundsatz	142	46
b) Entbehrlichkeit der Fristsetzung	144	47
aa) § 323 Abs. 2	144	47
bb) § 326 Abs. 5	145	47
cc) § 440	147	48
dd) § 478 Abs. 1	152	49
c) Vereinbarkeit des Fristsetzungserfordernisses mit der Verbrauchsgüterkaufrichtlinie – richtlinienkonforme Auslegung?	153	49
3. Keine Unerheblichkeit der Pflichtverletzung	157	51
4. Kein Ausschluss gemäß § 323 Abs. 6	159	52
5. Erklärung des Rücktritts	160	52
III. Rechtsfolgen	161	52

Inhaltsverzeichnis

§ 9 Minderungsrecht des Käufers	162	53
I. Voraussetzungen	162	53
II. Rechtsfolgen	163	53
§ 10 Schadensersatzanspruch des Käufers	165	54
I. Überblick	165	54
II. Allgemeine Fragen zu Schadensersatzansprüchen aus §§ 437 Nr. 3, 280 ff	169	55
1. Bestimmung der Pflichtverletzung bei §§ 280 ff	169	55
2. Bezugspunkt des Vertretenmüssens	172	56
a) Pflichtverletzung bezüglich der Nacherfüllung	172	56
b) Pflichtverletzung bezüglich der mangelhaften ursprünglichen Lieferung	173	56
3. Haftungsmaßstab für das Vertretenmüssen	178	58
a) Garantie	179	58
b) Beschaffungsrisiko	180	59
c) Verschuldenshaftung	181	59
4. Abgrenzung nach Schadensarten bei §§ 280 ff	184	60
a) Schadensersatz statt der Leistung und „einfacher“ Schadensersatz	185	60
b) Verzögerungsschaden (§§ 280 Abs. 1, 2, 286)	191	62
c) Sonderfall: Betriebsausfallschaden und während der Nacherfüllungszeit entgangener Gewinn	193	63
III. Schadensersatzansprüche aus §§ 437 Nr. 3, 311a Abs. 2	197	65
1. Voraussetzungen	197	65
2. Rechtsfolgen – Verhältnis zu § 280 Abs. 1	200	66
IV. Schadensersatzansprüche aus §§ 280 ff wegen ursprünglich mangelhafter Lieferung	203	67
1. Pflichtverletzung	204	68
2. Vertretenmüssen	205	68
3. Abgrenzung nach Schadensarten	206	68
4. Schadensersatz statt der Leistung: Abgrenzung innerhalb der §§ 281 ff	209	69
a) § 283	211	69
b) § 281	213	70
5. Schadensersatz statt der Leistung: Besondere Voraussetzungen	214	70
6. Schadensersatz statt der Leistung und Schadensersatz statt ganzen Leistung	216	71
V. Schadensersatzanspruch aus §§ 437 Nr. 3, 280 ff wegen Verletzung der Nacherfüllungspflicht	218	72
VI. Aufwendungsersatzanspruch aus §§ 437 Nr. 3, 284	220	72
§ 11 Mängleinrede des Käufers	225	74

§ 12 Ausschlussgründe und Verjährung im Kaufgewährleistungsrecht	228	75
I. Ausschluss der Haftung des Verkäufers	228	75
1. Gesetzlicher Haftungsausschluss (§§ 442, 445)	228	75
2. Vertraglicher Haftungsausschluss (§ 444)	229	75
II. Verjährung und zeitliche Grenzen	231	76
1. Verjährung der Gewährleistungsansprüche	231	76
2. Zeitliche Grenzen der Gestaltungsrechte	235	77
§ 13 Konkurrenzfragen im Kaufgewährleistungsrecht	238	78
I. Irrtumsanfechtung durch den Käufer	238	78
1. § 119 Abs. 2	238	78
2. § 119 Abs. 1	242	79
II. Irrtumsanfechtung durch den Verkäufer	243	79
III. § 123	245	80
IV. Wegfall der Geschäftsgrundlage	246	80
V. Haftung für Verletzung vertraglicher Nebenpflichten	247	80
1. Nicht mangelbezogene Nebenpflichten	248	80
2. Mangelbezogene Nebenpflichten	249	81
VI. Haftung für vorvertragliche Aufklärungspflichtverletzungen (c.i.c.)	253	82
1. Streitstand	253	82
2. Stellungnahme	255	83
VII. Deliktsrecht	258	84
§ 14 Verbrauchsgüterkauf	262	89
I. Überblick	262	89
II. Anwendungsbereich der §§ 474 ff	263	89
1. Persönlicher Anwendungsbereich	264	89
2. Sachlicher Anwendungsbereich	267	90
III. Besondere Regelungen für den Verbrauchsgüterkauf	268	90
1. § 474 Abs. 2	268	90
2. Zwingender Charakter	270	91
a) Rechte des Verbrauchers	270	91
aa) Regelungsinhalt	270	91
bb) Abgrenzung zwischen (zulässiger) Beschaffungsvereinbarung und (unzulässiger) Haftungsbeschränkung	274	92
b) Verjährung der Mängelansprüche des Käufers	276	93
3. Beweislastumkehr (§ 476)	277	93
4. Garantien (§ 477)	284	96
IV. Rückgriff des Verkäufers	285	96
1. Erleichterung des kaufvertraglichen Gewährleistungsanspruchs gegen den Lieferanten (§ 478 Abs. 1, 3)	287	96

Inhaltsverzeichnis

a) Voraussetzungen des § 478 Abs. 1	288	97
b) Entbehrlichkeit der Fristsetzung – Sonstige Gewährleistungsvoraussetzungen	290	97
2. Anspruch auf Aufwendungsersatz (§ 478 Abs. 2, 3)	293	98
3. Handelsrechtliche Rüge- und Untersuchungsobliegenheit nach § 377 HGB (§ 478 Abs. 6)	295	99
4. Beschränkung der Abdingbarkeit (§ 478 Abs. 4)	296	99
5. Erstreckung auf die Lieferkette (§ 478 Abs. 5)	297	99
V. Verjährung von Rückgriffsansprüchen	298	100
1. Ansprüche aus § 478 Abs. 2 (§ 479 Abs. 1)	298	100
2. Anordnung einer Ablaufhemmung (§ 479 Abs. 2)	299	100
§ 15 Besondere Problembereiche im Kaufrecht	303	103
I. Selbstvornahme der Nacherfüllung	303	103
II. Versendungskauf	305	105
1. Überblick	305	105
2. Voraussetzungen des § 447	308	106
a) Anwendbarkeit	308	106
b) Versendungskauf	309	106
c) Auslieferung an die Transportperson	311	107
d) Zufall	312	107
e) Typische Transportgefahr?	314	108
3. Haftungsprobleme und Drittschadensliquidation	315	108
a) Transport durch Person, die nicht Frachtführer i.S.d. HGB ist	316	108
b) Transport durch Frachtführer i.S.d. HGB	318	109
III. Rechtskauf und Unternehmenskauf	320	110
1. Rechtskauf	321	110
2. Unternehmenskauf	325	111
IV. Garantien	328	112
Dritter Teil		
Sonstige Verträge		
§ 16 Werkvertrag	329	114
I. Begriff	329	114
II. Pflichten des Bestellers	331	115
1. Abnahmepflicht des Bestellers	332	115
2. Vergütung	334	115
3. Gefahrtragung bezüglich der Vergütung	337	116
a) Grundregeln (§ 644)	338	116
b) Sonderregeln für den Fall der Verantwortlichkeit des Bestellers (§ 645)	341	117

III. Pflichten des Unternehmers – insbesondere:			
Gewährleistungsrecht	346	120	
1. Überblick	346	120	
2. Mangelbegriff	347	120	
3. Rechte des Bestellers bei Mangelhaftigkeit des Werks	349	121	
a) Überblick	349	121	
b) Nacherfüllung	352	122	
c) Selbstvornahme und Aufwendungsersatz	355	123	
aa) Aufwendungsersatzanspruch bei Selbstvornahme (§ 637 Abs. 1, 2)	355	123	
bb) Vorschuss (§ 637 Abs. 3)	359	124	
d) Rücktritt	360	124	
e) Minderung	364	125	
f) Schadensersatz	366	125	
aa) Überblick	366	125	
bb) Abgrenzung zwischen den Schadensarten	368	126	
cc) Insbesondere: Schadensersatz statt der Leistung	370	127	
g) Ausschlussgründe und zeitliche Grenzen	372	127	
aa) Ausschluss nach § 640 Abs. 2	372	127	
bb) Verjährung und zeitliche Grenzen	373	128	
h) Zeitpunkt des Eingreifens der Gewährleistungsrechte	380	129	
i) Konkurrenzfragen	382	130	
4. Abschließender Fall zum Gewährleistungsrecht	383	130	
IV. Vorzeitige Beendigung des Werkvertrags	384	132	
§ 17 Reisevertrag	386	133	
I. Vorbemerkung	386	133	
II. Vertragsgegenstand	389	134	
III. Vertragsparteien	391	135	
1. Reiseveranstalter	391	135	
2. Reisender	398	136	
IV. Zustandekommen des Reisevertrags	402	137	
V. Änderung und vorzeitige Auflösung des Reisevertrags	405	138	
1. Vertraglich vorbehaltenes Änderungsrecht	405	138	
2. Vertragsübernahme	408	139	
3. Rücktritt des Reisenden vor Reisebeginn	409	139	
4. Kündigung durch eine Partei wegen höherer Gewalt	411	140	
VI. Vertragspflichten	413	140	
VII. Gewährleistung bei Reisemängeln	415	141	
1. Reisemangel (§ 651c Abs. 1)	415	141	
2. Abhilfe (§ 651c Abs. 2)	421	143	
3. Selbsthilfe und Ersatz der erforderlichen Aufwendungen (§ 651c Abs. 3)	425	143	
4. Minderung (§ 651d)	426	144	

Inhaltsverzeichnis

5. Kündigung (§ 651e)	429	144
a) Voraussetzungen	429	144
b) Rechtsfolgen	432	145
6. Schadensersatz (§ 651f)	435	145
a) Voraussetzungen	435	145
b) Rechtsfolgen	438	146
c) Haftungsprivilegierung nach § 651h	442	147
7. Ausschlussfrist und Verjährung	445	148
8. Konkurrenzen	448	148
VIII. Rechtsbehelfe des Reiseveranstalters	449	149
IX. Praktische Hinweise	450	149
§ 18 Schenkung	451	149
I. Vertragsgegenstand	451	149
1. Überblick	451	149
2. Zuwendung	452	150
3. Unentgeltlichkeit	454	150
4. Dauerhaftigkeit	459	152
II. Zustandekommen	460	152
III. Besondere „Beendigungsgründe“	463	153
1. Überblick	463	153
2. Einrede des Notbedarfs und Rückforderung wegen Verarmung	464	153
3. Widerruf wegen groben Undanks	466	153
IV. Haftung des Schenkers	468	154
1. Überblick	468	154
2. Allgemeines Haftungsprivileg, § 521	469	154
3. Sondervorschriften zur Mängelhaftung, §§ 523, 524	471	155
V. Sonderformen der Schenkung	478	157
1. Schenkung unter Auflage	478	157
2. Gemischte Schenkung	482	158
3. Schenkungsversprechen von Todes wegen	488	161
§ 19 Miete	489	161
I. Systematik der Regelungen	489	161
II. Vertragsgegenstand	490	161
III. Zustandekommen und Wirksamkeit	493	162
IV. Rechte des Mieters	496	163
1. Primäranspruch auf Gewährung des Mietgebrauchs	496	163
a) Überblick	496	163
b) Schönheits- und Bagatellreparaturen	499	164
c) Gebrauchsüberlassung an Dritte	502	165
2. Mängelgewährleistung	504	165
a) Überblick	504	165

b) Mietmangel, Fehlen einer zugesicherten Eigenschaft	505	166
c) Kein Ausschluss des Gewährleistungsrechts	509	167
d) Minderung (§ 536)	511	168
e) Schadensersatz (§ 536a)	513	169
f) Selbstvornahme der Mängelbeseitigung durch Mieter und Ersatz der Aufwendungen (§ 536a Abs. 2)	516	169
g) Konkurrenzen	517	170
3. Außerordentliche fristlose Kündigung aus wichtigem Grund	522	171
a) Kündigungsgrund	522	171
b) Weitere Kündigungsvoraussetzungen	525	172
c) Verhältnis des § 543 zum allg. Leistungsstörungsrecht	529	173
4. Zurückbehaltungsrecht	530	173
5. Aufwendungsersatz und Wegnahmerecht	532	173
6. Schema	533	174
V. Rechte des Vermieters	534	174
1. Primäranspruch auf Mietzahlung	534	174
2. Anspruch auf Unterlassung des vertragswidrigen Gebrauchs	537	175
3. Außerordentliche fristlose Kündigung aus wichtigem Grund	538	176
4. Kein Anspruch auf Vorteilsherausgabe bei unberechtigter Untervermietung	542	176
5. Schadensersatzansprüche	544	177
a) Wegen vertragswidrigen Gebrauchs der Mietsache	544	177
b) Wegen unterlassener Mängelanzeige	548	178
VI. Vermieterpfandrecht	549	179
1. Überblick	549	179
2. Forderung aus dem Mietverhältnis	550	179
3. Eingebrachte pfändbare Sache des Mieters	551	179
4. Kein Erlöschen des Vermieterpfandrechts	555	180
5. Folgen des Vermieterpfandrechts	558	181
VII. Veräußerung der vermielten Mietsache	559	181
VIII. Beendigung des Mietverhältnisses	562	183
1. Überblick	562	183
2. Beendigung durch Fristablauf	563	183
3. Beendigung durch ordentliche Kündigung	564	183
a) Kündigung durch den Vermieter	564	183
b) Kündigung durch den Mieter	568	184
c) Schema	569	184
4. Beendigung durch außerordentliche Kündigung	570	184
5. Rechtsfolgen der Beendigung eines Mietverhältnisses	572	185
a) Rückgabe der Mietsache	572	185
b) Entschädigung und Schadensersatz bei verspäteter Rückgabe	574	185
c) Schadensersatz in weiteren Fällen	575	186

Inhaltsverzeichnis

§ 20 Finanzierungsleasing	576	186
I. Konstruktion und Rechtsnatur des Finanzierungsleasing	576	186
II. AGB-rechtliche Zulässigkeit	581	188
1. Abwälzung der Sach- und Preisgefahr	581	188
2. Drittverweisungsklausel	585	189
III. Mängelgewährleistung	586	190
1. Einführung	586	190
2. Nacherfüllung	587	190
3. Rücktritt	588	190
4. Minderung	594	192
5. Schadensersatz	595	192
6. Störungen der Dreieckshaftung	597	193
IV. Nichtlieferung und Verzug	607	196
V. Unmittelbare vertragliche Ansprüche des Leasingnehmers gegen den Lieferanten	609	197
VI. Haftung des Leasingnehmers	610	197
VII. Verbraucherkreditrechtliche Vorschriften	612	198
VIII. Ausübung eines Andienungs- oder Optionsrechts	614	198
IX. Exkurs: Sonderformen des Leasing und verwandte Vertragstypen	615	198
1. Operatingleasing	615	198
2. Herstellerleasing	616	199
3. Sale-and-lease-back	618	199
4. Teilzahlungskauf	619	200
5. Mietkauf	620	200
§ 21 Leihe	621	200
I. Vertragsgegenstand	621	200
II. Ansprüche des Entleihers	624	201
III. Ansprüche des Verleiher	627	202
IV. Beendigung des Leihverhältnisses, Rückgabe der Leihgabe	629	202
V. Verjährung	632	203
§ 22 Geld- und Sachdarlehen	635	204
I. Vertragsgegenstand	635	204
II. Zustandekommen und Wirksamkeit	638	205
1. Formelle Wirksamkeit	638	205
2. Materielle Wirksamkeit	640	205
III. Pflichtenprogramm der Parteien	644	207
IV. Ende des Darlehensverhältnisses	648	207
V. Sachdarlehen	655	211
1. Überblick	655	211

2. Mängelgewährleistung	657	211
3. Vertragsbeendigung	657a	212
§ 23 Auftrag und Geschäftsbesorgungsvertrag	658	213
I. Auftrag	658	213
1. Vertragsgegenstand	658	213
2. Zustandekommen	663	214
3. Rechte des Auftraggebers	664	214
4. Rechte des Beauftragten	670	216
5. Vertragsbeendigung	675	217
II. Geschäftsbesorgungsvertrag	678	218
1. Vertragsgegenstand	678	218
2. Verweis auf das Auftragsrecht	681	218
III. Empfehlung, Rat	683	219
§ 24 Bürgschaft	685	219
I. Vertragsgegenstand	685	219
1. Überblick	685	219
2. Sonderformen	690	221
II. Wirksamkeit des Bürgschaftsvertrags	692	221
1. Formelle Wirksamkeit	692	221
2. Materielle Wirksamkeit	696	222
a) Bestimmbarkeit der Hauptforderung	696	222
b) Sittenwidrigkeit	699	224
c) Verbraucherschutzvorschriften	702	225
aa) Haustürgeschäfte	702	225
bb) Fernabsatzgeschäfte	704	226
cc) Verbraucherdarlehen	705	226
d) Anfechtung und Wegfall der Geschäftsgrundlage	708	227
III. Anspruch des Gläubigers gegen den Bürgen	712	228
1. Überblick über die Voraussetzungen	712	228
2. Bestand der gesicherten Forderung (Akzessorietät)	713	229
3. Erlöschen	717	230
4. Durchsetzbarkeit	720	231
a) Einreden gegen die Bürgschaft	720	231
b) Einreden gegen die Hauptforderung	722	231
IV. Regressmöglichkeit des Bürgen	726	233
1. Gegen den Hauptschuldner	726	233
2. Gegen einen Mitbürgen	730	234
3. Gegen andere Sicherungsgeber	732	234
§ 25 Sonstige Schuldverhältnisse im Überblick	737	237
I. Dienstvertrag	737	237
II. Maklervertrag	738	237

Inhaltsverzeichnis

III. Auslobung und Preisausschreiben	741	237
IV. Verwahrung	744	238
V. Spiel und Wette	747	238
VI. Vergleich	749	239
VII. Schuldversprechen und Schuldanerkenntnis	754	240
<i>Problemübersicht</i>		241
<i>Sachverzeichnis</i>		261