

Vertragliche Schuldverhältnisse

von

Jürgen Oechsler

2., neubearbeitete Auflage

Mohr Siebeck

Inhaltsübersicht

	Seite	Rn.
Vorwort	V	
Inhaltsverzeichnis	XI	
Abkürzungs- und Schriftenverzeichnis	XXXI	
§ 1 Einleitung	1	1
§ 2 Der Kaufvertrag	47	53
A. Überblick	47	53
B. Käuferrechte	47	54
I. Der Lieferanspruch	47	54
II. Der Nacherfüllungsanspruch nach §§ 437 Nr. 1, 439 Abs. 1	66	78
III. Die Rückgewähr des Kaufpreises	184	232
IV. Minderung des Kaufpreises (§§ 437 Nr. 2, 441)	241	322
V. Schadensersatz	243	329
VI. Aufwendungsersatz (§ 284)	287	392
VII. Übergreifende Fragen	299	414
C. Rechte des Verkäufers	349	484
I. Der Kaufpreisanspruch	349	484
II. Die Abnahmepflicht	360	501
III. Rückgriffsrechte des Verkäufers gegenüber dem Lieferanten beim Verbrauchsgüterkauf	361	502
D. Sonderformen des Kaufs	378	528
E. Der Tauschvertrag	381	535
F. Verbraucherschutz durch Widerruf im Kaufrecht und darüber hinaus	384	538
I. Widerrufsrechte	384	538
II. Der Widerruf von AGAV	399	560
G. Die Refinanzierung des Verkäufers durch das Factoring	414	584
§ 3 Der Darlehensvertrag und sonstige Finanzierungsgeschäfte	424	599
I. Überblick	424	599
II. Das Gelddarlehen	424	600
III. Der Verbraucherdarlehensvertrag	455	644

	Seite	Rn.
IV. Sonstige Finanzierungshilfen	496	693
V. Die Teilzahlungsgeschäfte	501	702
VI. Der Ratenlieferungsvertrag	503	706
VII. Das Sachdarlehen	505	708
§ 4 Leasinggeschäfte	508	711
I. Grundlagen	508	711
II. Vertragsabschluss und -inhalt	512	715
III. Rechte und Pflichten im Dreiecksverhältnis zwischen Leasingnehmer, Leasinggeber und Lieferant	518	722
§ 5 Unentgeltliche Verträge	540	754
I. Grundlagen	540	754
II. Die Schenkung	555	771
§ 6 Miete und Pacht	578	802
I. Grundlagen	578	802
II. Der Vertragsschluss	581	807
III. Die Mieterrechte	588	815
IV. Übergreifende Fragestellungen zu den Mieterrechten	647	893
V. Die Vermieterrechte	666	917
VI. Der Pachtvertrag	747	1015
§ 7 Dienst- und Behandlungsvertrag	750	1019
I. Grundlagen	750	1019
II. Der Rechtsanwaltsvertrag	766	1040
III. Der Behandlungsvertrag	784	1060
§ 8 Der Werkvertrag	805	1084
I. Grundlagen	805	1084
II. Der Vertragsschluss	808	1089
III. Ansprüche und Rechte des Bestellers	811	1091
IV. Anspruchsübergreifende Probleme	835	1126
V. Rechte des Unternehmers	846	1137
VI. Der Werklieferungsvertrag	876	1176
§ 9 Der Reisevertrag und die Fluggastrechteverordnung	882	1186
I. Grundlagen	882	1186
II. Die Rechte des Reisenden	895	1203

	Seite	Rn.
III. Die Insolvenzversicherung	915	1234
IV. Die Fluggastrechteverordnung	917	1235
§ 10 Maklerverträge, Ehevermittler und andere Fälle der Naturalobligation	928	1247
I. Der Maklervertrag	928	1247
II. Ehevermittlungsprovision und andere Natural- obligationen	949	1272
§ 11 Der Geschäftsbesorgungsvertrag	953	1276
I. Grundlagen	953	1276
II. Der Anlageberatungsvertrag	962	1287
III. Die Auskunftshaftung	982	1314
IV. Der Zahlungsverkehr	1002	1335
§ 12 Der Bürgschaftsvertrag	1027	1358
I. Einleitung	1027	1358
II. Die Voraussetzungen des Anspruchs gegen den Bürgen	1027	1359
III. Die Leistungspflichten des Bürgen (Bürgschaft auf erstes Anfordern)	1053	1389
IV. Die Einreden des Bürgen	1056	1392
V. Der Untergang der Bürgschaft, insbesondere § 767 . . .	1066	1405
VI. Der Bürgenregress	1070	1407
§ 13 Sonstige Verträge	1077	1414
I. Schuldanerkenntnisse, Schuldversprechen und Vergleich	1077	1414
II. Auslobung und Gewinnzusage	1083	1423
III. Die Gastwirthaftung	1088	1426
Paragrafenregister		1093
Stichwortverzeichnis		1100

Inhaltsverzeichnis

	Seite	Rn.
Vorwort zur zweiten Auflage	V	
Inhaltsübersicht	VII	
Abkürzungs- und Schriftenverzeichnis	XXXI	
§ 1 Einleitung		
1. Die dogmatischen Grundlagen der §§ 433 ff.	1	1
a) Die Lehre von der Vertragsnatur und das Prinzip von Treu und Glauben	1	1
b) Das sog. „Willensdogma“	7	6
c) Das Verschuldensprinzip	9	9
2. Anwendungsbereich und praktische Funktionen der im Gesetz normierten Vertragstypen	14	15
a) Die typologische Zuordnung	14	15
b) Die praktische Bedeutung der §§ 433 ff.	21	23
aa) Der Leitbildcharakter des dispositiven Rechts	21	24
bb) Vertragsergänzung	23	26
cc) Verbraucherschutz	27	31
3. Einflüsse, Reformen und Entwicklungen	34	37
a) Die ökonomische Analyse des Vertragsrechts	34	37
b) Die Drittwirkung der Grundrechte im Vertragsrecht	38	44
c) Die Schuldrechtsreform	39	46
d) Auf dem Weg zu einem europäischen Vertragsrecht	41	48
§ 2 Der Kaufvertrag		
A. Überblick	47	53
B. Käuferrechte	47	54
I. Der Lieferanspruch	47	54
1. Überblick	47	54
2. Einigung über den Vertragsinhalt	50	57
a) Grundsatz	50	57
b) Vertragsgegenstand	53	62
c) Verkauf von Rechten	55	65
d) Grenz- und Streitfälle	57	68
3. Einwendungen gegen den Lieferanspruch	59	71
a) Überblick	59	71

	Seite	Rn.
b) Die Leistungsgefahr	61	73
aa) Unmöglichkeit nach § 275 Abs. 1	61	73
bb) Das Leistungsverweigerungsrecht nach § 275 Abs. 2 Satz 1	63	75
II. Der Nacherfüllungsanspruch nach		
§§ 437 Nr. 1, 439 Abs. 1	66	78
1. Überblick	66	78
2. Das Verhältnis zum ursprünglichen Erfüllungsanspruch nach § 433 Abs. 1 Satz 1	67	80
a) Übergabe bei der Stückschuld	67	80
b) Annahmeverzug und Zurückweisungsrecht	72	85
c) Gattungsschuld und Käuferbilligung	75	89
d) Versendungskauf	78	93
3. Nacherfüllungsgrund	79	95
a) Sachmangel (§ 434)	79	95
aa) Überblick	79	95
bb) Die Beschaffenheitsvereinbarung (§ 434 Abs. 1 Satz 1)	80	96
(1) Eigenschaften, die der Beschaffenheits- vereinbarung zugänglich sind	80	96
(2) Vereinbarung über die Beschaffenheit	90	107
(3) Maßgeblicher Zeitpunkt der Abweichung von der Beschaffenheitsvereinbarung	95	113
cc) Die nach dem Vertrag vorausgesetzte Verwendung (§ 434 Abs. 1 Satz 2 Nr. 1)	95	114
dd) Die Normalbeschaffenheit (§ 434 Abs. 1 Satz 2 Nr. 2)	98	117
ee) Werbeaussagen des Herstellers (§ 434 Abs. 1 Satz 3)	102	124
ff) Montagemängel (§ 434 Abs. 2)	105	127
gg) Lieferung einer anderen Sache (§ 434 Abs. 3) und Sonderfälle des Mangels	108	132
(1) Die Extremabweichung und das Problem der Flucht in die Nacherfüllung	108	132
(2) Die Meliuslieferung und § 241a	110	137
(3) Die Individualabweichung	112	139
(4) Das Identitätsaliud	113	140
hh) Quantitätsabweichungen	115	142
b) Rechtsmängel und öffentliche Lasten	118	146
aa) Begriff des Rechtsmangels	118	146

	Seite	Rn.
bb) Probleme bei der Eigentumsverschaffung, ursprüngliche Unmöglichkeit und dingliche Lasten	118	147
cc) Öffentliche Lasten auf dem Eigentum und öffentlich-rechtliche Beschränkungen	122	152
dd) Persönliche Ansprüche Dritter	124	155
ee) Persönlichkeitsrechte und Immaterialgüter	125	156
ff) Forderungs- und Rechtskauf	126	158
c) Minimale Mängel	127	160
d) Beweislast, insbesondere § 476	127	161
4. Die Rechtsfolgen der Nacherfüllung	134	168
a) Wahlrecht und verhaltener Anspruch	134	168
b) Das Ius variandi bei der Nacherfüllung	135	169
c) Nachlieferung bei der Stückschuld	137	171
d) Der Inhalt des Nachlieferungsanspruchs	140	174
aa) Der sachliche Gegenstand (Ausbau, Abwendung durch Geldzahlung usw.)	140	175
bb) Der Leistungsort der Nacherfüllung	145	182
e) Einschränkung des Wahlrechts durch das Leistungsverweigerungsrecht des Verkäufers aus § 439 Abs. 3	149	187
f) Anforderungen an die Ausübung des Nacherfüllungsverlangens bzw. die Nachfristsetzung	153	192
g) Das Nacherfüllungsverlangen als Mahnung	156	196
h) Der mit der Nachfristsetzung eintretende Schwebezustand und Revision überreilter Entscheidungen des Käufers	157	198
aa) Nacherfüllung nach Ablauf der Nachfrist	157	198
bb) Beendigung des Schwebezustandes durch den Verkäufer?	159	200
cc) „Rücktritt“ vom Nacherfüllungsverlangen, vom Rücktritt und vom Schadensersatzverlangen	160	201
dd) Schutz bei überreilter Anfechtung	162	202
i) Kein Selbstvornahmerecht des Käufers	162	203
k) Unberechtigtes Nacherfüllungsverlangen	168	212
l) Kein Recht des Verkäufers zur zweiten Andienung	170	215
m) Beschädigung der Kaufsache durch die Nacherfüllungshandlung (Risikoverteilung bei der Nacherfüllung)	173	219

	Seite	Rn.
n) Verbesserung der Kaufsache durch die Nacherfüllung	175	223
o) Nutzungsersatz bei der Nachlieferung	176	224
p) Die Mängelreue (Zurückbehaltungsrecht aus § 320)	178	227
5. § 439 Abs. 2 als Anspruchsgrundlage	181	228
III. Die Rückgewähr des Kaufpreises	184	232
1. Überblick	184	232
2. Tatbestandsvoraussetzungen	184	233
a) Rücktrittsgrund	184	233
aa) Teilrücktritt und Inzahlungnahme	184	234
bb) Erheblichkeit der Pflichtverletzung	188	239
b) Fristsetzung zur Nacherfüllung (Nachfristsetzung)	193	245
aa) Grundsatz	193	245
bb) Die Entbehrlichkeit der Nachfristsetzung	194	246
(1) Endgültige und ernsthafte Erfüllungsverweigerung (§ 323 Abs. 2 Nr. 1 und § 440 Satz 1 erster Fall)	194	247
(2) Fehlschlagen des Nachbesserungsversuchs (§ 440 Satz 1 zweiter Fall)	195	250
(3) Unzumutbarkeit (§ 440 Satz 1 dritter Fall)	197	252
(4) Relative Fixgeschäfte (§ 323 Abs. 2 Nr. 2)	199	254
(5) Besondere Gründe (§ 323 Abs. 2 Nr. 3)	199	255
(6) Unmöglichkeit der Nacherfüllung	203	263
c) Rücktrittserklärung nach § 323 Abs. 4	204	264
d) Einwendungen	204	266
3. Rechtsfolgen des Rücktritts	206	268
a) Allgemeines	206	268
b) Der Gleichlauf mit dem Bereicherungsrecht	206	269
c) Der Rückgewähranspruch (§ 346 Abs. 1)	212	277
d) Der Wertersatzanspruch (§ 346 Abs. 2)	214	280
aa) Überblick über das Verhältnis von Schadensersatz und Wertersatz	214	280
bb) Der Übergang von § 346 Abs. 1 auf Abs. 2	215	282
cc) Der Schutz des subjektiven Äquivalenzverhältnisses nach § 346 Abs. 2 Satz 2	217	285
dd) Tatbestände (§ 346 Abs. 2 Satz 1, § 347 Abs. 1)	222	292

	Seite	Rn.
(1) Nutzungersatz nach § 346 Abs. 2 Satz 1 Nr. 1 und § 347 Abs. 1	222	292
(2) Verbrauch, Belastung usw. nach § 346 Abs. 2 Satz 1 Nr. 2	226	300
(3) Wertersatzhaftung nach § 346 Abs. 2 Satz 1 Nr. 3	227	301
ee) Ausschluss der Ersatzpflicht (§ 346 Abs. 3 Satz 1)	228	305
(1) Nr. 1	228	305
(2) Nr. 2	229	306
(3) Nr. 3	231	309
e) Schadensersatz (§ 346 Abs. 4)	236	315
f) Verwendungsersatz (§ 347 Abs. 2)	237	317
g) Sonstiges	240	321
IV. Minderung des Kaufpreises (§§ 437 Nr. 2, 441)	241	322
V. Schadensersatz	243	329
1. Das System des Schadensersatzes im Kaufrecht	243	329
2. § 281	247	335
a) Schadensersatz statt der Leistung	247	335
aa) Das Abgrenzungsproblem	247	335
bb) Ausnahmen vom Nachfristsetzungs- erfordernis	255	344
b) Vertretenmüssen	256	346
aa) Überblick	256	346
bb) Verschulden und Erfüllungsgehilfenhaftung (§§ 276, 278)	256	347
cc) Garantien, insbesondere Beschaffenheits- garantien des Verkäufers	261	354
dd) Mitverschulden	264	359
3. Die Kombination des Schadensersatzanspruchs mit Rücktritt und Minderung (§ 325)	264	360
a) Möglichkeiten der Schadensberechnung	265	361
b) Die zulässige Berechnungsmethode vor Ausübung des Rücktrittsrechts	267	364
c) Die zulässige Berechnungsmethode nach Ausübung des Rücktrittsrechts	269	365
4. Schadensersatz neben der Leistung (Mangelfolgeschaden)	274	372
5. Verzögerungsschäden: Nutzungsausfallschaden, Betriebsausfallschaden	276	374
6. Schadensersatz bei ursprünglichen und unbehebaren Mängeln	282	382

	Seite	Rn.
7. Einfache Nichtleistung und Unmöglichkeit	285	386
8. Verletzung einer Nebenpflicht	285	388
VI. Aufwendungsersatz (§ 284)	287	392
1. Überblick	287	392
2. Tatbestand	289	395
a) Anstelle des Schadensersatzes statt der Leistung	289	396
b) Aufwendungen im Vertrauen auf den Erhalt der Leistung	291	398
c) Billigkeitsmaßstab	294	403
d) Zweckverfehlung der Aufwendungen	296	407
e) Kein Ersatz bei von Pflichtverletzung unabhängiger Zweckverfehlung	296	408
f) Vorteilsausgleich und Gegenansprüche	297	411
g) Abdingbarkeit	298	413
VII. Übergreifende Fragen	299	414
1. Verbrauchsgüterkauf	299	414
2. Garantien	303	421
a) Überblick	303	421
b) Haltbarkeitsgarantie	305	423
c) Sonstige Garantiewirkungen	306	425
d) Herstellergarantie	307	426
3. Der Gewährleistungsausschluss	309	429
a) Durch Rechtsgeschäft	309	429
aa) Überblick	309	429
bb) § 475 Abs. 1	310	430
cc) § 309	313	434
dd) § 307, insbesondere Grundstücksäufe	313	435
b) Gesetzlicher Haftungsausschluss nach § 442 Abs. 1	314	436
c) Vertragliche und gesetzliche Haftungs- beschränkung bei öffentlichen Versteigerungen (§ 445 und § 447 Abs. 1 Satz 2)	318	440
d) Unwirksamkeit des Gewährleistungsausschlusses bei arglistigem Verschweigen	319	443
e) Partielle Unwirksamkeit des Gewährleistungs- ausschlusses bei Abschluss einer Beschaffenheits- vereinbarung	325	450
f) Die Rechtsfolgen des vertraglichen Gewährleistungsausschlusses in der Lieferkette und § 285 Abs. 1	327	452
4. Verjährung	329	457
a) Die Tatbestände	329	458

	Seite	Rn.
b) Kettenverjährung	331	461
c) Verjährungsbeginn	333	462
d) Vorsatz	333	463
e) Rechtsfolgen der Verjährung	334	464
5. Konkurrenzen	334	465
a) Culpa in contrahendo	334	465
b) Anfechtungstatbestände	344	478
c) Wegfall der Geschäftsgrundlage	346	480
C. Rechte des Verkäufers	349	484
I. Der Kaufpreisanspruch	349	484
1. Überblick	349	484
2. Preisgefahr	350	485
a) § 326 Abs. 1 Satz 1	350	485
b) § 446	351	487
c) § 447	351	489
aa) Überblick	351	489
bb) Betroffene Risiken	353	491
cc) Die Grundkonstellation der Drittschadens- liquidation	356	496
dd) § 421 Abs. 1 Satz 2 HGB	358	498
II. Die Abnahmepflicht	360	501
III. Rückgriffsrechte des Verkäufers gegenüber dem Lieferanten beim Verbrauchsgüterkauf	361	502
1. Überblick	361	502
2. Die Entbehrlichkeit der Nachfristsetzung (§ 478 Abs. 1)	362	504
3. Der Aufwendungsersatzanspruch aus § 478 Abs. 2	370	513
4. Die Rügeobliegenheit nach § 377 HGB	373	518
5. Haftungsausschluss im Verhältnis zwischen Lieferant und Verkäufer	376	522
6. Beweislastverteilung und Ablaufhemmung der Verjährung	376	523
7. Anwendung in der Lieferkette	377	525
D. Sonderformen des Kaufs	378	528
E. Der Tauschvertrag	381	535
F. Verbraucherschutz durch Widerruf im Kaufrecht und darüber hinaus	384	538
I. Widerrufsrechte	384	538
1. Überblick	384	538

	Seite	Rn.
2. Rechtsfolgen	389	543
a) Überblick	389	543
b) Die Rückgewährpflicht	389	544
c) Die Nutzungsersatzhaftung des Verbrauchers	391	547
d) Die Haftung für Wertverlust	393	548
e) Die Anwendbarkeit der Lehre von der fehlerhaften Gesellschaft	396	555
f) Keine Haftung im Übrigen	398	558
II. Der Widerruf von AGAV	399	560
1. Überblick	399	560
2. Der Anwendungsbereich im Einzelnen	400	561
3. Konkurrenzen	406	571
III. Fernabsatzgeschäft, Online-Warenhandel und E-Commerce	407	572
IV. Teilzeitwohnrechte	412	579
G. Die Refinanzierung des Verkäufers durch das Factoring	414	584
1. Grundlagen	414	584
2. Abtretungsprobleme	416	588
3. Kollision zwischen Globalzession und verlängertem Eigentumsvorbehalt	420	593
a) Grundlagen	420	593
b) Die Rechtslage beim echten Factoring	421	595
c) Die unechte Factoring-Globalzession	422	597
4. Insolvenzfestigkeit	423	598
§ 3 Der Darlehensvertrag und sonstige Finanzierungsgeschäfte		
I. Überblick	424	599
II. Das Gelddarlehen	424	600
1. Überblick	424	600
2. Zustandekommen des Vertrages	425	601
a) Konsensualvertrag	425	601
b) Sittenwidrigkeit und bereicherungsrechtliche Rückabwicklung	426	603
3. Die Leistungspflichten des Darlehensnehmers	433	614
a) Rückzahlungspflicht	433	614
b) Zinszahlungspflicht und Zinsanpassungsklauseln	433	615
c) Kontrollfähige Nebenleistungspflichten	437	617

	Seite	Rn.
4. Leistungsstörungen	440	621
a) Nichtabnahme des Darlehens	440	621
b) Zahlungsverzug des Darlehensnehmers	441	623
c) Nichtauszahlung des Darlehens	441	624
d) Isolierte Abtretung von Darlehensforderung und Grundschuld	441	625
e) Schutzpflichtverletzungen (Aufklärungs- pflichten, Bankgeheimnis)	442	628
5. Kündigung und Vorfälligkeitsentschädigung	445	633
6. Das Sparbuch	450	637
a) Rechtliche Einordnung	450	637
b) Verträge zugunsten Dritter	450	638
c) Wertpapiercharakter und Liberationsfunktion des Sparbuchs	453	642
III. Der Verbraucherdarlehensvertrag	455	644
1. Überblick	455	644
2. Der Anwendungsbereich der Verbraucherschutz- normen	457	646
3. Formerfordernisse, Beratungs- und Prüfpflichten sowie die Rechtsfolgen ihrer Verletzung	460	651
4. Der Einwendungsdurchgriff gemäß § 359 Satz 1 und außerhalb dieser Norm	464	653
5. Das Widerrufsrecht und der Widerrufsdurchgriff bei wirtschaftlicher Einheit	473	663
6. Die Nachbildung des Einwendungs- und Widerrufsdurchgriffs beim Immobiliendarlehen	481	671
a) Überblick	481	671
b) Überschreitung der Rolle eines Darlehens- gebers	483	675
c) Verantwortlichkeit für einen besonderen Gefährdungstatbestand	485	677
d) Schwerer Interessenkonflikt	486	678
e) Wissensvorsprung	487	680
aa) Institutionalisiertes Zusammenwirken	487	680
bb) Sonderfall sittenwidrig überteuerter Immobilien	490	682
cc) Beschränkung auf arglistiges Verhalten des Geschäftspartners	491	684
f) Verletzung der Widerrufsbelehrungspflicht; keine Wertermittlungspflicht	493	688
7. Rückforderungsdurchgriff?	494	690
8. Kündigung bei qualifiziertem Zahlungsverzug	496	692

	Seite	Rn.
IV. Sonstige Finanzierungshilfen	496	693
1. Überblick	496	693
2. Der entgeltliche Zahlungsaufschub	497	694
3. Die entsprechende Anwendung auf persönliche Sicherungsgeber (Schuldbeitritt, Vertragsüber- nahme, nicht aber Bürgschaft)	498	696
V. Die Teilzahlungsgeschäfte	501	702
VI. Der Ratenlieferungsvertrag	503	706
VII. Das Sachdarlehen	505	708
§ 4 Leasinggeschäfte		
I. Grundlagen	508	711
1. Überblick	508	711
2. Das Vollamortisationsprinzip	508	712
II. Vertragsabschluss und -inhalt	512	715
1. Vertragsanbahnung und Vertragsschluss	512	715
2. Der Streit um die Rechtsnatur des Finanzierungs- leasings	513	717
3. Die Lieferung	514	718
4. Die Verteilung von Leistungs- und Gegenleistungsgefahr	517	721
III. Rechte und Pflichten im Dreiecksverhältnis zwischen Leasingnehmer, Leasinggeber und Lieferant	518	722
1. Die Bedeutung der Abtretungskonstruktion	518	722
2. Kritik an der Abtretungskonstruktion und Inhalt der Nacherfüllung	520	726
3. Die arglistige Täuschung des Leasingnehmers durch den Lieferanten	521	728
4. Die Rüge nach § 377 Abs. 1 HGB	522	729
5. Die Anwendbarkeit des § 278 Satz 1 im Verhältnis von Leasinggeber und Lieferant	523	730
6. Keine Anwendbarkeit der §§ 474 ff.	524	732
7. Keine Anwendbarkeit des § 359	526	735
8. Der Rücktritt wegen eines Mangels der Leasingsache	528	736
9. Der Ersatz des Nutzungsausfallschadens beim Leasingnehmer	532	741
10. Die Anwendung des § 7 Abs. 1 StVG im Verhältnis zwischen Leasinggeber und Leasing- nehmer	532	742

	Seite	Rn.
IV. Verbraucherschutz und Vertragsbeendigung	534	744
1. § 506 Abs. 2	534	744
2. Die ordentliche Vertragsbeendigung	536	747
3. Die außerordentliche Vertragsbeendigung	537	750
V. Sonstige Leasingformen	539	751
§ 5 Unentgeltliche Verträge		
I. Grundlagen	540	754
1. Die Abgrenzung zwischen Gefälligkeit und Auftrag	540	754
2. Der Einfluss der Unentgeltlichkeit auf den Haftungsmaßstab	544	758
a) Keine allgemeine Haftungsbeschränkung	544	758
b) Schutzpflichtverletzungen in unentgeltlichen Verträgen	546	761
c) Konkludenter Haftungsausschluss in unentgeltlichen Verträgen	549	763
3. Leihe und Verwahrung	552	768
II. Die Schenkung	555	771
1. Überblick	555	771
2. Unentgeltliche Bereicherung	555	772
a) Bereicherung	555	772
aa) Unentgeltliche Gebrauchsüberlassung	555	773
bb) Unbenannte Zuwendungen	556	774
b) Unentgeltlichkeit	561	780
aa) Remuneratorische Schenkungen und Schenkungen mit Anreizwirkung	561	780
bb) Gemischte Schenkung	563	783
3. Formvorschriften	567	786
a) § 518	567	786
b) § 2301	567	787
4. Rückforderungsrechte des Schenkenden und des Trägers der Sozialhilfe	571	792
5. Das Widerrufsrecht wegen groben Undanks	572	795
6. Schenkkreise	574	798
7. Sonderformen der Schenkung	575	799
§ 6 Miete und Pacht		
I. Grundlagen	578	802
II. Der Vertragsschluss	581	807
1. Die Form des § 550	581	807

	Seite	Rn.
2. Anfechtung wegen arglistiger Täuschung und Aufklärungspflichten	583	809
a) Aufklärungspflichtverletzung des Vermieters	583	809
b) Aufklärungspflichtverletzung des Mieters	586	813
III. Die Mieterrechte	588	815
1. Der Gebrauchsüberlassungsanspruch des Mieters	588	815
a) Inhalt	588	815
aa) Dauerschuldcharakter	588	815
bb) Instandhaltung und Instandsetzung (Kleinreparatur- und Beteiligungs- klauseln)	591	816
cc) Einfluss der Grundrechte	593	818
dd) Konkurrenzschutz	594	820
ee) Barrierefreiheit	596	824
b) Einbeziehung Dritter	597	825
aa) Rechte von Angehörigen und der in einem auf Dauer angelegten Haushalt mit dem Mieter Lebenden	597	825
bb) Untermiete	599	827
cc) Verhältnis der Mieter untereinander	603	831
2. Überblick über das mietvertragliche Gewährleistungsrecht	604	832
3. Die Minderung	605	833
a) Überblick	605	833
b) Ausschluss des Minderungsrechts wegen Verwirkung	606	838
c) Schutz vor Missbrauch des Minderungsrechts und vor Beschränkung bei der Geschäfts- raummieta	609	842
d) Der Mangel als Voraussetzung der Minderung	611	844
aa) Sachmängel	611	844
bb) Rechtsmängel	621	854
cc) Zugesicherte Eigenschaften	623	857
4. Das Zurückbehaltungsrecht	624	858
5. Der Mängelbeseitigungsanspruch	627	861
6. Der Schadensersatzanspruch nach § 536a Abs. 1	628	863
a) Überblick und Ersatz des Schadens neben der Leistung	628	863
b) Die Garantiehaftung nach § 536a Abs. 1 erster Fall	628	864
aa) Überblick und Entstehungsgeschichte	628	864

	Seite	Rn.
bb) Tatbestand und Versuche der teleologischen Reduktion	630	866
cc) Vertrag mit Schutzwirkungen für Dritte und Drittschadensliquidation	632	869
dd) Anwendung des § 536a Abs. 1 erster Fall auf den unbehebbarer Mangel vor Vollzug der Miete	635	873
c) § 536a Abs. 1 zweiter Fall	637	876
d) § 536a Abs. 1 dritter Fall	639	879
7. Aufwendungs- und Verwendungsersatz	640	880
a) Überblick	640	880
b) Kündigung, Aufwendungsersatz und Verwendungsersatz nach § 284	641	883
c) Verjährung nach § 548 Abs. 2	644	890
IV. Übergreifende Fragestellungen zu den Mieterrechten	647	893
1. Wechsel des Vermieters durch Verkauf der Mietsache (§ 566)	647	893
2. Vertraglicher Ausschluss des Kündigungsrechts	652	897
3. Mieterschutz bei der Bildung von Wohnungseigentum (§§ 577 f.)	654	901
4. Konkurrenzen	658	903
5. Haftungsausschluss und Verjährung	662	909
a) Ausschluss der Haftung des Vermieters	662	909
b) Haftungsfreistellung des Mieters bei der Kfz-Vermietung	662	911
6. Gleichbehandlungsgesetz	664	914
V. Die Vermieterrechte	666	917
1. Der Anspruch auf die Miete	666	917
a) Überblick	666	917
b) Mietpreisbremse	667	917a
c) Mieterhöhung	668	918
d) Gegenleistungsgefahr bei persönlicher Verhinderung des Mieters und die Stellung von „Nachmietern“	671	921
e) Sicherung der Miete durch das Vermieterpfandrecht	673	923
f) Sicherung der Miete durch Kautions	678	928
aa) Rechtsnatur	678	928
bb) Kein Zurückbehaltungsrecht	680	929
cc) Das Prinzip der Vermögenstrennung und die Aussonderung in der Insolvenz	681	930

	Seite	Rn.
dd) Anlegerentschädigung bei Spareinlagen	681	931
ee) Rechtsnachfolge beim Verkauf der Mietwohnung gem. § 566a	682	932
2. Der Anspruch auf Ersatz der Betriebs- und Heizkosten	682	933
a) Vereinbarung	683	934
b) Umlagefähigkeit	684	935
c) Pauschalen und Vorauszahlungen (§ 556 Abs. 2)	686	937
d) Abrechnung der Betriebskosten	689	940
e) Präklusion von Ansprüchen	690	944
f) Zwang zur Abrechnung bei der Geschäfts- raummiete	693	947
g) Wärmecontracting	694	948
3. Schönheitsreparaturen	694	949
a) Überblick	694	949
b) Der Begriff der Schönheitsreparatur	695	950
c) Inhaltliche Wirksamkeit aufgrund der Entgeltthese	699	954
d) Rückabwicklung bei nicht geschuldeter Schönheitsreparatur	700	955
e) Verjährung der Ansprüche wegen nicht geschuldeter Schönheitsreparatur	702	958
f) Kein berechtigtes Mieterhöhungsverlangen infolge Unwirksamkeit der vorformulierten Schönheitsreparaturpflicht	703	959
4. Ansprüche im Hinblick auf den Gebrauch der Sache durch den Mieter	704	960
a) Vertragsgemäßer und vertragswidriger Gebrauch	704	960
b) Das Kündigungsrecht bei vertragswidrigem Gebrauch nach § 573 Abs. 2 Nr. 1 und § 543 Abs. 2 Satz 1 Nr. 2	708	963
c) Die Verjährung nach § 548 Abs. 1	710	966
5. Besondere Duldungsansprüche gegen den Mieter	713	969
a) Erhaltungs- und Modernisierungsmaßnahmen . .	713	969
b) Die Umlage von Modernisierungskosten (§ 559 Abs. 1)	714	971
c) Störerhaftung des Mieters aus § 1004	715	974
d) Duldungspflichten der Mieter untereinander . . .	717	975a

	Seite	Rn.
6. Der Anspruch auf Rückgabe der Mietsache;		
Räumungsanspruch	717	976
a) Überblick	717	976
b) Leistungsstörungen	718	977
c) Zwangskauf?	719	979
d) Durchsetzung des Räumungsanspruchs	720	980
7. Die ordentliche Kündigung durch den		
Vermieter	721	983
a) Kündigung wegen Mieterverhaltens		
(§ 573 Abs. 2 Nr. 1)	722	984
b) Die Eigenbedarfskündigung		
(§ 573 Abs. 2 Nr. 2)	724	986
aa) Eigenbedarf	724	986
bb) Formelle Begründung der Eigenbedarfs-		
kündigung	727	991
cc) Unzureichende Begründung des		
Eigenbedarfs	728	992
dd) Vortäuschung von Eigenbedarf	729	993
ee) Nachträglicher Wegfall des Eigenbedarfs	730	995
ff) Missbrauchsfälle	731	996a
c) Die Verwertungskündigung		
(§ 573 Abs. 2 Nr. 3)	733	997
d) Die erleichterte Kündigung nach		
§ 573a Abs. 1 Satz 1	735	1000
e) Das Verbot der Teilkündigung	736	1001
8. Die außerordentliche Kündigung nach		
§§ 543, 569	736	1002
a) Der Zahlungsverzug des Mieters		
(§ 543 Abs. 2 Satz 1 Nr. 3)	736	1002
b) Die Parallelanwendung der §§ 543 Abs. 2 Satz 1		
Nr. 3 und 573 Abs. 2 Nr. 1 beim Zahlungsverzug		
des Mieters	740	1005
c) Die Bedeutung von Geschäftsverbindungs-		
bräuchen beim Zahlungsverzug	743	1009
d) Ausübungsfrist für die außerordentliche		
Kündigung	744	1010
e) Die Form der außerordentlichen Kündigung	745	1011
f) Einschränkung des Rechts auf außerordentliche		
Kündigung?	745	1012
g) Rechtsverfolgungskosten bei der		
außerordentlichen Kündigung	747	1014
VI. Der Pachtvertrag	748	1015

	Seite	Rn.
§ 7 Dienst- und Behandlungsvertrag		
I. Grundlagen	750	1019
1. Überblick	750	1019
2. Die Dienstleistung	750	1020
3. Die Vergütung	751	1022
4. Leistungsstörungen	754	1024
5. Die Kündigung	756	1028
a) Die ordentliche Kündigung nach § 621 und die fristlose Kündigung nach § 627	756	1028
b) Die außerordentliche Kündigung nach § 626	763	1036
II. Der Rechtsanwaltsvertrag	766	1040
1. Überblick	766	1040
2. Beratungspflichten	771	1044
3. Haftung für Beratungsfehler der Sozietät	773	1045
4. Interessenkonflikt	775	1049
5. Rechtskenntnis	778	1053
6. Einschränkung der Haftung nach dem Schutzzweck der Norm	779	1055
7. Sekundärverjährung	782	1057
III. Der Behandlungsvertrag	784	1060
1. Überblick	784	1060
2. Vertragsschluss	786	1062
3. Die Arzthaftung	788	1065
a) Behandlungsfehler	789	1066
b) Voll beherrschbare Risiken	796	1073
c) Aufklärungsfehler und fehlende Einwilligung	798	1076
d) Vorrang der Nacherfüllung	804	1083
§ 8 Der Werkvertrag		
I. Grundlagen	805	1084
1. Die Erfolgsbezogenheit als charakteristisches Merkmal	805	1084
2. Abgrenzung zum Dienstvertrag	806	1086
II. Der Vertragsschluss	808	1089
III. Ansprüche und Rechte des Bestellers	811	1091
1. Überblick	811	1091
2. Der Herstellungsanspruch	811	1092
3. Der Nacherfüllungsanspruch des Bestellers	813	1095
a) Überblick	813	1095
b) Der Nacherfüllungsgrund	813	1096
aa) Sachmangel	813	1096

	Seite	Rn.
bb) Rechtsmangel	818	1102
cc) Beweislastverteilung	818	1103
c) Anspruchsinhalt und sonstige Rechtsfolgen	819	1104
4. Das Selbstvornahmerecht des Bestellers	820	1106
5. Der Rücktritt	821	1110
6. Die Minderung	822	1111
7. Der Schadensersatzanspruch des Bestellers	823	1112
a) Das Problem des unbehebbar Mangels	823	1112
b) § 251 Abs. 2	823	1113
c) Die Anwendbarkeit des § 281 Abs. 1 Satz 1 und das Verhältnis zu § 823 Abs. 1	825	1114
d) Die Haftung für Aufklärungspflichtverletzungen und ihr Verhältnis zur Mängelhaftung	828	1116
8. Das Zurückbehaltungsrecht wegen Mängeln nach § 641 Abs. 3	830	1119
9. Die außerordentliche Kündigung nach § 648 und § 648a	832	1121
IV. Anspruchsübergreifende Probleme	835	1126
1. Verjährung	835	1126
2. Haftungsausschluss	837	1130
3. Überblick über den Bauvertrag und ähnliche Verträge	838	1132
V. Rechte des Unternehmers	846	1137
1. Anspruch auf Abnahme	846	1138
a) Bedeutung und Wesen der Abnahme	846	1138
b) Die Voraussetzungen der Abnahme	849	1142
c) Abnahmepflicht und Abnahmeobliegenheit	851	1146
d) Pflicht zur Feststellung des Werkzustands bei Verweigerung der Abnahme	852	1146a
2. Der Vergütungsanspruch	853	1147
a) Grundlagen	853	1147
b) Fälligkeit	859	1153
c) Sicherung des Vergütungsanspruchs	860	1154
aa) Das Werkunternehmerpfandrecht	860	1155
bb) Die Bauhandwerkersicherungshypothek	863	1160
cc) Bauhandwerkersicherung	866	1163
d) Gegenleistungs- bzw. Vergütungsgefahr	867	1164
3. Obliegenheiten und Pflichten des Bestellers zur Mitwirkung	873	1171
VI. Der Werklieferungsvertrag	876	1176
1. Normzweck	876	1176

	Seite	Rn.
2. Ansätze zu einer teleologischen Reduktion des Normanwendungsbereichs	887	1178
§ 9 Der Reisevertrag und die Fluggastrechteverordnung		
I. Grundlagen	882	1186
1. Zweck der Regelung	882	1186
2. Die beteiligten Personen und ihre Vertragsbeziehungen	884	1189
a) Reiseveranstalter und Reisender	884	1189
b) Reisebüro	887	1192
c) Leistungsträger	888	1193
3. Der sachliche Anwendungsbereich: Reiseveranstaltungs- und Reisevermittlungs- vertrag	889	1196
II. Die Rechte des Reisenden	895	1203
1. Überblick	895	1203
2. Gewährleistungsrechte	896	1204
a) Abhilfe	896	1204
aa) Überblick	896	1204
bb) Der Reisemangel als Abhilfegrund	896	1205
cc) Rechtsfolge	899	1209
b) Die Selbstabhilfe	900	1210
c) Die Minderung	902	1211
d) Die Kündigung wegen erheblich beeinträchtigenden Mangels	904	1214
e) Schadensersatz	906	1221
aa) Vermögensschäden	906	1221
bb) Entgangene Urlaubsfreude	909	1225
f) Gewährleistungsausschluss und Verjährung	911	1229
3. Besondere Lösungsrechte	911	1231
a) Rücktritt vor Reisebeginn	911	1231
b) Kündigung bzw. Rücktritt wegen höherer Gewalt	912	1232
III. Die Insolvenzsicherung	915	1234
IV. Die Fluggastrechteverordnung	917	1235
1. Überblick	917	1235
2. Verspätung (Art. 6 VO)	918	1237
3. Annullierung (Art. 5 VO)	921	1241
4. Nichtbeförderung (Art. 4 VO)	924	1243

§ 10 Maklerverträge, Ehevermittler und andere Fälle der Naturalobligation

I. Der Maklervertrag	928	1247
1. Grundlagen	928	1247
2. Der Provisionsanspruch des Maklers	929	1250
a) Zustandekommen des Maklervertrages	930	1251
b) Zustandekommen des Hauptvertrages	935	1254
c) Kausalität der Leistungen des Maklers	937	1258
d) Fehlende wirtschaftliche Verflechtung von Makler und Gegenseite des Hauptvertrages	939	1261
e) Verlust des Anspruchs nach § 654	942	1264
3. Die Maklerklausel (Courtageklausel)	944	1266
4. Maklerhaftung	947	1268
5. Besondere Formen des Maklervertrages	948	1269
II. Ehevermittlungsprovision und andere Naturalobligationen	949	1272
1. § 656 und die Partnerschaftsvermittlungsverträge	949	1272
2. Spiel und Wette	951	1275

§ 11 Der Geschäftsbesorgungsvertrag

I. Grundlagen	953	1276
1. Der Begriff der Geschäftsbesorgung	953	1276
2. Rechte und Pflichten	956	1280
II. Der Anlageberatungsvertrag	962	1287
1. Das Disclosure-Prinzip	962	1287
2. Die Lehre vom Anlageberatungsvertrag	964	1289
3. Stillschweigender Vertragsschluss und Haftung aus culpa in contrahendo bei Beratungsfehlern	967	1294
4. Die Vermutung aufklärungsrichtigen Verhaltens	971	1300
5. Die Prospekthaftung	973	1302
6. Grenzen des Anlegerschutzes durch Aufklärung und Information	977	1307
III. Die Auskunftshaftung	982	1314
1. § 675 Abs. 2 und grundsätzliche Überlegungen zur Auskunftshaftung	982	1314
2. Der Vertrag mit Schutzwirkungen für Dritte	985	1318
a) Grundkonstellation der Auskunftshaftung	985	1318
b) Dogmatische Begründung	987	1321
c) Konkurrierende Anspruchsgrundlagen	993	1325
d) Die gemeinsame Haftung von Gutachter und Verkäufer	996	1327

	Seite	Rn.
e) Die Vorhersehbarkeit der Einbeziehung des Dritten und die Abgrenzung zur Drittschaden- liquidation	998	1330
IV. Der Zahlungsverkehr	1002	1335
1. Einleitung	1002	1335
2. Bare und unbare Zahlung	1001	1336
3. Girovertrag und Überweisung	1007	1341
4. Das Lastschriftverfahren	1011	1343
5. Haftung beim Einsatz von Zahlungskarten	1015	1347
§ 12 Der Bürgschaftsvertrag		
I. Einleitung	1027	1358
II. Die Voraussetzungen des Anspruchs gegen den Bürgen	1027	1359
1. Das Bestehen der zu sichernden Forderung	1027	1359
a) Die Zweckvereinbarung	1027	1359
b) Die Forderungsauswechselung	1036	1368
2. Die rechtsgeschäftliche Einigung über die Bürgschaft	1037	1370
a) Abgrenzung gegenüber Garantie und Schuldbeitritt	1037	1370
b) Nichtigkeit des Bürgschaftsversprechens wegen krasser finanzieller Überforderung (§ 138 Abs. 1)	1041	1374
3. Form der Bürgschaftserklärung	1048	1384
a) Grundsatz	1048	1384
b) Blankettbürgschaft	1051	1387
III. Die Leistungspflichten des Bürgen (Bürgschaft auf erstes Anfordern)	1053	1389
IV. Die Einreden des Bürgen	1056	1392
1. Eigene Einreden des Bürgen, insbesondere die Einrede der Vorausklage nach § 771	1056	1392
2. Einreden gegen den Bestand der Hauptschuld (§ 767 Abs. 1 Satz 1)	1057	1394
3. Einreden nach § 768 Abs. 1 Satz 1 (Vertragserfüllungs- und Gewährleistungs- bürgschaft)	1057	1395
4. Die Bedeutung des Einredeverzichts nach § 768 Abs. 2	1063	1400
5. Einreden nach § 770 Abs. 1 und 2	1064	1401
V. Der Untergang der Bürgschaft, insbesondere § 767	1066	1405

	Seite	Rn.
VI. Der Bürgenregress	1070	1407
1. Gegenüber dem Hauptschuldner	1070	1407
2. Gegenüber Mitbürgen (§ 774 Abs. 2)	1072	1409
3. Gegenüber sonstigen Sicherungsgebern	1074	1412

§ 13 Sonstige Verträge

I. Schuldanerkenntnisse, Schuldversprechen und Vergleich	1077	1414
1. Das abstrakte Schuldversprechen	1077	1414
2. Anerkenntnis und Vergleich	1080	1418
II. Auslobung und Gewinnzusage	1083	1423
III. Die Gastwirtschaftung	1088	1426

Paragrafenregister	1093
Stichwortverzeichnis	1100