

INHALTSVERZEICHNIS

1. Teil: Kaufrecht	1
1. Abschnitt: Kaufvertrag	2
A. Zustandekommen	2
B. Pflichten aus dem Kaufvertrag	3
I. Pflichten des Verkäufers	3
II. Pflichten des Käufers	4
2. Abschnitt: Mängelgewährleistung	5
A. Begriff des Sachmangels und des Rechtsmangels	5
I. Sachmangel	5
1. Vereinbarte Beschaffenheit, § 434 Abs. 1 S. 1	6
a) Beschaffenheitsbegriff	6
b) Vereinbarung der Beschaffenheit	9
2. Vertraglich vorausgesetzte Verwendung, § 434 Abs. 1 S. 2 Nr. 1	11
3. Eignung zur gewöhnlichen Verwendung und übliche Beschaffenheit, § 434 Abs. 1 S. 2 Nr. 2 u. S. 3	13
a) Keine Eignung zur gewöhnlichen Verwendung	14
b) Keine übliche Beschaffenheit	14
c) Öffentliche Äußerungen	16
4. Unsachgemäße Montage und mangelhafte Montageanleitung, § 434 Abs. 2	17
a) Unsachgemäße Montage, § 434 Abs. 2 S. 1	17
b) Mangelhafte Montageanleitung, § 434 Abs. 2 S. 2	18
5. Lieferung anderer Sache oder zu geringer Menge, § 434 Abs. 3	19
a) Falschlieferrung	19
b) Minderlieferung	20
c) Zuviellieferung	20
6. Maßgeblicher Zeitpunkt für das Vorliegen eines Sachmangels	21
II. Rechtsmangel	21
1. Privatrechtliche Rechte Dritter	21
2. Öffentlich-rechtliche Beschränkungen	22
a) Gesetzliche Nutzungsbeschränkung	22
b) Öffentliche Abgaben und Lasten	24
c) Nicht bestehende Buchrechte	24
3. Maßgeblicher Zeitpunkt für das Vorliegen eines Rechtsmangels	24
■ Zusammenfassende Übersicht: Sach- und Rechtsmangel	25
B. Rechte des Käufers bei einem Mangel	27
I. Nacherfüllung gemäß §§ 437 Nr. 1, 439	27
1. Voraussetzungen des Nacherfüllungsanspruchs	28
2. Rechtsfolgen des Nacherfüllungsanspruchs	29
a) Wahlrecht zwischen Nachbesserung und Ersatzlieferung	29
b) Erfüllungsort	30
c) Kosten der Nacherfüllung, § 439 Abs. 2	30
d) Ersatz der Ein- und Ausbaurkosten, § 439 Abs. 3	31
aa) Anwendungsbereich	32

bb) Sache eingebaut oder angebracht	32
cc) Gemäß ihrer Art und ihrem Verwendungszweck	33
dd) Erforderlichkeit der Aufwendungen	34
ee) Kein Ausschluss wegen Kenntnis oder Kennenmüssen	34
ff) Inhalt und Umfang des Anspruchs	35
e) Vorschuss bei Verbrauchsgüterkauf	37
f) Ausschluss der Ansprüche aus § 439 Abs. 2 u. 3 durch AGB	38
g) Beseitigung weiterer Schäden an der Kaufsache	38
h) Gegenanspruch des Verkäufers bzgl. der mangelhaften Sache	38
3. Einschränkungen und Ausschluss des Nacherfüllungsanspruchs	39
a) Unmöglichkeit der Nacherfüllung gemäß § 275 Abs. 1	39
aa) Unmöglichkeit der Mängelbeseitigung	39
bb) Unmöglichkeit der Nachlieferung	39
b) Leistungsverweigerungsrecht des Verkäufers bei unverhältnis-	
mäßig hohen Kosten	41
aa) Leistungsverweigerungsrecht gemäß §§ 439 Abs. 4 S. 1	41
bb) Beschränktes Leistungsrecht des Unternehmers,	
§ 475 Abs. 4 und 5	43
(1) Ausschluss der Leistungsverweigerung	44
(2) Beschränktes Leistungsverweigerungsrecht	44
(3) Bemessung der Beschränkung	45
(4) Entbehrlichkeit der Fristsetzung	46
Fall 1: Fleckige Fliesen	46
c) Leistungsverweigerungsrecht aus § 275 Abs. 2	49
d) Leistungsverweigerungsrecht aus § 275 Abs. 3	49
e) Selbstvornahme der Mängelbeseitigung durch den Käufer	50
Fall 2: Teurer Trugschluss	50
f) Unberechtigtes Mängelbeseitigungsverlangen	53
II. Rücktritt oder Minderung	55
■ Zusammenfassende Übersicht: Nacherfüllungsanspruch des Käufers	54
1. Rücktritt	55
a) Voraussetzungen des Rücktrittsrechts	55
aa) Erfolgreicher Ablauf einer angemessenen Frist oder	
Entbehrlichkeit	55
bb) Entbehrlichkeit der Fristsetzung	57
(1) Entbehrlichkeit gemäß § 326 Abs. 5	57
(2) Entbehrlichkeit gemäß § 323 Abs. 2	57
(3) Entbehrlichkeit gemäß § 440	58
(4) Entbehrlichkeit der Fristsetzung aufgrund der	
Richtlinie 1999/44/EG	59
b) Ausschluss des Rücktrittsrechts	60
aa) Ausschluss gemäß § 323 Abs. 5 S. 2	60
bb) Ausschluss des Rücktrittsrechts gemäß § 323 Abs. 6	63
cc) Eigene Vertragstreue, § 242	63
dd) Kein Ausschluss des Rücktrittsrechts durch Erfüllungs-	
verlangen	63

c) Erklärung des Rücktritts	64
d) Rechtsfolgen des Rücktritts	64
e) Unwirksamkeit des Rücktritts	64
2. Minderung	65
■ Zusammenfassende Übersicht: Rücktritt oder Minderung, § 437 Nr. 2	67
III. Ansprüche des Käufers auf Schadensersatz gemäß § 437 Nr. 3	69
1. Schadensersatz statt der Leistung	70
a) Anfängliche Leistungshindernisse, §§ 437 Nr. 3, 311 a Abs. 2	70
aa) Keine Entlastung gemäß § 311 a Abs. 2 S. 2	71
bb) Schadensberechnung	72
b) Anspruch aus §§ 437 Nr. 3, 280 Abs. 1 u. 3, 283	72
aa) Bezugspunkt des Vertretenmüssens	73
bb) Schadensberechnung	73
c) Anspruch aus §§ 437 Nr. 3, 280 Abs. 1 u. 3, 281	74
aa) Voraussetzungen des §§ 437 Nr. 3, 280 Abs. 1 u. 3, 281	74
bb) Bezugspunkt des Vertretenmüssens	74
cc) Schadensberechnung	76
Fall 3: Fehlerhafte Fensterrahmen	79
2. Verzögerungsschaden, §§ 437 Nr. 3, 280 Abs. 1 u. 2, 286	81
3. Schadensersatzanspruch aus §§ 437 Nr. 3, 280 Abs. 1	83
IV. Ersatz vergeblicher Aufwendungen	85
Fall 4: Genutzter Golf	86
■ Zusammenfassende Übersicht: Schadensersatz- oder Aufwendungs- ersatzansprüche, § 437 Nr. 3	90
C. Ausschluss der Gewährleistungsansprüche	92
I. Rechtsgeschäftlicher Gewährleistungsausschluss	92
1. Ausschluss durch Individualvereinbarung	92
2. Ausschluss durch Allgemeine Geschäftsbedingungen	93
a) Unwirksamkeit des Gewährleistungsausschlusses gemäß § 309	93
aa) Unwirksamkeit des Ausschlusses gemäß § 309 Nr. 7	94
bb) Unwirksamkeit des Ausschlusses gemäß § 309 Nr. 8 b)	94
b) Unwirksamkeit des Gewährleistungsausschlusses gemäß § 307	95
II. Gesetzlicher Gewährleistungsausschluss	96
1. Ausschluss gemäß § 442 Abs. 1	96
2. Ausschluss gemäß § 445	97
3. Ausschluss gemäß § 377 HGB	98
■ Zusammenfassende Übersicht: Ausschluss der Gewährleistungsansprüche	100
III. Verhältnis der Gewährleistungsrechte aus § 437 zu anderen Regelungen	101
1. Verhältnis zur Anfechtung	101
a) Anfechtung gemäß § 119 Abs. 1	101
b) Anfechtung gemäß § 119 Abs. 2	101
c) Anfechtung gemäß § 123 Abs. 1 Alt. 1	102
2. Verhältnis zu den allgemeinen Regeln der Leistungsstörung	102
3. Verhältnis zu § 313	104
4. Verhältnis § 823 Abs. 1	105

D. Verjährung der Mängelansprüche	105
I. Gesetzliche Verjährungsfristen gemäß § 438	106
1. Verjährungsfrist nach § 438 Abs. 1 Nr. 1: 30 Jahre	106
2. Verjährungsfrist nach § 438 Abs. 1 Nr. 2: fünf Jahre	107
3. Bei Arglist regelmäßige Verjährung, § 438 Abs. 3 S. 1	108
4. Exkurs: Folgen der Arglist für die Gewährleistung	109
5. Regelmäßige Verjährungsfrist zwei Jahre, § 438 Abs. 1 Nr. 3	110
6. Rücktritt oder Minderung, § 438 Abs. 4 S. 1; Abs. 5	110
II. Verjährungsbeginn	110
III. Auswirkungen der Nacherfüllung auf die Verjährung	110
IV. Rechtsgeschäftliche Abänderung der gesetzlichen Verjährung	111
3. Abschnitt: Gefahrtragung	111
A. Gefahrübergang gemäß § 446 S. 1	112
B. Gefahrübergang gemäß § 446 S. 3	112
C. Gefahrübergang gemäß § 447 Abs. 1	113
I. Voraussetzungen und Rechtsfolgen des § 447 Abs. 1	113
1. Anwendbarkeit des § 447 Abs. 1	113
2. Voraussetzungen	114
a) Versendung an einen anderen Ort als den Erfüllungsort	114
b) Auf Verlangen des Käufers	115
c) Auslieferung der Sache durch den Verkäufer an eine Transport- person	115
3. Rechtsfolge: Gefahrübergang auf den Käufer	115
a) Nur Gefahr des zufälligen Untergangs oder der Verschlechterung	115
b) Beschränkt auf typische Transportgefahren	115
II. Ansprüche des Verkäufers und des Käufers beim Versendungskauf	116
1. Ansprüche, wenn ein Frachtführer i.S.d. HGB beauftragt wird	116
Fall 5: Fahrlässiger Fahrer	116
2. Drittschadensliquidation bei anderen Transportpersonen	119
Fall 6: Fahrlässiger Freund	120
4. Abschnitt: Garantie gemäß § 443	122
A. Garantievereinbarung	122
I. Garantieverpflichtung	123
II. Garantiehinhalt	123
1. Beschaffenheitsgarantie	123
2. Haltbarkeitsgarantie	123
3. Garantie für andere als die Mängelfreiheit betreffende Anforderungen	123
III. Garantiefrist	124
B. Einschränkungen und Ausschluss der Garantie	124
C. Eintritt des Garantiefalls und Rechtsfolgen	124
I. Beschaffenheitsgarantie	124
II. Haltbarkeitsgarantie	125
Fall 7: Mangelhafte Maschine	125
D. Verjährung	127

5. Abschnitt: Regress des Verkäufers	127
A. Anspruch auf Aufwendungsersatz, § 445 a Abs. 1	128
I. Verkauf einer neu hergestellten Sache	128
II. Derselbe Mangel bereits bei Gefahrübergang	129
III. Umfang des Ersatzes	130
B. Entbehrlichkeit der Fristsetzung, § 445 a Abs. 2	131
I. Voraussetzungen	131
II. Inhalt der Ansprüche	132
C. Verhältnis zwischen § 445 a Abs. 1 und § 445 a Abs. 2	133
D. Regress in der unternehmerischen Lieferkette, § 445 a Abs. 3	134
E. Beachtung der Rügeobliegenheit	135
F. Verjährung der Regressansprüche, § 445 b	135
G. Sonderbestimmungen für den Regress des Unternehmers, § 478	136
I. Beweislastumkehr	136
II. Einschränkung abweichender Vereinbarungen	137
III. Erstreckung auf die Lieferkette	137
6. Abschnitt: Verbrauchsgüterkauf, §§ 474 ff.	138
A. Voraussetzungen des Verbrauchsgüterkaufs, § 474 Abs. 1	139
B. Rechtsfolgen des Verbrauchsgüterkaufs	140
I. Sondervorschriften	141
1. Fälligkeit	141
2. Gefahrübergang und Haftung beim Versendungskauf	142
3. Kein Nutzungsersatz bei Ersatzlieferung	142
4. Haftungsbegrenzung bei öffentlicher Versteigerung	142
II. Besonderheiten der Gewährleistung	143
1. Verbot abweichender Vereinbarungen	143
a) Unzulässige Abweichungen	143
b) Rechtsfolge einer unzulässigen Abweichung	144
c) Verbleibender Gestaltungsspielraum	144
2. Verjährung	145
3. Verbot von Umgehungsgestaltungen	146
a) Strohmanngeschäfte	146
b) Agenturverträge	146
c) Finanzierungsleasing	147
d) Negative Beschaffensvereinbarungen	148
4. Beweislastumkehr	148
a) Sachmangel	149
Fall 8: Mysteriöser Motorschaden	149
b) Sich zeigen des Sachmangels	152
c) Ausschluss der Vermutung	152
d) Keine Widerlegung der Vermutung	153
e) Rechtsfolge: Vermutung eines Mangels bei Gefahrübergang	154
III. Sonderbestimmungen für Garantien	154
1. Anforderungen an Garantien	154
2. Rechtsfolgen eines Verstoßes	155

7. Abschnitt: Kauf von Rechten und sonstigen Gegenständen, § 453	156
A. Rechte und sonstige Gegenstände als Kaufgegenstände	156
I. Rechte als Kaufgegenstand	156
II. Sonstige Gegenstände	156
B. Besonderheiten beim Unternehmenskauf	157
I. Kaufgegenstand	157
II. Gewährleistung	158
1. Vertragliche Gewährleistung	158
2. Gesetzliche Gewährleistung	158
a) Unternehmensverkauf als Sach- und Rechtsgesamtheit	158
b) Anteilskauf	159
8. Abschnitt: Besondere Arten des Kaufs und Tauschvertrag	160
A. Eigentumsvorbehaltskauf, § 449	160
I. Bewegliche Sachen	160
II. Vereinbarung	161
III. Rücktritt vom Eigentumsvorbehaltskauf	161
Fall 9: Armer Anwalt	161
B. Kauf auf Probe, § 454	162
C. Wiederkauf, §§ 456 ff.	163
D. Vorkaufsrecht, § 463	164
E. Tauschvertrag, § 480	164
2. Teil: Werkvertragsrecht	166
1. Abschnitt: Werkvertrag gemäß § 631	166
A. Zustandekommen	166
I. Inhalt der Einigung	166
1. Werk als Leistungsgegenstand	166
2. Abgrenzung zu anderen Vertragstypen	167
3. Werklohn	168
II. Wirksamkeit der Einigung	169
1. Formverstoß	169
2. Verstoß gegen ein Verbotsgesetz	169
a) Verstoß gegen § 1 Abs. 1 S. 1 HandwO	170
b) Verstoß gegen § 1 Abs. 2 SchwarzArbG	170
Fall 10: Teure Terrasse	170
B. Durchsetzbarkeit	173
C. Rechte und Pflichten aus dem Werkvertrag	173
I. Rechte und Pflichten des Bestellers	173
1. Vergütungspflicht des Bestellers	173
a) Vereinbarte Vergütung	173
b) Taxmäßige oder übliche Vergütung	174
c) Vergütung von Vorarbeiten	174
aa) Leistung auf vertraglicher Basis	174
bb) Kostenanschläge	175
d) Abschlagszahlungen	176

2. Abnahmepflicht des Bestellers gemäß § 640	177
a) Abnahme, § 640 Abs. 1 S. 1	177
b) Abnahmefiktion, § 640 Abs. 2	177
c) Vollendung, § 646	179
d) Rechtsfolgen der Abnahme	179
3. Nebenpflichten und Obliegenheiten	180
a) Neben- und Sorgfaltspflichten	180
b) Mitwirkung des Bestellers gemäß § 642	180
4. Besondere Kündigungsrechte des Bestellers	181
a) Kündigungsrecht des Bestellers gemäß § 648	181
b) Kündigungsrecht des Bestellers gemäß § 649	181
II. Rechte und Pflichten des Unternehmers	182
1. Vorleistungspflicht des Unternehmers und dingliche Sicherung	182
a) Werkunternehmerpfandrecht	183
Fall 11: Leidlicher Lamborghini	183
b) Weitere Sicherungsrechte	187
2. Rechte des Unternehmers, wenn Besteller Mitwirkung unterlässt	187
a) Kündigung gemäß § 643	187
b) Folgen des Nichtnachholens der Mitwirkungshandlung	188
III. Kündigung aus wichtigem Grund, § 648 a	189
2. Abschnitt: Rechte des Bestellers bei Mangel des Werkes	191
A. Begriff des Mangels	191
I. Sachmangel	191
II. Rechtsmangel	191
III. Maßgeblicher Zeitpunkt	192
B. Rechte des Bestellers	192
I. Nacherfüllungsanspruch, §§ 634 Nr. 1, 635	193
1. Voraussetzungen	193
2. Ausschluss gemäß § 635	194
3. Rechtsfolgen	194
a) Wahlrecht des Unternehmers	194
b) Leistungsort	194
c) Kosten der Nacherfüllung	195
d) Leistungsverweigerungsrecht des Bestellers	195
e) Rechtsfolgen bei Neuherstellung	195
II. Selbstvornahmerecht und Aufwendungsersatz, §§ 634 Nr. 2, 637	195
1. Voraussetzungen	195
a) Angemessene Fristsetzung	196
b) Entbehrlichkeit der Fristsetzung	196
c) Kein Ausschluss des Aufwendungsersatzanspruchs	197
2. Vorschuss gemäß § 637 Abs. 3	197
III. Rücktritt oder Minderung, §§ 634 Nr. 3, 636, 638	197
IV. Schadens- oder Aufwendungsersatz, § 634 Nr. 4	198
Fall 12: Maroder Marmorboden	200
C. Ausschluss der Gewährleistung	203
D. Verjährung der Mängelansprüche	204
I. Verjährungsfristen	205

1. Verjährung in zwei Jahren	205
2. Verjährung in fünf Jahren	205
3. Besonderheiten bei Arglist	205
II. Verjährungsbeginn	205
III. Verlängerung der Verjährungsfrist	206
3. Abschnitt: Verhältnis des § 634 zu den übrigen Vorschriften	207
A. Verhältnis zu den Anfechtungsregeln	207
B. Verhältnis zum allgemeinen Leistungsstörungsrecht	207
C. Verhältnis zu den §§ 823 ff.	208
Fall 13: Trügerische Tankanzeige	208
■ Zusammenfassende Übersicht: Rechte des Bestellers bei Mangel des Werkes	212
4. Abschnitt: Gefahrtragung	214
A. Leistungsgefahr	214
B. Gegenleistungsgefahr	214
I. Übergang der Vergütungsgefahr nach § 644	214
II. Teilvergütungspflicht gemäß § 645	214
1. Unmittelbare Anwendung des § 645	214
2. Analoge Anwendung des § 645 Abs. 1	215
Fall 14: Brennende Bauhausvilla	215
■ Zusammenfassende Übersicht: Werkvertrag	218
5. Abschnitt: Besondere Werkverträge	219
A. Bauvertrag, § 650 a ff.	219
I. Gegenstand des Bauvertrags gemäß § 650 a	219
II. Vertragsänderung und Anordnungsrecht des Bestellers	220
1. Einvernehmliche Vertragsanpassung	220
2. Anordnungsrecht des Bestellers	221
3. Vergütungsanpassung bei Anordnungen nach § 650 b Abs. 2	222
III. Schlussrechnung als Fälligkeitsvoraussetzung	223
IV. Schriftform der Kündigung	223
V. Weitere Regelungen zum Bauvertrag	224
B. Verbraucherbaupvertrag, § 650 i ff.	225
I. Gegenstand des Verbraucherbaupvertrags	225
II. Schutzinstrumente beim Verbraucherbaupvertrag	226
1. Vorvertragliche Informationspflichten durch Baubeschreibung	226
2. Widerrufsrecht, § 650 I	227
3. Unabdingbarkeit und Umgehungsverbot, § 650 o	228
C. Architektenvertrag und Ingenieurvertrag, §§ 650 p ff.	229
D. Bauträgervvertrag, §§ 650 u f.	231
3. Teil: Werklieferungsvertrag	233
A. Nicht vertretbare Sachen	234
B. Abgrenzungsprobleme	234
Fall 15: Hippe Hütte	235
Fall 16: Maßgeschneiderte Mode	235
Stichwortverzeichnis	239