Grundkurs Zivilrecht II
Sommersemester 2018

Schulrecht Besonderer Teil

Gliederung und Materialien
Inhaltsübersicht

§ 1 Überblick über die Vorlesung Schuldrecht, Besonderer Teil.................................1
§ 2 Kaufrecht, Teil 1: Grundlagen .............................................................................2
§ 3 Kaufrecht, Teil 2: Pflichten von Verkäufer und Käufer.................................4
§ 4 Kaufrecht, Teil 3: Gefahrtragung beim Kauf......................................................6
§ 5 Kaufrecht, Teil 4: Gewährleistung für Sach- und Rechtsmängel..................7
§ 6 Kaufrecht, Teil 5: Gewährleistung, Rechtsbehelfe nach Gefahrübergang....12
§ 7 Kaufrecht, Teil 6: Gewährleistung, Verjährung .............................................28
§ 8 Kaufrecht, Teil 8: Rückgriff des Verkäufers (§§ 445a, 445b, 478 BGB) ...........30
§ 9 Kaufrecht, Teil 7: Gewährleistung, Konkurrenz zu anderen Rechtsbehelfen..32
§ 10 Kaufrecht, Teil 8: Verbrauchsgüterkauf (§§ 474 ff BGB).................................35
§ 11 Kaufrecht, Teil 9: Sonstiger Verbraucherschutz im Kaufrecht .....................38
§ 12 Kaufrecht, Teil 10: Besondere Arten des Kaufs (Vorkauf, Wiederkauf, Kauf auf/nach Probe, Internationaler Kauf).......................................................39
§ 13 Tausch und Schenkung.......................................................................................41
§ 14 Mietrecht, Teil 1: Definition, Zustandekommen und Pflichten des Vermieters .43
§ 15 Mietrecht, Teil 2: Pflichten des Mieters.................................................................46
§ 16 Mietrecht, Teil 3: Übergang des Mietverhältnisses..........................................50
§ 17 Mietrecht, Teil 4: Beendigung des Mietverhältnisses.......................................51
§ 18 Leasing.................................................................................................................54
§ 19 Teilzeitwohnrechtverträge („Time-Sharing“, §§ 481 ff BGB).............................55
§ 20 Leihe und Darlehen ..............................................................................................56
§ 21 Dienstvertrag (§§ 611 ff BGB). .............................................................................58
§ 22 Werkvertragsrecht, Teil 1: Parteien, Gegenstand und Rechte des Bestellers..62
§ 23 Werkvertragsrecht, Teil 2: Rechte des Werkunternehmers, Gefahrtragung ....66
§ 24 Werkvertragsrecht, Teil 3: Werklieferungsvertrag, Reisevertrag, Bauvertrag..68
§ 25 Maklervertrag, Partnervermittlung (§ 652 ff BGB) ............................................70
§ 26 Auslobung, Preisausschreiben und Gewinnmitteilungen................................71
§ 27 Auftrag (§§ 662 ff BGB). .....................................................................................73
§ 28 Geschäftsbegungsverträge.................................................................................................................. 77
§ 29 Spiel und Wette, Differenzgeschäft (§§ 762 ff BGB) ........................................................................ 78
§ 30 Persönliche Sicherheiten: Schuldbeitritt, Bürgschaft und Garantie .............................................. 79
§ 31 Schuldversprechen, Schuldnerkenntnisd und Vergleich ............................................................... 82
§ 32 Geschäftsführung ohne Auftrag ....................................................................................................... 84
§ 33 Bereicherungsrecht, Teil 1: Überblick ........................................................................................... 89
§ 34 Bereicherungsrecht, Teil 2: Grundtatbestand der Leistungskondiktion ........................................ 90
§ 35 Bereicherungsrecht, Teil 3: Typen und Konditionssperren ............................................................ 91
§ 36 Bereicherungsrecht, Teil 4: § 817 BGB .......................................................................................... 93
§ 37 Bereicherungsrecht, Teil 5: Inhalt und Umfang der Kondiktion (§§ 818 - 820 BGB) ............... 95
§ 38 Bereicherungsrecht, Teil 6: Nichtleistungskondiktionen ................................................................. 100
§ 39 Bereicherungsrecht, Teil 7: Bereicherungsausgleich in Mehrpersonenverhältnissen ... 103
§ 40 Deliktsrecht, Teil 1: Überblick ......................................................................................................... 108
§ 41 Deliktsrecht, Teil 2: Handlungsbegriff und Tatbestände .............................................................. 111
§ 42 Deliktsrecht, Teil 3: Tatbestände der §§ 823 Abs. 2, 824, 826 BGB ............................................. 122
§ 43 Deliktsrecht, Teil 4: Haftung aus vermutetem Verschulden ............................................................ 124
§ 44 Deliktsrecht, Teil 5: Gefährdungshaftung ..................................................................................... 125
§ 45 Deliktsrecht, Teil 6: Mehrheit von Schädigern (§§ 830, 840 BGB) .............................................. 130
§ 46 Deliktsrecht, Teil 7: Haftungsausfüllung ......................................................................................... 131

Die gesamte zitierte Rechtsprechung (Volltext!) stehen auf der Homepage des Lehrstuhls www.stephan-lorenz.de zur Verfügung.
Literatur (nicht abschließend):

*Brox/Walker, Allgemeines Schuldrecht, 42. Auflage 2018 (im Erscheinen)*
*Brox/Walker, Besonderes Schuldrecht, 42. Aufl. 2018 (im Erscheinen)*
*Emmerich, BGB - Schuldrecht Besonderer Teil, 14. Auflage 2015*
*Harke, Besonderes Schuldrecht, 2011*
*Köhler/Lorenz, BGB Schuldrecht II (Reihe PdW), 19. Auflage 2011*
*Looschelders, Schuldrecht Besonderer Teil, 13. Aufl. 2018*
*Medicus/Lorenz, Schuldrecht I, Allgemeiner Teil, 21. Aufl. 2015*
§ 1 Überblick über die Vorlesung Schuldrecht, Besonderer Teil

A. Verhältnis Schuldrecht Allgemeiner und Besonderer Teil

B. Einteilung in vertragliche und gesetzliche Schuldverhältnisse

C. Vertragliche Schuldverhältnisse

I. Entgeltliche und unentgeltliche Verträge

II. Unterscheidung nach der charakteristischen Leistung

1. Dauernde Übertragung der Substanz
   a) Kauf
   b) Tausch
   c) Schenkung

2. Gebrauchsüberlassung
   a) Miete
   b) Pacht
   c) Leihe

3. Tätigkeiten (Dienstleistungen bzw. Herbeiführung eines Erfolgs)
   a) Dienstvertrag
   b) Werkvertrag
   c) Reisevertrag
   d) Auftrag, Geschäftsbesorgungsvertrag
   e) Überweisungsvertrag, Zahlungsvertrag, Girovertrag
   f) Maklervertrag
   g) Verwahrung
   h) Einbringung von Sachen bei einem Gastwirt

4. Sicherung und Klarstellung
   a) Bürgschaft
   b) Garantie
   c) Schuldanerkenntnis
   d) Vergleich

5. Risiko
   a) Leibrente
   b) Spiel
   c) Wette
   d) Versicherungsvertrag

III. Mischformen

1. Gemischte Verträge
   a) Beispiele
   b) Absorptionstheorie
   c) Kombinationstheorie

2. Verträge sui generis

D. Gesetzliche Schuldverhältnisse

I. Geschäftsführung ohne Auftrag

II. Bereicherungsrecht

III. Deliktsrecht

Rechtsprechung

BGHZ 30, 120 ff

Widerruf einer gemischten Schenkung
§ 2 Kaufrecht, Teil 1: Grundlagen

A. Hintergrund der Neuregelung des Kaufrechts zum 1.1.2002 und zukünftige Tendenzen

I. Umsetzung der Verbrauchsgüterkaufrichtlinie
   1. Die Richtlinie als „Modell“ für das gesamte Kaufrecht
   2. Begrifflichkeit der Richtlinie
   3. Richtlinienkonforme Auslegung

II. Systematik der gesetzlichen Regelung
   1. Allgemeine Regeln (§§ 433 ff BGB)
   2. Sonderregeln über den Verbrauchsgüterkauf (§§ 474 ff BGB)

III. Rechtspolitische Tendenzen, Kaufrechtsvereinheitlichung
   1. Internationales Einheitsrecht (UN-Kaufrecht – CISG)
   2. UNIDROIT-Principles
   3. Principles of European Contract Law
   4. Entwurf eines Gemeinsamen Europäischen Kaufrechts/Common European Sales Law (GEKR/CESL)
   5. Richtlinienentwürfe zum Online-Handel sowie zu Verträgen über digitale Inhalte

IV. Änderungen zum 1.1.2018

B. Inhalt des Kaufvertrags

C. Kaufvertrag und Übereignung (Trennungs- und Abstraktionsprinzip)

D. Gesetzliche Regelungen innerhalb und außerhalb des BGB

I. §§ 433 ff BGB: Allgemeine Regeln
II. §§ 474 ff BGB: Verbrauchsgüterkauf
III. §§ 373 ff HGB: Handelskauf
IV. Regelungen über Verbraucherverträge (§ 312 ff) sowie über außerhalb von Geschäftsräumen geschlossene Verträge und Fernabsatzverträge (§§ 312b ff BGB), Finanzierungshilfen (§§ 499 ff BGB) und Ratenlieferungsverträge (§ 505 BGB)
V. AGB-Regelungen (§§ 307 – 309 BGB)
VI. Internationales Einheitskaufrecht: UN-Kaufrecht (CISG)
VII. Internationales Schuldvertragsrecht (Kollisionsrecht): "Rom I"-VO der EU

E. Gegenstand des Kaufvertrags (§ 433 BGB)

I. Sachen (§ 433 BGB)
II. Rechte (§ 453 I BGB)
III. „Sonstige Gegenstände“ (§ 453 I BGB): Alle verkehrsfähigen Gegenstände des Wirtschaftsverkehrs
   1. Energie
   2. „know-how", Ideen
   3. Unternehmen

F. Erscheinungsformen

I. Stück- und Gattungskauf
II. Sonderformen - Sukzessiv- und Dauerlieferungsverträge

G. Zustandekommen

I. Konsensuatvertrag
II. Durchbrechungen der Formfreiheit
Übungsfälle
PdW SchuldR II Fall 1
§ 3 Kaufrecht, Teil 2: Pflichten von Verkäufer und Käufer

A. Die Pflichten des Verkäufers

I. Hauptleistungspflichten bei Verkauf von Sachen
   1. Eigentumsverschaffung (§ 433 I S. 1 BGB)
   2. Besitzverschaffung (§ 433 I S. 1 BGB)
   3. Pflicht zur sachmangelfreien Leistung (§§ 433 I S. 2, 434 BGB)
   4. Pflicht zur rechtsmangelfreien Leistung (§§ 434 I S. 2, 435 f BGB)
      a) Absolute, insbesondere dingliche Rechte
      b) Obligatorische Rechte
      c) Öffentlich-rechtliche Beschränkungen
      d) Löschung von Buchrechten (§ 435 S. 2 BGB)
   5. Zeit und Ort der Leistung

II. Hauptleistungspflichten bei Verkauf von Rechten
   1. Abgrenzung Sach- und Rechtskauf
   2. Übertragungsformen
   3. Veritätshaftung
   4. Bonitätshaftung?

III. Nebenpflichten des Verkäufers
   1. Kosten der Übergabe (§ 448 I BGB)
   2. Übernahme einer Montageverpflichtung (s. § 434 II S. 1 BGB)
   3. Weitere Nebenpflichten aus § 242 BGB/ergänzender Vertragsauslegung

B. Die Pflichten des Käufers

I. Hauptpflichten
   1. Kaufpreiszahlung
   2. Inzahlunggabe als Ausübung einer Ersetzungsbefugnis

II. Nebenpflichten
   1. Abnahme
   2. Kosten von Abnahme/Versendung (§ 448 I BGB)
   3. Kosten der Eintragung (§ 448 II BGB)

C. Sicherung des Verkäufers durch Eigentumsvorbehalt (§ 449 BGB)

I. Dingliche Rechtslage (§ 449 I BGB)

II. Schuldrechtliche Rechtslage
   1. Besitzrecht des Käufers (§ 986 BGB)
   2. Rücktrittserfordernis (§ 449 II BGB)
   3. Rücktrittsvoraussetzungen
   4. Erhaltung des Rücktrittsrechts nach Verjährung (§ 216 II S. 2 BGB)

Literaturhinweise

a) Allgemein
   Brox/Walker, SBT § 2 Rn. 1 ff und § 7 Rn. 21 ff
   Looschelders, SBT § 3 Rn. 22 – 32; § 11 Rn. 217 ff
   Medicus/Lorenz, SBT § 74 Rn. 24 ff und § 83 Rn. 283 ff

b) Speziell
   Coester-Waltjen JURA 2002, 534
   Lorenz JuS 2011, 199
   Der Kaufvertrag
   Grundwissen Zivilrecht: Der Eigentumsvorbehalten

   c) Übungsfälle
   PdW SchuldR II Fälle 1 - 5, 76 - 84
d) Rechtsprechung

BGHZ 138, 195
Abgrenzung von Rechts- und Sachkauf beim Kauf von GmbH-Anteilen (Unternehmenserwerb), Heilung eines formmäßigen Vertrags bei aufsch. Bedingung (insoweit für den Grundkurs sehr schwer!)

Hinweis: Durch das SMG ist lediglich § 446 II BGB a.F. entfallen, im Übrigen ist § 446 BGB unverändert geblieben.

BGHZ 102, 135
Softwarekauf als Sachkauf: Anwendbarkeit der §§ 459 ff

Hinweis: Regelungen zur Gewährleistung enthalten das BGB nunmehr in den §§ 434 ff BGB.

BGHZ 110, 196
Rechtsmangel und Kenntnis des Mangels, Rolle des Mitverschuldens ("Boris Becker Superstar")

Hinweis: Den Rechtsmangel regelt das BGB nunmehr in § 435 BGB, den Haftungsausschluss bei Kenntnis des Mangels in § 442 BGB.

BGH NJW 2000, 1405
Rechtsmängelhaftung und Ausschluss wegen Kenntnis; Zurechnung der Kenntnis eines Abschlussvertreters

Hinweis: Den Rechtsmangel regelt das BGB nunmehr in § 435 BGB; § 571 BGB a.F. findet sich jetzt in § 566 BGB.

BGH NJW 2002, 1042
Abgrenzung Sachkauf und Unternehmenskauf beim Kauf von Sachgesamtheiten ("asset-deal"); vorvertragliche Aufklärungspflichten beim Unternehmenskauf

BGH NJW 2002, 1867
(Eigenes) Anfechtungsrecht des falsus procurator; Aufklärungspflichten des Verkäufers bei Altlasten

BGH NJW 2006, 3488
Still-schweigende Vereinbarung eines Eigentumsvorbehalts bei Übereignung eines gekauften Kfz vor Kaufpreiszahlung unter Zurückbehaltung des Kfz-Briefes; Wirksamkeit auch des vertragswidrigen Eigentumsvorbehalts; (kein) gutgl. Eigentumserwerb eines Dritten nach § 932 BGB bei Nichtvorlage des Kfz-Briefes; Anwartschaftsrecht als Recht zum Besitz gem. § 986 BGB

BGH v. 16.4.2013 - VIII ZR 375/11
Abgrenzung zwischen Kauf mit Montageverpflichtung und Werkvertrag
§ 4 Kaufrecht, Teil 3: Gefahrtragung beim Kauf

A. Begriffe

I. Leistungsgefahr (Sachgefahr)
II. Gegenleistungsgefahr (Preisgefahr)
III. Allgemeine Regeln
   1. § 275 BGB
   2. § 326 I BGB
IV. Gefahrtragung und Vertretenmüssen

B. Leistungsgefahr (§ 275 BGB)

C. Gegenleistungsgefahr (Preisgefahr)

I. Grundregel (§ 326 I BGB)
II. Übergabe (§ 446 BGB)
III. Annahmeverzug (§ 446 S. 3 BGB)
IV. Versendungsverkauf (§ 447 BGB)
   1. (Un-)Anwendbarkeit im Bereich des Verbrauchsgüterkaufs (§ 475 II BGB)
   2. Auseinanderfallen von Erfüllungs- und Leistungsort (Schickschuld)
   3. Konkretisierung
   4. Realisierung einer typischen Transportgefahr
   5. Transport durch eigene Leute
   6. Zurechnung des Verschuldens der Transportperson
V. Gefahrtragung und Drittschadensliquidation

Literaturhinweise

a) Allgemein
Brox/Walker, SBT § 3 Rn. 13 ff
Looschelders, SBT § 9 Rn. 186 - 200
Medicus/Lorenz, SBT § 75 Rn. 44 ff

b) Speziell
Lorenz JuS 2004, 105
Leistungsgefahr, Gegenleistungsgefahr und Erfüllungsort beim Verbrauchsgüterkauf
Wertenbruch, JuS 2003, 625
Gefahrtragung beim Versendungskauf nach neuem Schuldrecht

c) Übungsfälle
PdW SchuldR II Fälle 6 - 8

d) Rechtsprechung
BGH NJW 1975, 776
Übergang der Preisgefahr nach § 446 BGB beim aufschiebend bedingten Kauf
Hinweis: Durch das SMG ist lediglich § 446 II BGB a.F. entfallen, im Übrigen ist § 446 BGB unverändert geblieben.
BGH NJW 2003, 3341
Abgrenzung von der Bringschuld zur Gattungsschuld, Erfüllungsort bei Versandhandel, Konkretisierung und Gefahrtragung nach neuem und nach altem Schuldrecht (Unterscheidung zwischen Preis- und Leistungsgefahr)
§ 5 Kaufrecht, Teil 4: Gewährleistung für Sach- und Rechtsmängel

A. Systematik der Gewährleistung

I. Ausgangspunkt: Die Pflicht zur sach- und rechtsmangelfreien Leistung (§ 433 I S. 2 BGB)

II. Folge: Geltung des Allgemeinen Leistungsstörungsrechts
   1. Behebbarer Mangel: Qualitative (Teil-)Verspätung der Leistung
      a) Fortbestehen des Erfüllungsanspruchs als Nacherfüllungsanspruch (§ 439 BGB)
      b) Rücktritt wegen Verzögerung der Leistung
      c) Minderung anstelle von Rücktritt (§ 441 I BGB)
      d) Schadensersatzansprüche (§§ 280, 281 BGB)
   2. Unbehebbare Mangel: Qualitative (Teil-)Unmöglichkeit der Leistung
      a) Nichtentstehen/Erlöschen der Pflicht zur sachmangelfreien Leistung
      b) Schicksal der Gegenleistungspflicht: Sonderregelung in § 326 I S. 2 BGB
      c) Rücktritt (§ 326 V BGB)
      d) Minderung anstelle von Rücktritt (§ 441 I BGB)
      e) Schadensersatzansprüche (§§ 280, 283, 311a II BGB)

III. Verbleibende Modifikationen
   1. Fristsetzungserfordernisse (§ 440 BGB)
   2. Abweichendes Regime der Verjährung (§ 438 BGB)

B. Begriff des Sachmangels

II. Beschaffenheitsbegriff
III. Subjektiver Fehlerbegriff
IV. Beschaffenheitsvereinbarung
V. Vertraglich vorausgesetzte Beschaffenheit
VI. Objektiver Fehlerbegriff
   1. Objektive Verkehrserwartung
   2. Bedeutung öffentlicher Äußerungen, insbes. Werbung (§ 434 I S. 3 BGB)

VII. Montagefehler (§ 434 II BGB)
   1. Fehlerhafte Montage
   2. Fehler durch Montage
   3. Praktische Konsequenzen (Abgrenzung zum Werkvertrag)
   4. Fehlerhafte Montageanleitung (§ 434 II 2 BGB) – „IKEA-Klausel“

VIII. aliud-Lieferung (§ 434 III BGB)
   1. Zweckbestimmung durch den Verkäufer
   2. Objektive Erfüllungstauglichkeit?
   3. Maßgeblicher Zeitpunkt
   4. Gattungskauf
   5. Stückkauf
   6. Praktische Konsequenzen
   7. Missbrauchsgefahr?

IX. Mankolieferung (§ 434 III BGB)

X. Der maßgebliche Zeitpunkt: Gefahrübergang

XI. Beweislast
   1. Grundsatz
      a) Vor Ablieferung
      b) Nach Ablieferung
   3. Verbrauchsgüterkauf (§ 477 BGB)
C. Begriff des Rechtsmangels (§ 435 f BGB)

I. Absolute, insbesondere dingliche Rechte
II. Obligatorische Rechte
III. Öffentlich-rechtliche Beschränkungen
IV. Lösung von Buchrechten (§ 435 S. 2 BGB)
V. Abgrenzung vom Sachmangel

D. Ausschluss und Begrenzung von Gewährleistungsansprüchen

I. Unerhebliche Tauglichkeitsminderung
   1. Rücktrittsausschluss (§ 323 V BGB)
      a) Interessefortfall (§ 323 V S. 1 BGB)
      b) Unerheblichkeit (§ 323 V S. 2 BGB)
   2. Mankolieferung und teilweise Mangelhaftigkeit
   3. Fortbestand des Nacherfüllungsanspruchs und des Minderungsrechts (§ 441 I S. 2 BGB)
II. Kenntnis oder grobfahrlässige Unkenntnis des Käufers bei Vertragsabschluss (§ 442 BGB)
   1. Haftungsausschluss
   2. Verhältnis zu § 254 BGB
III. Verkauf durch den Pfandgläubiger (§ 445 BGB)
IV. Vertraglicher Ausschluss/Begrenzung
   1. Individualvertrag
      a) Zulässigkeit
      b) Grenzen (§ 444 BGB)
   2. Sonderregelung im Verbrauchsgüterkauf (§ 476 BGB)
   3. AGB

E. Erweiterung von Gewährleistungsansprüchen: Garantien

I. Unselbständige Garantien
   1. Beschaffenheitsgarantie (§ 443 BGB)
   2. Haltbarkeitsgarantie (§ 443 BGB)
   3. Beschaffungs- und Beschaffenheitsgarantie – Vertretenmüssen beim Gattungskauf
II. Selbständige Garantieverträge
   1. (Selbständige) Verkäufergarantie
   2. Herstellergarantie
III. Haftungsausschluss und Garantien (§ 444 BGB)

F. Rechtsbehelfe des Käufers vor Gefährübergang

I. Behebbarer Mangel
II. Unbehebbarer Mangel

Literaturhinweise:

a) Allgemein
   Brox/Walker, SBT § 4 II Rn. 6 ff, III Rn. 31 ff, IX Rn. 115 ff
   Looschelders, SBT § 3, 4, 5 Rn. 33 ff
   Medicus/Lorenz, SBT § 76 Rn. 60 ff, § 77 Rn. 73 ff

b) Speziell
   Grigoleit/Herresthal JZ 2003, 233
   Die Beschaffenheitsvereinbarungen und ihr Typisierungen in § 434 I BGB
Berger JZ 2004, 276
Lorenz JuS 2003, 36
Tröger JuS 2005, 503
c) Übungsfälle
PdW SchuldR II Fälle 9 – 28, 58 – 60
d) Rechtsprechung
BGH NJW 2007, 759
BGH NJW 2007, 1346
BGH NJW 2007, 1351
BGH NJW 2007, 3774
BGH NJW 2007, 3777
BGH NJW 2008, 53
BGH NJW 2008, 1517
BGH NJW 2009, 508 und BGH v. 4.2.2016 - IX ZR 133/15
BGH NJW 2009, 1588
BGH NJW 2009, 2056
Der Beschaffenheitsbegriff des § 434 Abs. 1 BGB
Aliud, peius und indebitum im neuen Kaufrecht
Grundfälle zum Sachmangel nach neuem Kaufrecht
(Keine) Übernahme einer Haltbarkeitsgarantie (§ 443 BGB) bei der Beschreibung “fahrbereit”
Anforderungen an eine Beschaffenheitsgarantie – Abgrenzung von der bloßen Beschaffenheitsvereinbarung iSv § 434 Abs. 1 S. 1 BGB; Auslegung, Voraussetzungen einer stillschweigenden Garantie; Verhältnis von Beschaffenheitsvereinbarung und Gewährleistungsausschluss
Sachmangel: Subjektiver und objektiver Fehlerbegriff gem. § 434 Abs. 1 S. 2 Nr. 1 und 2 BGB beim Tierkauf
Sachmängelhaftung beim Kauf: Gewährleistungsausschluss unter Unternehmern; AGB-Klauselkontrolle im unternehmerischen Geschäftsverkehr (§ 310 Abs. 1 BGB) - Indizierung der besonderen Klauselverbote; Verstoß gegen § 309 Nr. 7a, b BGB im kaufmännischen Geschäftsverkehr; Verbot geltungserhaltender Reduktion
Abgrenzung der Nichterfüllung zur Rechtsmängelhaftung bei Nichtverschaffung von Eigentum
Objektiver Fehlerbegriff beim Gebrauchtwagenkauf (Vorunfall als Sachmangel); Rücktrittsrecht und Schadensersatzanspruch statt der Leistung bei einem unbehebbaren Sachmangel
Objektiver Fehlerbegriff im Kaufrecht (Unfallwagen); Voraussetzungen einer (negativen) Beschaffenheitsvereinbarung; Rücktrittsausschluss wegen Unerheblichkeit des Sachmangels nach §§ 326 V, 323 V S. 2 BGB beim unbehebbaren Sachmangel
Rücktrittsausschluss bei unerheblichem Sachmangel (§ 323 Abs. 5 S. 2 BGB); Unbeachtlichkeit des Nachbesserungsaufwands; Behebung des Sachmangels nach Rücktrittserklärung
Objektiver Fehlerbegriff beim Gebrauchtwagenkauf
Objektiver Fehlerbegriff im Kaufrecht (§ 434 I S. 1 BGB)
BGH NJW 2009, 2807
Objektiver Fehlerbegriff im Kaufrecht (§ 434 I S. 2 Nr. 2); Maßgeblichkeit der Verkehrserwartung; Voraussetzungen an eine konkludente Beschaffenheitsvereinbarung; Rücktritt bei behobarem Sachmangel

BGH NJW 2009, 3153
Anforderungen an eine Fristsetzung nach § 281 I (und § 323 I BGB) - keine Angabe eines Endterms

BGH NJW 2011, 1280
Arglistige Täuschung durch Unterlassen, Voraussetzungen einer Aufklärungspflicht; Unwirksamkeit eines Gewährleistungsausschlusses wegen arglistiger Täuschung über einen Mangel (§ 444 BGB): Beweislast; Beweiserleichterung durch sekundäre Behauptungslast des Beweisgegners bei negativen Tatsachen; Beweislast für die Vorsätzlichkeit einer Täuschung; Gewährleistungsausschluss nach § 442 I BGB (Kenntnis des Mangels), Beweislast

BGH v. 2.11.2010 - VIII ZR 287/09
Abgrenzung zwischen Beschaffenheitsvereinbarung (§ 434 I BGB) und Wissensmitteilung

BGH NJW 2011, 3510
Inspektionsklausel bei der Herstellergarantie - Reichweite der Inhaltskontrolle von AGB; Voraussetzung eines Verstoßes gegen § 307 I BGB bei entgeltlicher und unentgeltlicher Garantie; Abgrenzung zu kontrollfreien Leistungsbeschreibungen

BGH NJW 2011, 3640
Unwirksamkeit eines Gewährleistungsausschlusses bei arglistigem Verschweigen eines Mangels (§ 444 BGB): Kein Kausalitätserfordernis; Voraussetzungen einer Aufklärungspflicht über einen Mangel

BGH v. 13.3.2013 - VIII ZR 186/12
Abgrenzung von Beschaffenheitsvereinbarung und Wissensmitteilung

BGH v. 4.2.2015 - VIII ZR 26/14 = JuS 2015, 1036 (Riehm)
Unwirksamkeit eines Gewährleistungsausschlusses durch AGB beim Gebrauchtwagenkauf nach §§ 309 Nr. 7 a, b BGB; Verbot geltungserhaltender Reduktion; Unwirksamkeit salvatorischer Klauseln in AGB

BGH v. 6.11.2015 - V ZR 78/14
Formbedürftigkeit von Beschaffenheitsvereinbarungen (§ 434 I S. 1 BGB) bei formbedürftigen Verträgen; Rechtsbindungswille in Bezug auf vorvertragliche Angaben über den Kaufgegenstand

BGH v. 5.4.2016 - XI ZR 440/15
Auslegung einer "Besichtigungsklausel" als Gewährleistungsausschluss beim Kauf

BGH v. 22.4.2016 - V ZR 23/15
Mangelbegriff und Werbung im Kaufrecht (§ 434 I S. 3 BGB); Verhältnis Gewährleistungsausschluss und unrichtige Werbeanzeige; Unwirksamkeit eines Gewährleistungsausschlusses bei arglistigem Verschweigen eines Mangel (§ 444 BGB): Anforderungen an die Arglist

BGH v. 15.6.2016 - VIII ZR 134/15
Sachmangel im Kaufrecht: Beschaffenheitsbegriff i.S.v. § 434 BGB; rechtl. Beziehungen der
Kaufsache zur Umwelt als Beschaffenheit; Werbung und objektiver Fehlerbegriff (§ 434 I S. 3 BGB)

EuGH v. 4.6.2015 - Rs C-497/13 (Faber) = NJW 2015, 2237
Sachliche Reichweite der Mängelvermutung in Art. 5 Abs. 3 Verbrauchsgüterkaufrichtlinie, Erstreckung auf den "Grundmangel"; Auswirkungen auf die Auslegung von § 476 BGB

BGH v. 12.10.2016 - VIII ZR 103/15
Reichweite der Vermutung des § 476 BGB, Einbeziehung des "Grundmangels"; richtlinienkonforme Auslegung: Aufgabe der bisherigen Rspr.

BGH v. 18.1.2017 - VIII ZR 234/15
Abgrenzung von Rechts- und Sachmangel im Kaufrecht (Eintragung eines Kfz im Schengener Informationssystem); Entbehrllichkeit der Fristsetzung nach § 323 II Nr. 1 und § 440 S. 1 Alt. 3 BGB
§ 6 Kaufrecht, Teil 5: Gewährleistung, Rechtsbehelfe nach Gefahrübergang

A. Systematik: Die Bedeutung von § 437 BGB

B. Nacherfüllung (§ 439 BGB)

I. Die Interessen der Beteiligten
   1. Anspruch des Käufers
   2. Recht des Verkäufers („zweite Andienung“)
   3. Gesetzgeberischer Kompromiss

II. Dogmatische Einordnung des Nacherfüllungsanspruchs
   1. „Modifizierter Erfüllungsanspruch“
   2. Zeitpunkt des Entstehens
   3. Erfüllungsort (§ 269 BGB)
   4. Bedeutung der Unterscheidung

III. „Vorrang“ der Nacherfüllung
   1. Mittelbare Regelung durch Fristsetzungserfordernisse für Rücktritt, Minde-
      rung und Schadensersatz
   2. Inhalt des Nacherfüllungsverlangens/Fristsetzungserfordernisses
      a) Prüfungsmöglichkeit durch den Verkäufer
      b) Rechtsfolgen eines unberechtigten Nacherfüllungsverlangens
   3. Wegfall der Fristsetzungserfordernisse
      a) § 326 V BGB
      b) § 281 II, 323 II BGB
      c) § 440 BGB
      d) § 478 I BGB

IV. Modus der Nacherfüllung: Mängelbeseitigung und Neulieferung (§ 439 I BGB)
   1. Gattungskauf
   2. Stückkauf
   3. Aliud-Lieferung
   4. Manko-Lieferung

V. Wahlrecht des Käufers

VI. Reichweite der Nacherfüllung
   1. Erfüllungsort
   2. Aus- und Einbauverpflichtung (§ 439 III BGB)
      a) Voraussetzungen
      b) Verbrauchsgüterkauf: Begrenzung auf angemessene Kostenbeteili-
         gung bei Unverhältnismäßigkeit (§ 475 IV 2, 3)
      c) Gesetzlicher und vertraglicher Ausschluss

VII. Ausschluss des Nacherfüllungsanspruchs
   1. Qualitative Unmöglichkeit (§ 275 BGB)
   2. Verweigerungsrecht des Verkäufers (§§ 275 II, III, 439 IV BGB)
      a) Allgemein
      b) Kein Totalverweigerungsrecht beim Verbrauchsgüterkauf (§ 475 II S.
         1 BGB)

VIII. Ausschluss des Nacherfüllungsrechts (§§ 281 II, 323 II, 440 BGB)
   1. Anknüpfung an das Fristsetzungserfordernis
   2. Unberechtigte Verweigerung (§§ 281 II, 323 II BGB)
   3. Berechtigte Verweigerung (§ 440 BGB)
   4. Fehlschlagen
   5. Unzumutbarkeit

IX. Rechtsfolgen
   1. Mängelrede (§ 320 BGB)
   2. Kosten (§ 439 II BGB)
   3. Rückgewährschuldverhältnis (§ 439 V BGB)
      a) Rückgewähr der mangelhaften Sache, Gefahrtragung
      b) Nutzungssatz (§§ 439 V, 346 I, § 475 III 1 BGB)
C. Rücktrittsrecht (§§ 437 Nr. 2, 440, 323, 326 V BGB)

I. Rechtsgrundlagen
1. Behebbare Mängel (§ 323 BGB)
2. Unbehebbare Mängel (§ 326 V i.V.m. § 323 BGB)

II. Voraussetzungen
1. Behebbare Mängel (§ 323 BGB)
   a) Fällige Leistungspflicht (Nacherfüllungspflicht)
   b) Fristsetzung
   c) Fruchtloser Fristablauf
2. Unbehebbare Mängel (§ 326 V i.V.m. § 323 BGB)
   a) Wegfall der Nacherfüllungspflicht
   b) Kein Fristsetzungserfordernis

III. Ausschluss des Rücktrittsrechts
1. Unerhebliche Mängel (§ 323 V S. 2 BGB)
2. Unerhebliche Mängel (§ 323 V S. 2 BGB)
3. Teilweise Mangelhaftigkeit, Mankolieferung (§ 323 V S. 1 BGB)
4. Verantwortlichkeit des Käufers, Annahmeverzug (§ 323 VI BGB)
   a) Fallgruppen
   b) Sonderfall: Vom Käufer zu vertretende Unmöglichkeit der Nacherfüllung

IV. Ausübung, ius variandi
1. Rücktritt als Gestaltungsrecht
2. Verhältnis zum Schadensersatz (§ 325 BGB)

V. Rechtsfolgen (§§ 346 ff BGB)
1. Rückgewährschuldverhältnis
2. Gefahrtragung, Privilegierung des Käufers

D. Minderungsrecht

I. Voraussetzungen
1. Ankoppelung an das Rücktrittsrecht
2. Kein Ausschluss bei Unerheblichkeit (§ 441 I S. 2 BGB)

II. Ausübung, ius variandi
1. Minderung als Gestaltungsrecht
2. Verhältnis zum Schadensersatz (§ 325 BGB)

III. Rechtsfolgen
1. Herabsetzung des Kaufpreises, Berechnung (§ 441 II BGB)
2. Rückgewährschuldverhältnis (§ 441 III BGB)

E. Schadensersatzansprüche

I. Schadenskategorien
1. Schadensersatz „statt der Leistung“
2. Schadensersatz „neben der Leistung“
3. Schadensersatz wegen Verzögerung der Leistung
4. „Mangelschaden/Mangelfolgeschaden“

II. Vertretenmüssen (§ 276 BGB)

III. Schadensersatz „statt der Leistung“
1. (Anfänglich) Unbehebbarer Mangel
   a) Rechtsgrundlage (§§ 437 Nr. 3, 311a II BGB)
   b) Haftungsvoraussetzungen, maßgebliche Pflichtverletzung
   c) Anknüpfungspunkt für das Vertretenmüssen (§ 276 BGB)
2. Nachträglich unbehebbarer Mangel
   a) Rechtsgrundlage (§§ 437 Nr. 3, 280 I, III, 283 BGB)
b) Haftungsvoraussetzungen, maßgebliche Pflichtverletzung

c) Anknüpfungspunkt für das Vertretenmüssen

3. Behebbarer Mangel
   a) Rechtsgrundlage (§§ 437 Nr. 3, 280 I, III, 281 BGB)
   b) Haftungsvoraussetzungen, maßgebende Pflichtverletzung
      (1) Pflicht zur sachmangelfreien Leistung
      (2) Nacherfüllungspflicht
   c) Anknüpfungspunkt für das Vertretenmüssen

4. Anspruchsinhalt

5. Verhältnis zu Rücktritt/Minderung (§§ 325 BGB)

IV. Aufwendungsersatz anstelle von Schadensersatz „statt der Leistung“ (§§ 284 BGB)

V. Schadensersatz „neben der Leistung“
   1. Rechtsgrundlage (§§ 437 Nr. 3, 280 I BGB)
   2. Haftungsvoraussetzungen, maßgebliche Pflichtverletzung
   3. Abgrenzung zum Verzögerungsschaden
   4. Verzögerungsschaden (§§ 437 Nr. 3, 280 II, 286 BGB)

Literaturhinweise:

a) Allgemein
   Brox/Walker, SBT § 3 III und IV Rn. 30 ff, § 4 IV – VIII Rn. 40 ff
   Looschelders, SBT § 4, 5 Rn. 33 ff
   Medicus/Lorenz, SBT § 78 Rn. 120 ff

b) Speziell
   Lorenz NJW 2002, 2497
   Lorenz NJW 2005, 1321
   v. Olshausen ZGS 2002, 194
   Lorenz NJW 2011, 2241
   Lorenz NJW 2013, 207
   Lorenz/Arnold JuS 2014, 7 ff
   Lorenz NJW 2014, 2319

   Rücktritt, Minderung und Schadensersatz wegen Sachmängeln im neuen Kaufrecht: Was hat der Verkäufer zu vertreten?
   Voreilige Selbstvornahme der Nacherfüllung im Kaufrecht: Der BGH hat gesprochen und nichts ist geklärt
   Voraussetzungen und Verjährung des Anspruchs auf ein stellvertretendes commodum bei Sachmängeln
   Ein- und Ausbauverpflichtung des Verkäufers bei der kaufrechtlichen Nacherfüllung: Ein Paukenschlag aus Luxemburg und seine Folgen
   Aus- und Wiedereinbaukosten bei der kaufrechtlichen Nacherfüllung zwischen Unternehmern
   Grundwissen Zivilrecht: Der Nacherfüllungsanspruch
   Sachverständigenkosten und Nacherfüllung

c) Übungsfälle
   PdW SchuldR II Fälle 29 – 49, 58 - 60

d) Rechtsprechung
   BGH NJW 2003, 2824
   Bedeutung der Bezeichnung „fabrikneu“ beim
Kauf eines Kfz – konkludente Beschaffenheitsvereinbarung, Aufklärungspflichten des Verkäufers bei bevorstehendem Modellwechsel, Haftung aus culpa in contrahendo

BGH NJW 2004, 1873
Gewährleistungsrecht, ergänzende Vertragsauslegung und stellvertretendes commodum (§ 285 BGB n.F.)

BGH NJW 2005, 1348
Selbstvornahme der Nacherfüllung: Kein Anspruch auf Ersatz ersparter Nachbesserungsaufwendungen (analog) § 326 II 2 BGB

BGH NJW 2005, 2848
Aufwendungsersatz nach § 284 BGB beim Kauf eines mangelhaften Kfz: Begriff der Aufwendungen, Verhältnis zum Verwendungser satz nach Rücktritt (§ 347 BGB) sowie zum Schadensersatz “neben” der Leistung

BGH NJW 2005, 2852
Schadensersatz statt der Leistung bei beheb baren und unbehebbaren Sachmängeln - Be zugspunkt des Vertretenmüßens; Leistungs verweigerungsrecht (der Nacherfüllung) nach § 275 II BGB

BGH NJW 2005, 3205
Auslegung von Verträgen (§ 157 BGB); Be deutung des Verhaltens der Parteien nach Vertragsschluss für die Auslegung; Gewähr leistungsausschluss: Bedeutung der Klausel “gekauft wie gesehen” unter Privaten

BGH NJW 2005, 3211
Kein Ersatz ersparter Nacherfüllungsaufwen dungen bei Selbstvornahme der Nacherfüllung (Bestätigung von BGH NJW 2005, 1384); Nacherfüllungsaufwendungen als Bestandteil des Schadensersatzes statt der Leistung bei Entbehrlichkeit der Fristsetzung nach § 281 Abs. 2 BGB

BGH NJW 2006, 47
Inhaltskontrolle von Allgemeinen Einkaufsbe dingungen unter neuem Kaufrecht: Verjähr ung, Neubeginn nach Nacherfüllung; Mäng elvermutung, Selbstvornahme, (keine) vers chuldensunabhängige Haftung für Rechts mängel; AGB-Kontrolle im kaufmännischen Verkehr

BGH NJW 2006, 53
Nutzungssersatz bei Rückabwicklung eines Vertrages wegen Sachmangels: Höhe der Nut zungserschädigung

BGH NJW 2006, 434
Sachmangelbegriff, Zeitpunkt des Sachmangels, Beweislast, Mängelvermutung nach § 476 BGB und fahrlässige Beweisvereitelung; Voraussetzungen einer Beschaffenheitsgarantie

BGH NJW 2006, 2839
Nacherfüllung durch Neulieferung beim Stückkauf; "Verjährung" des Rücktrittsrechts nach §§ 438 IV, 218 BGB: Maßgeblicher Zeit punkt; Arglist und Aussagen "ins Blaue"

BGH NJW 2007, 504
Entbehrlichkeit der Fristsetzung für den Rück-
tritt des Käufers bei "Fehlschlagen der Nach-
erfüllung" (§ 440 Alt. 2 BGB); Bedeutung einer
Benachrichtigungspflicht durch AGB bei ver-
traglich eingeräumter Nacherfüllung durch
Dritte

BGHZ 165, 325

Abgrenzung von Werkvertrag (Bauvertrag)
und Kaufvertrag (mit Montageverpflichtung)

BGH NJW 2007, 835 und BGH
NJW 2008, 1371

Voraussetzungen des arglistigen Verschwei-
gens eines Mangels; Vorrang der Nacherfü-
llung: Entbehrlichkeit der Fristsetzung zur
Nacherfüllung gem. § 323 Abs. 2 Nr. 3 bzw. §
281 Abs. 2 Alt. 2 BGB bei arglistiger Täu-
schung über das Vorliegen eines Sachman-
gels

BGH NJW-RR 2007, 1612

Einrede des nichterfüllten Vertrags wg. Sach-
mängeln (§ 320 BGB) durch den Vertrags-
partner/Zedenten auch bei Abtretung von Ge-
währleistungsansprüchen

BGH NJW 2008, 911

Schadensersatz wegen Nutzungsausfalls nach
Rücktritt vom Kaufvertrag wegen Sachman-
gels wegen eines unbehebbaren Mangels; ne-
beneinander von Schadensersatz und Rück-
tritt (§ 325 BGB); Abgrenzung der Schadens-
arten

BGH NJW 2008, 1147

Schadensersatz bei unberechtigtem Nacher-
füllungsverlangen im Kaufrecht (§§ 280 I, 241
II BGB)

BGH NJW 2008, 2028

Rückabwicklung eines Kaufvertrages bei In-
zahlunggabe eines Altfahrzeuges; Wertsatz
bei der Rückabwicklung analog § 346 II BGB
bei Ablösung eines Kredits

BGH NJW 2008, 2837

Inhalt des Nacherfüllungsanspruchs bei
Selbsteinbau gekauften Materials - Abgren-
zung zum Schadens- und Aufwendungsersatz
nach § 284 BGB (s. aber EuGH NJW 2011,
2269 sowie BGH NJW 2013, 220)

BGH NJW 2009, 508 und BGH v .
4.2.2016 - IX ZR 133/15

Rücktrittsausschluss bei unerheblichem Sach-
mangel (§ 323 Abs. 5 S. 2 BGB); Unbeachtlich-
keit des Nachbesserungsaufwands; Behebung
des Sachmangels nach Rücktrittserklärung

BGH NJW 2009, 427

Richtlinienwidrigkeit des Nutzungser-satzan-
spruchs bei Nacherfüllung durch Neuliefe-
rung nach §§ 439 IV, 346 I BGB; richtlinien-
konforme Rechtsfortbildung - keine Anwen-
dung von 439 IV BGB in Bezug auf Nutzungs-
ersatz im Verhältnis Unternehmer/Verbrau-
cher; s. dazu auch BGH NJW 2006, 3200 und
EuGH NJW 2008, 1433 ("Quelle AG")

BGH NJW 2009, 580

Anspruch des Autokäufers auf Rückerstattung
gezahlter Reparaturkosten bei nachträglicher
Geltendmachung von Gewährleistungsrech-
ten; vorbehaltslose Zahlung einer Rechnung
als deklaratorisches oder tatsächliches
Schuld anerkennen?; "tatsächliches" Schuld anerkennen ("Zeugnis gegen sich selbst"); sachliche Reichweite der Vermutung des § 476 BGB; fahrlässige Beweisvereitelung

BGH NJW 2009, 2674
Mangelbedingter Nutzungsausfall als "einfacher" Schadensersatz "neben der Leistung" nach §§ 437 Nr. 3 280 I BGB; Abgrenzung zum Schadensersatz wegen Verspätung der Leistung sowie zum Schadensersatz statt der Leistung

BGH NJW-RR 2009, 667
Werklieferungsvertrag (§ 651); Anwendung von Kaufrecht; Voraussetzungen einer ernsthaften und endgültigen Erfüllungsverweigerung i.S.v. § 323 II Nr. 2, 281 II Alt. 1 BGB

BGH NJW 2009, 1341
Beweislast für das Fortbestehen des Mangels nach Nacherfüllung sowie für das Fehlschlagen der Nacherfüllung gem. § 440 BGB

BGH NJW 2009, 2877
Abgrenzung von Werklieferungsvertrag (§ 651 BGB) und Werkvertrag (§ 631 BGB) nach "neuem" Schuldrecht

BGH NJW 2009, 3153
Anforderungen an eine Fristsetzung nach § 281 I (und § 323 I BGB) - keine Angabe eines Endterms

BGH NJW 2010, 148
Verpflichtung des Käufers zum Nutzungser satz beim Rücktritt wegen eines Sachmangels: Richtlinienkonformität; keine Vorlagepflicht an den EuGH nach Art. 234 bei "acte clair"

BGH NJW-RR 2010, 1289
Rücktrittsausschluss bei "unerheblichem Mangel" (§ 323 Abs. 5 S. 2 BGB); Mängelerleidene im Kaufrecht

BGH NJW 2010, 1448 und BGH NJW 2013, 1074
Rücktritt wegen Sachmangels, Fristsetzungs erfordernissi: Obliegenheit des Käufers, dem nacherfüllungspflichtigen Verkäufer Gelegenheit zur Untersuchung der Kaufsache zu geben als Bestandteil ordnungsgemäßer Fristsetzung

BGH v. 17.3.2010 - VIII ZR 253/08
Voraussetzungen einer Beschaffenheitsgarantie beim Kauf; Fehlerbegriff (§ 434 BGB): Voraussetzungen einer Beschaffenheitsvereinbarung (subjektiver Fehlerbegriff); Werbeaussagen als Bestandteil des objektiven Fehlerbegriffs; deliktische Haftung bei mangelhafter Kaufsache

BGH v. 14.4.2010 - VIII ZR 145/09

BGH v. 2.9.2010 - VII ZR 110/09
Nacherfüllungsanspruch: Kein Anspruch des
Nacherfüllungspflichtigen auf Erklärung der Kostenübernahme für den Fall des Nichtvorfüllen eines Mangels, Haftung für Mangelfolgeschäden, Mitverschulden, Zurechnung des Mitverschuldens von Hilfspersonen nach §§ 254 II 2, 278 BGB

BGH NJW 2011, 1217

Sachmangelbegriff nach § 434 BGB; Begriff der Beschaffenheit; Mieterträger und Betriebskosten als sachmangelbegründende Beschaffenheiten; Verhältnis zwischen Gewährleistungsausschluss in AGB und Beschaffenheitvereinbarung; keine Minderung bei fehlender Berechnungsgrundlage (Nichtfeststellbarkeit einer Differenz zwischen Soll- und Ist-Wert): Schadensersatz statt der Leistung nach §§ 437 Nr. 3, 311a II BGB, Unterschied zur Minde rung (Mangelfolgeschäden); Kombination mit Minderung (§ 325 BGB)

BGH NJW 2011, 1664

Beweislast für die Erfolglosigkeit der Nacherfüllung bei Wiederauftreten des gerügten Mangelsymptoms; Rücktritt gem. §§ 437 Nr. 2, 323 BGB durch den Leasingnehmer; Unerheblichkeit des Mangels (§ 323 Abs. 5 S. 2 BGB)

BGH NJW 2011, 2278

Erfüllungsort für die Nacherfüllungsverpflichtung im Kaufrecht (§ 439 BGB)

BGH NJW 2011, 2953

Gewährleistungsausschluss nach § 442 I BGB wg. Kenntnis des Mangels: Maßgeblicher Zeitpunkt bei heilbarem formnichtigen Vertrag; keine Rückwirkung der Heilung nach § 311b I S. 2 BGB; Berechnung der Minderung (§ 441 III BGB); Konkurrenz zwischen Minderung und (kleinem) Schadensersatz statt der Leistung (im Anschluss an BGH NJW 2011, 1217)

BGH v. 29.6.2011 - VIII ZR 202/10

Objektiver Fehlerbegriff beim Kauf; Anforderungen an eine ernsthafte und endgültige Verweigerung der Nacherfüllung (§ 323 II Nr. 1 BGB); Unzumutbarkeit der Nacherfüllung (§ 440 S. 1 BGB); Ausschluss des Rücktrittsrechts bei Unerheblichkeit des Sachmangels (§ 323 Abs. 5 S. 2 BGB)

BGH NJW 2011, 3708

Maßgeblicher Zeitpunkt für die Erheblichkeit eines Sachmangels im Kaufrecht (Rücktrittsausschluss nach § 323 V S. 2 BGB)

EuGH NJW 2011, 2269 (Weber und Putz)

Verbrauchsgüterkaufrecht: Verschuldensunabhängige Verpflichtung des Verkäufers zum Ein- und Ausbau einer mangelfachen Sache im Rahmen der Nacherfüllung durch Neulieferung; kein absolutes Verweigerungsrecht der Nacherfüllung (Entscheidung ua. auf den Vorlagebeschluss des BGH im "Fliesen-Fall" BGH NJW 2009, 1660)

BGH NJW 2012, 1073

Gewährleistung beim Verkauf von Plagiatsware ("Vertu-Handy"): Anforderungen an eine (konkludente) Beschaffenheitsvereinbarung; Anforderungen an einen Gewährleistungsausschluss nach § 442 BGB (Kenntnis des Käufers)

BGH NJW 2012, 2723

Keine Ein- und Ausbauerverpflichtung im Wege der Nacherfüllung (§ 439 BGB) zwischen Unternehmern - keine Richtlinienorientierte Auslegung (Abgrenzung zu BGH NJW 2012, 1073)

BGH NJW 2013, 1523

Rücktritt wegen Sachmangels beim Kaufvertrag: Entbehrliehkeit der Fristsetzung nach § 440 BGB (Unzumutbarkeit) wegen eine Vielzahl von Mängeln ("Montagsauto")?

BGH NJW 2013, 1365

Rechte des Käufers bei Sachmangel vor Gefahrübergang; Voraussetzungen des Rücktritts, Einschränkungen nach § 323 V S. 2 BGB (Unerheblichkeit); Abnahmepflicht des Käufers bei Mangelhaftigkeit der Kaufsache (offengelassen)

BGH v. 13.3.2013 - VIII ZR 186/12

Anforderungen an die Formulierung eines Gewährleistungsausschlusses unter Laien ("keine Garantie"); Unternehmer- und Verbraucherbegriff (§§ 13, 14 BGB); Vermutung der Verbrauchereigenschaft; Konkurrenz zwischen Gewährleistungsanspruch und Beschaffenheitsvereinbarung; Abgrenzung Beschaffenheitsvereinbarung/ Wissensmitteilung

BGH NJW 2013, 1733

Gewährleistung bei Inzahlunggabe von Kraftfahrzeugen; kein (konkludenter) Gewährleistungsausschluss bzgl. vereinbarter Beschaffenheiten; Schadensersatz nach §§ 437 Nr. 3, 311a II BGB bei unbehebbarem Sachmangel

BGH v. 16.10.2013 - VIII ZR 273/12

Verweigerungsrecht der Nacherfüllung im Wege der Neulieferung nach § 439 III BGB (heute: § 439 IV BGB): Maßgeblicher Zeitpunkt

BGH v. 2.4.2014 - VIII ZR 46/13

Abgrenzung von Kaufvertrag und Werklieferungsvertrag; keine Zurechnung des Herstellerverschuldens nach § 278 BGB an den Verkäufer und den Hersteller beim Werklieferungsvertrag (§ 651 BGB); keine (analoge) Anwendung von §§ 478, 479 BGB auf den Werkvertrag

BGH v. 4.4.2014 - V ZR 275/11

Haftung auf Schadensersatz statt der Leistung
bei berechtigter Verweigerung der Nacherfüllung nach § 439 III BGB (§ 439 IV BGB nF); Haftungsausfüllung: analoge Anwendung von § 251 II S. 1 BGB

BGH v. 30.4.2014 - VIII ZR 275/13

Reichweite des Anspruchs auf Ersatz der mit der Nacherfüllung verbundenen Kosten nach § 439 II BGB; (verschuldensunabhängiger) Anspruch auf Ersatz von Gutachterkosten zum Nachweis des Mangels

BGH v. 28.5.2014 - VIII ZR 94/13

Rücktrittsausschluss nach § 323 V S. 2 BGB: Maßstab für die Unerheblichkeit eines Sachmangels i.S.v. § 323 Abs. 5 S. 2 BGB

BGH v. 22.10.2014 - VIII ZR 195/13

Haftung des Verkäufers für Mangelfolgeschäden (§ 437 Nr. 3 i.V.m. § 280 I BGB); Vertretenmüssen und verschuldensunabhängige Haftung nach Spezialgesetzen; Begriff des Sachmangels (§ 434 BGB): Verdacht der Mangelaftigkeit einer Sache als eigenständiger Sachmangel

BGH v. 25.3.2015 - VIII ZR 38/14

Befreiung des Käufers von der Herausgabe-und Wertersatzpflicht nach Rücktritt gem. § 346 III S. 1 Nr. 3 BGB (“Zurückspringen der Gefahr”); Herausgabe einer verbliebenden Bereicherung nach § 346 III S. 2 BGB; Anwendbarkeit von § 285 BGB im Rahmen von § 346 II Nr. 3 BGB (offen gelassen)

BGH v. 15.4.2015 - VIII ZR 80/14

Rücktritt vom Kaufvertrag wegen eines Sachmangels; Beschaffenheitsvereinbarung “HU neu”; Entbehrllichkeit der Fristsetzung wegen Unzumutbarkeit (§ 440 S. 1 Alt. 3 BGB); Untersuchungspflichten des Gebrauchtwagenverkäufers (“Sichtprüfung”); Anspruch auf Aufwendungsersatz (§§ 437 Nr. 3, 284 BGB)

BGH v. 29.4.2015 - VIII ZR 104/14

Schadensersatz statt der Leistung (§§ 437 Nr. 3, 280 I, III, 281 BGB) bei Lieferung einer mangelhaften Sache im Falle eines behebbaren Sachmangels: Maßgebliche Pflichtverletzungen, Vertretenmüssen: AGB: Transparenzgebot

BGH v. 18.3.2015 - VIII ZR 176/14

Anforderungen an eine Fristsetzung für Rücktritt (§ 323 I BGB) und Schadensersatz statt der Leistung (§ 281 I S. 1 BGB); Nacherfüllung beim Stückkauf; maßgebliche Pflichtverletzung für den Schadensersatz statt der Leistung bei einem behebbaren Sachmangel

BGH v. 1.7.2015 - VIII ZR 226/14

Anforderungen an ein Nacherfüllungsverlangen im Kaufrecht; Entbehrllichkeit der Fristsetzung wegen ernsthafter und endgültiger Erfüllungsverweigerung (§ 323 II Nr. 1 BGB); Gewährleistung bei verbundenen Verträgen (§ 358 BGB).

BGH v. 20.1.2016 - VIII ZR 77/15

Anforderungen an ein Nacherfüllungsverlan-
gen (Bezeichnung eines bestimmten Mangels); Verjährung von Gewährleistungsansprüchen, Verjährungshemmung bei elektiver Konkurrenz nach § 213 BGB

BGH v. 13.7.2016 - VIII ZR 49/15

Abgrenzung von Kauf mit Montageverpflichtung und Werklieferungsvertrag; Gewährleistung: Anforderungen an eine Fristsetzung; Entbehrlichkeit der Fristsetzung nach § 440 BGB

OLG Saarbrücken NJW 2007, 3503

(Kein) Rücktrittsrecht bei Beschädigung der Kaufsache im Zuge der Nachbesserung bei erfolgreicher Behebung des Sachmangels: Schadensersatz, Rücktrittsrecht und Schadensersatz statt der Leistung aus § 324, §§ 280 I, III, 282 BGB

BGH v. 26.10.2016 - VIII ZR 211/15

Keine Abnahmeverpflichtung des Käufers bei unerheblich mangelhafter Sache

BGH v. 26.10.2016 - VIII ZR 240/15

Entbehrlichkeit der Fristsetzung wegen "Unzumutbarkeit" (§ 440 S. 1 Alt. 1 BGB) bei sporadisch auftretendem Mangel ("Vorherscheinung"); (Un-)Erheblichkeit eines Mangels, Be seitigung nach Rücktritt, Aufwendungsersatz und Schadensersatz statt der Leistung
System der Sachmängelgewährleistung: Aufbau auf dem allg. Leistungsstörungsrecht

§ 433 I 2: „Der Verkäufer hat dem Käufer die Sache frei von Sach- und Rechtsmängeln zu verschaffen."

Die Sachmangelfreiheit (Def. in § 434) gehört damit zur primären Leistungspflicht des Verkäufers („Erfüllungstheorie“)

Bei Lieferung einer mangelhaften Sache liegt damit eine Pflichtverletzung vor vom Typus

„Qualitative“
Unmöglichkeit (i.S.v. § 439 nicht behebbare Sachmangel)

Keine Pflicht zur Lieferung einer mangelfreien Sache (insoweit Befreiung von der Primärleistungspflicht nach § 275 I); kein ipso iure-Wegfall der Gegenleistungspflicht, § 326 I 2

Rücktritt ohne Fristsetzung, § 437 Nr. 2, 326 V; 323, sofern Mangel nicht unerheblich (§ 323 V 2)

Minderung ohne Fristsetzung, §§ 437 Nr. 2, 441 („statt zurückzutreten“), auch bei unerhebl. Mangel (§ 441 I 2)

SE statt Lstg. § 437 Nr. 3

Anfängl. Mangel:
 §§ 437 Nr. 3, 311a II 1
 Vor.: Kenntnis oder zu vertretende Unkenntnis (§ 276 I: fahrl. Unkenntnis d. Mangels od. Garantie)
 Keine Fristsetzung
 Kein „Großer SE“ bei unerheblicher Pflichtverletzung (= Mangel) (§ 311a II 3, 281 I 3)

Nachträgl. Mangel:
 §§ 437 Nr. 3, 280 I, III, 283
 Vor.: Vertretenmüssen in Bezug auf unterl. Nacherfüllung
 Keine Fristsetzung
 Kein „Großer SE“ bei unerheblicher Pflichtverletzung (= Mangel) (§ 283 S. 2, 281 I 3)

Verzögerung der Leistung
(i.S.v. § 439 behebbarer Sachmangel)

Nacherfüllung §§ 437 Nr. 1, 439 (ursprüngl. Erfüllungsanspruch), präzisiert und modifiziert durch § 439

Rücktritt §§ 437 Nr. 2, 440, 323 (setzt i.d.R. Fristsetzung voraus), sofern Mangel nicht unerheblich (323 V 2)

Minderung §§ 437 Nr. 2, 441 (Voraussetzungen wie Rücktritt, d.h. i.d.R. Fristsetzung; auch bei unerhebl. Mangel (§ 441 I 2)

Verzögerungsschaden §§ 437 Nr. 3, 280 I als „Mangelfolgeschaden“ (Verzugsunabhängigkeit, str.)
Nacherfüllungsanspruch des Käufers bei Sachmängeln (§ 439 BGB)

§ 439 BGB
Nacherfüllungsanspruch als primärer Rechtsbehelf

- Ersatzlieferung § 439 I
- Mängelbeseitigung § 439 I
- Wahlrecht des Käufers, bei Unverhältnismäßigkeitseindeute des Verkäufers oder Unmöglichkeit einer Variante Beschränkung auf die verbliebene Variante, § 439 IV

Fristsetzungserfordernis, §§ 437 Nr. 2, 3, 323 I, 441, 281 I ("Recht zur zweiten Andienung")

Wahrscheinliche Mängelbeseitigung, § 439 I

- Unverhältnismäßigkeitseindeute des Verkäufers nach § 439 III (umfassend)
- Unzumutbarkeit für den Käufer § 440 S. 1
- Fehlschlagen (§ 440 S. 2)
- Ernsthaft und endgültige Verweigerung durch den Verkäufer
- Ernsthaft und endgültige Verweigerung durch den Lieferanten

Sekundäre Rechtsbehelfe

- Kein Fristsetzungserfordernis § 440 S. 1
- Kein Fristsetzungserfordernis §§ 281 II, 323 II
- Kein Fristsetzungserfordernis § 478 I
- Kein Fristsetzungserfordernis §§ 326 V, 283, 311a II ("Qualitative Unmöglichkeit")

- Rücktritt §§ 437 Nr. 2, 440, 323, 326 V
- Minderung §§ 437 Nr. 2, 441
- SE statt Lstg. §§ 437 Nr. 3, 440, 280 I, III iVm 281/283 bzw. 311a II
Überblick: Gewährleistungsansprüche des Käufers beim Kauf (§§ 434 ff)

- Sachmangel (§ 434 I, II)
- Identitätsaliud (Stückschuld)
- Qualitätsaliud (Gattungsschuld)
- Mankolieferung (§ 434 III)

Nacherfüllung (§ 439) durch Beseitigung des Mangels (Stückschuld/Gattungsschuld) oder Lieferung einer mangelfreien Sache (Gattungsschuld) bzw. der geschuldeten Sache/Menge (aliud/Mankolieferung)

dem Verk. möglich

Nacherfüllung §§ 437 Nr., 1, 439 erfolgt

Keine weiteren Gewährleistungsansprüche wg. der Leistung (aber u.U SE nb. Lstg!)

- Kein „großer“ SE bei unerhebl. Mangel (§ 281 I 3); Anspr. auf Nacherf. erlischt gem. § 281 IV

Fortbestehender Anspruch auf Nacherfüllung § 439

- Minderung §§ 437 Nr. 2, 441, Anspr. auf Nacherf. erlischt

- SE statt Lstg. §§ 437 Nr. 2, 441, 437 Nr. 3, 440, 280 I, III, 281 II, 323 II

- Kein „großer“ SE bei unerhebl. Mangel (§ 281 I 3); Anspr. auf Nacherf. erlischt gem. § 281 IV

- SE statt Lstg. §§ 437 Nr. 2, 326 V, 323, sofern kein unerhebl. Mangel vorliegt (§ 323 V 2)

- Minderung §§ 437 Nr. 2, 441, auch bei unerhebl. Mangel, § 441 I 2


Fristsetzung durch Käufer, sofern nicht entbehrlich, § 440, 281 II, 323 II

- Minderung §§ 437 Nr. 1, 439 erfolgt nicht fristgerecht

Minderung §§ 437 Nr. 2, 441, 323, Anspr. auf Nacherf. erlischt

- SE statt Lstg. §§ 437 Nr. 3, 440, 280 I, III, 281 II, 323 II

- Kein „großer“ SE bei unerhebl. Mangel (§ 281 I 3); Anspr. auf Nacherf. erlischt gem. § 281 IV

- SE statt Lstg. §§ 437 Nr. 2, 326 V, 323, sofern kein unerhebl. Mangel vorliegt (§ 323 V 2)

- Minderung §§ 437 Nr. 2, 441, auch bei unerhebl. Mangel, § 441 I 2


Rücktritt §§ 437 Nr. 2, 440, 323, Anspr. auf Nacherf. erlischt

Befreiung von der Pflicht zur mangelfreien Lieferung sowie von der Nacherfüllungspflicht; § 275 I

- Rücktritt §§ 437 Nr. 2, 326 V, 323, sofern kein unerhebl. Mangel vorliegt (§ 323 V 2)

dem Verk. nicht möglich („qualitative Unmöglichkeit“)
Verkäufer liefert eine mangelhafte Sache (§ 434 BGB)

Objektive Pflichtverletzung i.S.v. § 280 I BGB (auch bei unbehebbarem Mangel)

- **Schadensersatz „neben“ der Leistung**
  - **Def.:** Der bereits endgültig eingetretene, durch (gedachte) Nacherfüllung nicht mehr behebbare Schaden

- **§ 280 I, 249 BGB**
  - Mangelfolgeschaden
  - Vertretenmüssen (vermutet), Anknüpfungspunkt: - Verursachung oder Kenntnis des Mangels
  - Problem: Untersuchungspflichten des V?
    - beim behebbaren Mangel zusätzlich: Nichtvornahme der Nacherfüllung

- **§ 280 I, II, 286 BGB**
  - Verzögerungsschaden
  - Problem: Abgrenzung zum Mangelfolgeschaden
    - s. BT-Drucks. 14/6040 S. 225

- **Endgültiges Ausbleiben mangelfreier Leistung liegt vor bei**
  - Unterbleiben der Nacherfüllung
    - nach Fristlauf (§ 281 I)
    - bei Entbehrlichkeit der Fristsetzung (§ 281 II, 440)
    - und
    - Geltendmachung von SE statt Lstg. (§ 281 IV)

- **„Unbehebbarem Mangel“**
  - d.h.: Unmöglichkeit der Nacherfüllung (§ 275 I)
  - (Berechtigter) Berufung des Verk. auf §§ 275 II, III oder § 439 III)

- **Mangel wird erst nach Vertragsschluss unbehebbar:**
  - §§ 437 Nr. 3, 280 I, III, 283
  - Anknüpfungspunkt des Vertretenmüssens: Der die Unbehebbarkeit/LeistungsverweigerungsR begründende Umstand

- **Bereits bei Vertragsschluss unbehebbare:**
  - §§ 437 Nr. 3, 311a II 1

- ** §§ 437 Nr. 3, 280 I, III, 281**
  - Anknüpfungspunkt des Vertretenmüssens:
    - Verursachung/Kenntnis des Mangels oder Nichtvornahme der Nacherfüllung

- **Schadensersatz „statt der Leistung“**
  - **Def.:** Der durch das endgültige Ausbleiben der mangelfreien Leistung entstandene Schaden, einschl. des hierdurch verursachten Mangelfolgeschadens

Überblick Schadensersatzansprüche
Pflichtverletzung und Schadensersatzansprüche des Käufers bei einem unbehebbaren Sachmangel

Pflichtverletzung (§ 280 I): Lieferung einer mangelhaften Sache (§ 433 I 2)

Schadensersatz „neben“ der Leistung

Def.: Der durch die Lieferung einer mangelhaften Sache bereits endgültig eingetretene, durch (gedachte) Nacherfüllung nicht mehr behebbare Schaden

Schadensersatz „statt der Leistung“

Def.: Der durch das endgültige Ausbleiben der mangelfreien Leistung entstandene Schaden (Nichterfüllungsschaden)

§ 280 I, 249 BGB (Mangelfolgeschaden)
Vertretenmüssen (vermutet), Anknüpfungspunkt: Verursachung oder Kenntnis des Mangels
Problem: Untersuchungspflicht en des V?

§ 280 I, II, 286 BGB (Verzögerungsschaden)
Problem: Abgrenzung zum Mangelfolgeschaden (s. BT-Drucks. 14/6040 S. 225)

Bereits bei Vertragsschluss unbehebar:
§§ 437 Nr. 3, 311a II 1
Anknüpfungspunkt des Vertretenmüssens: Kenntnis des Mangels und seiner Unbehebbarkeit (bei den Leistungsverweigerungsrechten der § 275 II, III, 439 III Kenntnis der das Verweigerungsrecht begründenden Umstände)

Mangel wird erst nach Vertragsschluss unbehebar:
§§ 437 Nr. 3, 280 I, III, 283
Anknüpfungspunkt des Vertretenmüssens: Der die Unbehebbarkeit begründende Umstand (bei den Leistungsverweigerungsrechten der § 275 II, III, 439 III der das Verweigerungsrecht begründende Umstand)
Pflichtverletzungen und Schadensersatzansprüche des Käufers bei einem behebbaren Sachmangel

**Pflichtverletzung (§ 280 I): Lieferung einer mangelhaften Sache (§ 433 I 2)**

**Schadensersatz „neben“ der Leistung**
Def.: Der durch die Lieferung einer mangelhaften Sache bereits endgültig eingetretene, durch (gedachte) Nacherfüllung nicht mehr behebbare Schaden

- § 280 I, 249 BGB (Mangelfolgeschaden)
- Vertretenmüssen (vermutet), Anknüpfungspunkt: Verursachung oder Kenntnis des Mangels
- Problem: Untersuchungspflichten des V

**Pflichtverletzung (§ 280 I): Nichtvornahme der Nacherfüllung innerhalb angemessener Frist (§ 439 I)**

**Schadensersatz „statt der Leistung“**
Def.: Der durch das endgültige Ausbleiben der mangelfreien Leistung entstandene Schaden, einschl. des hierdurch verursachten Mangelfolgeschadens

- § 280 I, II, 286 BGB (Verzögerungsschaden)
- Problem: Abgrenzung zum Mangelfolgeschaden

**Unterbleiben der Nacherfüllung**
- nach Fristablauf (§ 281 I)
- bei Entbehrliehkeit der Fristsetzung (§ 281 II, 440) und Geltendmachung von SE statt Lstg. (§ 281 IV)

- § 437 Nr. 3, 280 I, II, 281
- Anknüpfungspunkt des Vertretenmüssens: Verursachung/Kenntnis des Mangels oder Nichtvornahme der Nacherfüllung

**Schadensersatz „neben“ der Leistung**
Def.: Der durch das Unterlassen der Nacherfüllung bereits endgültig eingetretene, durch (gedachte) Nacherfüllung nicht mehr behebbare Schaden

- § 280 I, 249 BGB (Mangelfolgeschaden)
- Vertretenmüssen (vermutet), Anknüpfungspunkt: Verursachung oder Kenntnis des Mangels oder Nichtvornahme der Nacherfüllung

**Problem:**
Abgrenzung zum Mangelfolgeschaden
§ 7 Kaufrecht, Teil 6: Gewährleistung, Verjährung

A. Sonderregelung in § 438 I BGB

B. Abweichungen vom System der regelmäßigen Verjährung

I. Dauer der Frist
II. Fristbeginn
III. Ratio

C. Gegenstand der Verjährung

I. Anknüpfung an § 437 BGB
1. Nacherfüllungsanspruch
2. Mangelbedingte Schadensersatzansprüche, Abgrenzung zu mangelunabhängigen Pflichtverletzungen
II. „Verjährung“ von Rücktritt und Minderung (§ 438 IV, V BGB)
1. Grund der Sonderregelung
2. Anknüpfung an den (fiktiven) Nacherfüllungsanspruch (§ 218 BGB), „mittelbare Verjährung“

D. Verjährungsfristen (§ 438 I BGB)

I. 30 Jahre (§ 438 I Nr. 1 BGB)
II. 5 Jahre
III. Regelfrist: 2 Jahre
IV. Regelverjährung (§ 438 III BGB)
1. Arglistiges Verschweigen eines Mangels
2. Maßgeblicher Zeitpunkt

E. Fristbeginn (§ 438 II BGB)

F. Erhaltung der Mängeleinrede (§ 438 IV S. 2, V BGB)

G. Vereinbarungen über die Verjährung

I. Grundsatz
II. Die Bedeutung von Garantiefristen
III. Eingeschränkte Parteiautonomie beim Verbrauchsgüterkauf (§ 475 II, III BGB)
IV. AGB-Probleme

Literaturhinweise

a) Allgemein
Brox/Walker, SBT § 4 Rn. 123 ff
Looschelders, SBT § 6, 7 Rn. 155 ff
Medicus/Lorenz, SBT § 80 Rn. 210 ff

b) Speziell
Eidenmüller NJW 2002, 1625
Die Verjährung beim Rechtskauf
Auktor NJW 2003, 120
Die Verjährung der Gewährleistungsrechte bei mangelhafter Nacherfüllung nach § 439 BGB
c) Übungsfälle
PdW Schuldr II Fälle 50 - 58

d) Rechtsprechung
BGH NJW 2006, 47
Inhaltskontrolle von Allgemeinen Einkaufsbedingungen unter neuem Kaufrecht: Verjährung, Neubeginn nach Nacherfüllung

BGH NJW 2007, 674
Unwirksamkeit des Rücktrittsrechts nach § 218 BGB; Verjährung des Anspruchs „aus“ erklärtetem Rücktritt in der Regelverjährung

BGH NJW-RR 2007, 1612
Einrede des nichterfüllten Vertrags wg. Sachmängeln (§ 320 BGB) durch den Vertragspartner/Zeden ten auch bei Abtretung von Gewährleistungsansprüchen

BGH v. 24.2.2016 - VIII ZR 38/15
Verjährung von Gewährleistungsansprüchen nach § 438 I Nr. 2 b BGB: Begriff des Bauwerks und der Verwendung für ein Bauwerk; Beweislast
§ 8 Kaufrecht, Teil 8: Rückgriff des Verkäufers (§§ 445a, 445b, 478 BGB)

A. Regelungszweck

I. Persönlicher Anwendungsbereich, Terminologie
   1. Käufer
   2. Lieferant

II. Sachlicher Anwendungsbereich

III. Grundstruktur
   1. Kein „Durchgriff”
   2. „Unselbständiger Regress (§ 445a II BGB)
   3. „Selbständiger“ Regress (§ 445a I BGB)
   4. Vermeidung der „Regress falle” durch Modifikation der Verjährung (§ 479 BGB) und „Weitertransport“ der Mängelvermutung (§ 478 III BGB)
   5. Eingeschränkte Dispositivität (§ 478 IV BGB)
   6. Untersuchungs- und Rügepflichten beim Handelskauf (§ 445a IV BGB, § 377 HGB)
   7. Fortsetzung in der Lieferkette

B. Einzelheiten

I. „Unselbständiger“ Regress (§ 478 I BGB): Modifikation der Gewährleistungsansprüche
   1. Grundvoraussetzungen
      a) Neu hergestellte Sache
      b) „Zurücknahme“ durch den Verkäufer
   2. Modifikationen im Einzelnen
      a) Wegfall des Fristsetzungserfordernisses (§ 445a II BGB)
      b) Ablaufhemmung der Verjährung (§ 445b II BGB)

II. Selbständiger Regress (§ 445a I BGB): Aufwendungsersatzanspruch
   1. Voraussetzungen
   2. Verjährung (§ 445b I, II BGB)
   3. Fortsetzung in der Lieferkette (§ 445a III BGB)

C. Besonderheiten beim Verbrauchsgüterkauf – Unternehmerregress (§ 478 BGB)

I. Anwendungsbereich
II. Geltung von § 477 BGB im Verhältnis zwischen Verkäufer und unternehmerischem Lieferant (§ 478 I BGB)
III. Wirtschaftlich zwingender Charakter (§ 478 II BGB)
IV. Geltung in der Lieferkette (§ 478 III BGB)
§ 9  Kaufrecht, Teil 7: Gewährleistung, Konkurrenz zu anderen Rechtsbehelfen

A. Gewährleistung und Anfechtung wegen Willensmängeln

I. Inhalts- und Erklärungsirrtum (§ 119 I BGB)
II. Arglistige Täuschung und rechtswidrige Drohung (§ 123 BGB)
III. Eigenschaftsirrtum (§ 119 II BGB)
   1. Anfechtung durch den Verkäufer
   2. Anfechtung durch den Käufer

B. Gewährleistung und Bereicherungsrecht (aliud-Lieferung)

C. Aliud-Lieferung und § 241a BGB

D. Gewährleistung und culpa in contrahendo

I. Haftung für fahrlässige Falschangaben/Aufklärungspflichtverletzung über mangelbegründende Umstände
II. Verletzung selbständiger und unselbständiger Beratungspflichten
III. Verletzung mangelunabhängiger Nebenpflichten

E. Gewährleistung und Deliktsrecht („weiterfressende Mängel“)

Literaturhinweise

a) Allgemein
Brox/Walker, SBT § 4 XI Rn. 134 ff
Looschelders, SBT § 9 Rn. 171
Medicus/Lorenz, SBT § 82 Rn. 268 ff
Schlechtriem, SBT Kap. 1 § 3 IV Rn. 114 ff

b) Speziell
Dauner-Lieb/Arnold JuS 2002, 1175
Lorenz JuS 2003, 36
Häublein NJW 2003, 388

Noch einmal: Die Falschlieferung beim Stückkauf
Aliud, Peius und indebitum im neuen Kaufrecht
Der Beschaffenheitsbegriff und seine Bedeutung für das Verhältnis der Haftung aus culpa in contrahendo zum Kaufrecht

c) Übungsfälle
PdW SchuldR II Fälle 71 - 75

d) Rechtsprechung

zur Irrtumsanfechtung nach § 119 II BGB (Eigenschaftsirrtum):
BGHZ 63, 369 „Jawlensky“-Fall
BGH NJW 1979, 160 ff „Mercedes-Fall“ (= BGHZ 72, 252, dort aber Irrtumsproblematik nicht abgedruckt!)
RGZ 135, 339 ff Fehlerbegriff, Abgrenzung Sachmangel/aliud beim Stückkauf, Verhältnis der Irrtumsanfechtung zu §§ 459 ff BGB bei Anfechtung durch den Käufer („Ruisdael-Fall“)
Hinweis: Das aliud steht gem. § 434 III BGB einem Sachmangel gleich.

BGH NJW 1988, 2597

Irrtumsanfechtung nach § 119 II BGB durch den Verkäufer („Duveneck/Leibl“-Fall)

zur Haftung für fahrlässige/vorsätzliche Falschangaben über mängelbegründende Eigenschaften aus c.i.c.:

BGHZ 60, 319
BGH NJW 1990, 1658
BGH NJW 1991, 1673 ff
BGH NJW 1999, 1404
BGH NJW 1997, 3227 ff
BGH NJW 1998, 2900 ff
BGH NJW 1999, 3192
BGHZ 140, 111
BGH NJW 2001, 284
BGH NJW 2001, 2875
BGH NJW 2001, 2326
BGH NJW 2003, 2824
BGH NJW 2007, 3057

„Seegrundstück“-Fall
Bierumsatz einer Gaststätte
"Böse Nachbarn"
Haftung für fahrlässige Falschangaben über den Umsatz eines verkauften Unternehmens, Konkurrenz §§ 459 ff BGB a.F. und c.i.c (für den Grundkurs ohne prozessuale Problematik)
Konkurrenz zwischen c.i.c./pVV und Gewährleistungsregeln, Schadensersatz und Verjährung bei Verletzung von unselbständigen und selbständigen Beratungspflichten
Haftung aus c.i.c. auf das Erfüllungsinteresse aus einem nicht abgeschlossenen Vertrag („Minderung“ durch c.i.c.)
Konkurrenz zwischen c.i.c./pVV und Gewährleistungsregeln, Schadensersatz und Verjährung bei Verletzung von unselbständigen und selbständigen Beratungspflichten (Fortsetzung von BGH NJW 1997, 3227 ff)
Selbständige Beratungspflicht des Verkäufers und Haftung aus pVV, Konkurrenz zu §§ 459 ff BGB a.F.
Wiederaufsrecht zum Verkehrswert und Aufklärungspflicht des Käufers über den Wert des verkauften Gegenstands: Haftung aus culpa in contrahendo bei erkannter Fehleinschätzung aufgrund eines besonderen Treueverhältnisses
Verhältnis der Rechtsmängelgewährleistung zu Schadensersatzansprüchen aus culpa in contrahendo bei schuldhafter Nichtaufklärung; Inhalt des Schadensersatzanspruchs ("Minderung durch c.i.c.")
Arglistiges Verschweigen eines Mangels: "Erklärung ins Blaue" bei Nichterinnerung
Bedeutung der Bezeichnung „fabrikneu“ beim Kauf eines Kfz – konkludente Beschaffenheitsvereinbarung, Aufklärungspflichten des Verkäufers bei bevorstehendem Modellwechsel, Haftung aus culpa in contrahendo
Aufklärungspflicht des Verkäufers - Haftung aus culpa in contrahendo bei Nichtaufklärung über Warnhinweise in der Montageanleitung (§§ 280 I, 311 II, 241 II BGB)
Schuldrechtlicher Anspruch auf Vertragsaufhebung aus culpa in contrahendo bei vorvertraglichen Falschauskünften (§§ 280 I, 311 II, 241 II, 249 S. 1 BGB); Verhältnis zur Arglistanfechtung (keine analoge Anwendung von § 124 BGB); Kausalitätsvermutung; Verhältnis zum Gewährleistungsrecht (offen gelassen)

Objektiver Fehlerbegriff (§ 434 I S. 2 BGB); Konkurrenz von kaufrechtlicher Gewährleistung (§ 437 BGB) und culpa in contrahendo (§§ 280 I, 311 II, 241 II BGB) nach "neuem" Schuldrecht

Haftung aus culpa in contrahendo (§§ 280 I, 311 II, 241 II BGB) bei vorsätzlicher Verletzung von Aufklärungspflichten; Kausalität: Vermutung aufklärungsrichtigen Verhaltens; Konkurrenz zur Sachmängelgewährleistung (§ 437 BGB); Verjährung; Haftung Dritter aus culpa in contrahendo (Sachwalterhaftung) nach § 311 III BGB

Konkurrenz der Gewährleistungshaftung zur Haftung wegen fahrlässiger vorvertraglicher Falschangaben aus §§ 280 I, 311 II, 241 II BGB (culpa in contrahendo)

Konkurrenz zwischen kaufrechtlicher Gewährleistung und Haftung aus culpa in contrahendo (§§ 280 I, 311 II, 241 II BGB); Voraussetzungen einer Aufklärungspflicht bei Wohnflächenangaben; Abgrenzung zwischen Vorsatz und Fahrlässigkeit bei Falschangaben

zu Geschäftsgrundlage (§ 313 BGB):

Verhältnis von kaufrechtlicher Gewährleistung (§ 437 BGB) und Fehlen der Geschäftsgrundlage (§ 313 BGB); Rechtsfolgen des Fehlens der Geschäftsgrundlage: Anspruch auf Vertragsanpassung; unmittelbare Leistungsklage bei verweigerter Mitwirkung

zu deliktischen Ansprüchen ("Weiterfresser"):  

Schwimmschalterfall
Weinkorken
"Gaszugfall"
(Keine) Eigentumsverletzung des späteren Käufers bei Beschädigung eines Grundstücks ("Quasi-Weiterfresser-Schaden")
Arglistiges Verschweigen eines Mangels, Mangelfolgeschaden und Verjährung, deliktische Haftung bei „weiterfressendem“ Mangel
§ 10 Kaufrecht, Teil 8: Verbrauchsgüterkauf (§§ 474 ff BGB)

A. Europarechtliche Vorgaben der Verbrauchsgüterkaufrichtlinie

B. Modifikationen durch die Umsetzung der Verbraucherrechterichtlinie (2014)

C. Systematik der §§ 474 ff BGB

D. Persönlicher und sachlicher Anwendungsbereich (§ 474 I, II 2 BGB)

E. Abweichungen von den Allgemeinen Vorschriften zugunsten des Verbrauchers

I. Abweichende Regelung der Fälligkeit (§ 475 I BGB)
II. Gefährübergang beim Versendungsverkauf (§ 475 II BGB)
III. Kein Nutzungser satz bei der Nacherfüllung (§ 475 III BGB)
IV. Ausschluss des Totalverweigerungsrechts (§ 475 IV 1 BGB)
V. Reduzierung der Kostenträgerpflicht für Nacherfüllungsaufwendungen auf angemessene Beteiligung (§ 475 IV 2, 3 BGB)
VI. Vorschussanspruch für Nacherfüllungsaufwendungen (§ 475 VI BGB)
VII. Eingeschränkte Dispositivität
   1. Verbot des Haftungsausschlusses für Nacherfüllung, Rücktritt und Minde rung (§ 476 I BGB)
   2. Verbleibende Möglichkeiten zur Haftungsbeschränkung
      a) Ausschluss von Schadensersatzansprüchen
      b) Verkürzung der Verjährung
         (1) Neu hergestellte Sachen
         (2) Gebrauchte Sachen
      c) AGB-Probleme (§ 309 Nr. 7, 8 BGB)
         (1) AGB-Vorbehalt in § 476 I 2 BGB
         (2) Verbleibende Spielräume
VIII. Beweislastumkehr für den Zeitpunkt der Mangelhaftigkeit (§ 477 BGB)
   Sonderregelung für Garantien - Transparenz (§ 479 BGB)
IX. Besonderheiten im Regress (§ 478 BGB)

Literaturhinweise

a) Allgemein
Brox/Walker, SBT § 7 I Rn. 1 ff
Looschelders, SBT § 13 Rn. 256 ff
Medicus/Lorenz, SBT § 81 Rn. 229 ff

b) Speziell
Gsell JuS 2005, 967 Die Beweislast für den Sachmangel beim Verbrauchsgüterkauf
Gsell JZ 2008, 29 Sachmangelbegriff und Reichweite der Beweislastumkehr beim Verbrauchsgüterkauf
Lorenz JuS 2004, 105 Leistungsgefahr, Gegenleistungsgefahr und Erfüllungsort beim Verbrauchsgüterkauf
Lorenz NJW 2004, 3020 Sachmangel und Beweislastumkehr im Ver brauchsgüterkauf – Zur Reichweite der Ver mutungsregelung in § 476 BGB
Leenen JZ 2018, 284 Die Richtlinienwidrigkeit der Verkürzung der
Verjährungsfrist beim Verbrauchsgüterkauf über gebrauchte Sachen

c) Übungsfälle
PdW SchuldR II Fälle 61 - 70

c) Rechtsprechung

OLG Oldenburg ZGS 2004, 75
Unzulässiger Gewährleistungsausschluss im Verbrauchsgüterkaufrecht (§ 475 I BGB) und Beschaffenheitsvereinbarung nach § 434 I BGB ("Bastlerauto")

BGH NJW 2004, 2299
Beweislast für das Vorliegen eines Sachmangels, Reichweite der Vermutung des § 476 BGB beim Verbrauchsgüterkauf gebrauchter Sachen

BGH NJW 2005, 1039
Verbrauchsgüterkauf: Agenturgeschäfte im Gebrauchtwagenhandel, Haftungsausschluss und Umgehungsverbot gem. § 475 I BGB

BGH NJW 2005, 1045
Verbraucherbegriff i.S.v. §§ 474, 13 BGB bei Vortäuschen der Händlereigenschaft durch einen Verbraucher

BGH NJW 2005, 283
Kein Ausschluss der Mängelvermutung nach § 476 BGB n.F. bei Einbau der Kaufsache durch einen Dritten

BGH NJW 2005, 3490
Mängelvermutung nach § 476 BGB bei äußeren Beschädigungen; Rücktrittsausschluss nach § 323 V S. 2 BGB

BGH NJW 2006, 434
Sachmangelbegriff, Zeitpunkt des Sachmangels, Beweislast, Mängelvermutung nach § 476 BGB und fahrlässige Beweisvereitelung; Voraussetzungen einer Beschaffenheitsgarantie

BGH NJW 2006, 1066
Gewährleistungsausschluss beim Leasing ("leasingtypische Abtretungskonstruktion") und Umgehungsverbot beim Verbrauchsgüterkauf

BGH NJW 2007, 674
Begrenzung von Gewährleistungsansprüchen beim Verbrauchsgüterkauf (§ 475 II BGB): Objektiver Begriff der "gebrauchten" Sache im Verbrauchsgüterkauf; Rolle des Parteiwillens, Tiere als "neue" Sachen"; Unwirksamkeit einer Haftungs begrenzung durch AGB bei Verstoß gegen § 309 Nr. 7a BGB (Verbot geltungserhaltender Reduktion); Unwirksamkeit des Rücktrittsrechts nach § 218 BGB; Verjährung des Anspruchs "aus" erklärtem Rücktritt in der Regelverjährung; Verwendungsersatz beim Rücktritt (§ 347 II BGB)

BGH NJW 2007, 759
Rechtsfolgen eines unzulässigen Umgehungs geschäfts beim Verbrauchsgüterkauf durch "Vorschieben" eines Verbrauchers als Verkäufer ("Strohmann"-Fälle)

BGH NJW 2007, 2619
Verbrauchsgüterkauf: Beweislast für die Ver brauchereigenschaft; Mängelvermutung nach
§ 476 BGB: Unvereinbarkeit der Vermutung mit der Art des Mangels

BGH NJW 2007, 2621
Reichweite der Vermutung von § 476 BGB; kein Ausschluss der Vermutung wegen der Art des Mangels, wenn dieser typischerweise jederzeit eintreten kann (Bestätigung von BGH NJW 2005, 3490)

BGH NJW-RR 2010, 1210
Begriff der “öffentlichen Versteigerung” i.S.v. § 474 I S. 2 BGB (Ausschluss der Anwendbarkeit des Verbrauchsgüterkaufs)

BGH NJW 2011, 3435
Verbrauchsgüterkauf, Unternehmerbegriff (§ 14 BGB): Vorliegen eines Verbrauchsgüterkaufs i.S.v. § 474 I BGB bei “branchenfremden Geschäft” eines Unternehmers; Voraussetzungen der Entbehrllichkeit der Fristsetzung wegen ernsthafter und endgültiger Erfüllungsverweigerung

BGH v. 14.4.2011 - I ZR 133/09
Begriff der “Garantieerklärung” i.S.v. § 477 BGB; § 477 BGB als Marktverhaltensregelung i.S.v. § 4 Nr. 11 UWG

EuGH NJW 2011, 2269
Verbrauchsgüterkaufrecht: Verschuldensunabhängige Verpflichtung des Verkäufers zum Ein- und Ausbau einer mangelhaften Sache im Rahmen der Nacherfüllung durch Neulieferung; kein absolutes Verweigerungsrecht der Nacherfüllung (Entscheidung ua. auf den Vorlagebeschluss des BGH im “Fliesen-Fall” BGH NJW 2009, 1660)

BGH NJW 2012, 1073
Pflicht des Verkäufers zum Ausbau im Rahmen der Nacherfüllung (§ 439 BGB, “Fliesen-Fall”); Verweigerungsrecht nach § 439 III BGB (§ 439 IV n.F.) bei “absoluter Unverhältnismäßigkeit”; richtlinienkonforme Auslegung und Rechtsfortbildung (Folgeentscheidung nach EuGH NJW 2011, 2269)

BGH v. 16.4.2013 - VIII ZR 375/11
Keine analoge Anwendung des Regressanspruchs nach § 478 II BGB auf Werkverträge

BGH v. 15.1.2014 - VIII ZR 70/13
Reichweite der Beweislastumkehr beim Verbrauchsgüterkauf (§ 476 BGB); maßgeblicher Zeitpunkt für das Vorliegen eines Sachmangels: Gefahrübergang vor Übergabe: Abdingbarkeit von § 446 BGB

EuGH v. 4.6.2015 - Rs C-497/13 (Faber)
Sachliche Reichweite der Mängelvermutung in Art. 5 Abs. 3 Verbrauchsgüterkaufrichtlinie, Erstreckung auf den “Grundmangel”; Auswirkungen auf die Auslegung von § 476 BGB

EuGH v. 13.7.2017 (Ferenschild) und dazu Leenen JZ 2018, 284
Richtlinienwidrigkeit der Verkürzungsmöglichkeit der Verjährung beim Verkauf gebrauchter Sachen gem. § 476 II BGB)
§ 11 Kaufrecht, Teil 9: Sonstiger Verbraucherschutz im Kaufrecht

A. Finanzierter Kauf, Teilzahlungskauf, Ratenlieferungsverträge (§§ 491 ff BGB)
   I. Geschichtliche Entwicklung
   II. Besonderheiten bei Drittfinanzierung
   III. Intentionen der Sonderregelungen in §§ 491 ff BGB
   IV. Anwendungsbereich
      1. Persönlicher
      2. Sachlicher
   V. Schriftform
      1. Zielsetzung
      2. Mindestinhalt
      3. Rechtsfolgen eines Formverstoßes
   VI. Widerrufsrecht des Verbrauchers (§§ 495, 355 BGB)
   VII. Rücktritt bei Zahlungsverzug des Käufers
      1. Voraussetzungen (§ 503 II BGB)
      2. Rechtsfolgen
   VIII. Verbundene und zusammenhängende Verträge (§§ 358 f BGB)
      1. Wirtschaftliche Einheit von Kauf und Darlehensvertrag
      2. Widerrufs­durch­griff (§§ 358, 360 BGB)
      3. Einwendungs­durch­griff (§ 359 BGB)

B. Außerhalb von Geschäftsräumen geschlossene Verträge (§ 312b BGB)

C. Fernabsatzverträge (§ 312c BGB)

D. Unbestellte Waren (§ 241a BGB)

Literaturhinweise:

a) Allgemein
   Brox/Walker SBT § 7 III und IV Rn. 36 ff
   Medicus SBT § 80 Rn. 124 ff

b) Übungsfälle
   PdW SchuldR II Fälle 85 – 93
§ 12 Kaufrecht, Teil 10: Besondere Arten des Kaufs (Vorkauf, Wiederkauf, Kauf auf/nach Probe, Internationaler Kauf)

A. Vorkaufsrecht (§§ 463 ff BGB)
   I. Begriffsdefinition
   II. Rechtsnatur
   III. Zwingende und dispositive Regelungen
   IV. Begründung
   V. Ausübung
   VI. Folgen der Ausübung

B. Wiederkaufsrecht (§§ 456 BGB)

C. Proben beim Kauf
   I. Kauf nach Probe
   II. Kauf auf Probe (§§ 454 f BGB)
   III. Kauf zur Probe

D. Internationaler Kauf
   I. UN-Kaufrecht (CISG)
   II. Internationales Privatrecht (IPR)
   III. Entwurf eines Gemeinsamen Europäischen Kaufrechts (GEKR)

Literaturhinweise

a) Allgemein
   Brox/Walker, SBT § 7 V - VIII Rn. 43 ff
   Looschelders, SBT § 12, 14
   Medicus/Lorenz, SBT §§ 85, 87

b) Speziell
   Schreiber Jura 2012, 114
   Die Vorkaufsrechte des BGB

c) Übungsfälle
   PdW SchuldR II Fälle 98 - 104

d) Rechtsprechung
   BGH NJW 2000, 1033
   Hinweis: Die Vorschriften zum Vorkauf finden sich seit dem 1.1.2002 (unverändert) in den §§ 463 ff BGB.

   BGH NJW 2000, 1332
   Wiederkauf: Rechtsnatur, Beendigung und Aufleben des Kaufvertrags
   Hinweis: Der Wiederkauf ist seit dem 1.1.2002 (unverändert) in den §§ 456 ff BGB
Wirksamkeit langfristiger Wiederaufsrechte

Kauf auf Probe und Beginn der Widerrufsfrist nach §§ 312d, 355 II BGB

Vorkaufsrecht (§ 463 BGB): Kein Einfluss einer Vertragsaufhebung auf den Vorkaufsfall

Ausübung eines Vorkaufsrechts bei mittelbarer Übertragung des Gegenstandes (Einbringung in eine Gesellschaft und anschließende Übertragung der Gesellschaftsanteile)

Nebeneinander von schuldrechtlichem und dinglichem Vorkaufsrecht; auflösende Bedingung eines Kaufvertrags durch die Ausübung eines Vorkaufsrechts (§ 465 BGB); Anspruch auf Lösung einer Vormerkung
§ 13 Tausch und Schenkung

A. Tausch (§ 480 BGB)

I. Begriff - Abgrenzung zu anderen Verträgen
II. Rechtsfolgenverweisung auf den Kauf

B. Schenkung (§§ 516 ff BGB)

I. Inhalt der Schenkung
   1. Abgrenzung zu anderen Verträgen
   2. Weitere Einschränkungen
II. Vertrag
   1. Willensübereinstimmung
   2. Einigsein über Unentgeltlichkeit der Zuwendung
   3. Handschenkung und Schenknungsversprechen (§ 518 BGB); Abgrenzung
   Schenkung unter Lebenden/von Todes wegen
III. Haftung des Schenkers
   1. Hauptleistung
   2. Integritätsschutz
IV. Beständigkeit der Schenksungscausa
   1. Sphäre des Schenkers
      a) Vor Übergabe (§ 519 BGB)
         aa) Einrede des (drohenden) Notbedarfs
         bb) Sonstige Versprechen
      b) Nach Übergabe (§ 528 BGB)
         aa) Gegenwärtiger Notbedarf
         bb) Anfechtungsrecht (§ 134 InsO, § 4 AnfG)
         cc) Beschränkungen des Rückforderungsrechts
   2. Sphäre des Beschenkten - grober Undank
V. Schenkung unter Auflage - Abgrenzung zum gegenseitigen Vertrag
VI. Gemischte Schenkung
VII. Zuwendungen unter Ehegatten
VIII. Anderweitige Schwächen des unentgeltlichen Erwerbs (§§ 816 Abs. 1 S. 2, 822, 988 BGB)

Literaturhinweise

a) Allgemein
   Brox/Walker, SBT §§ 8, 9
   Looschelders, SBT § 15, 17
   Medicus/Lorenz, SBT §§ 90, 91

b) Speziell
   Schreiber Jura 2013, 361
   Grundlagen des Schenksungsrechts

c) Übungsfälle
   PdW SchuldR II Fälle 98 - 104

d) Rechtsprechung
   BGHZ 82, 345
   Qualifikation einer dauerhaften unentgeltlichen Gebrauchsunfähigkeit auch bei erheblichem Vermögenswert als Leihe, nicht Schenkung
   BGHZ 93, 23 ff
   Haftung aus pVV (jetzt §§ 280 Abs. 1, 241 Abs. 2 BGB): Haftungsmaßstab des § 521 BGB bei

41
<table>
<thead>
<tr>
<th>Date</th>
<th>Case Number</th>
<th>Details</th>
</tr>
</thead>
<tbody>
<tr>
<td>BGH NJW 2006, 988</td>
<td>Gewährleistung beim Tausch (Anwendung des Kaufrechts); Rechtsfolgen der Selbstvor-nahme der Mängelbeseitigung; Vertreten-müssen und Nacherfüllung</td>
<td></td>
</tr>
<tr>
<td>BGH NJW 2009, 2737</td>
<td>Vorliegen einer Schenkung bei Prämienver-sprechen, Erfordernis der Unentgeltlichkeit, Abgrenzung zu remunerativen (belohnenden) Schenkung</td>
<td></td>
</tr>
<tr>
<td>BGH NJW 2010, 2022</td>
<td>Zuwendungen von Schwiegereltern als Schenkung (nicht &quot;unbenannte Zuwendung&quot;); Wegfall der Geschäftsgrundlage bei Eheschei-dung (Änderung der Rspr.); Voraussetzungen der Zweckverfehlungskondiktion (§ 812 I S. 2 Alt. 2 BGB)</td>
<td></td>
</tr>
<tr>
<td>BGH v. 19.7.2011 - X ZR 140/10</td>
<td>Rückforderung einer Schenkung wegen Not-bedarf (§ 528 BGB), maßgeblicher Zeitpunkt für den Beginn der Frist des § 529 BGB bei Grundstücksschenkungen; unentziehbare Rechtsstellung (Anwartschaftsrecht) des Auf-lassungsempfängers</td>
<td></td>
</tr>
<tr>
<td>BGH v. 18.10.2011 - X ZR 45/10</td>
<td>Voraussetzungen einer gemischten Schen-kung</td>
<td></td>
</tr>
<tr>
<td>BGH NJW 2012, 2728</td>
<td>Abgrenzung von Schenkung und ehebezoge-ner (&quot;unbenannter&quot;) Zuwendung</td>
<td></td>
</tr>
<tr>
<td>BGH v. 13.11.2012 - X ZR 80/11</td>
<td>Schenkungswiderruf wegen groben Undanks (§ 530 I BGB); Rückforderung einer Zweck-schenkung nach § 812 I S. 2 Alt. 2 BGB (Zweckverfehlungskondiktion)</td>
<td></td>
</tr>
<tr>
<td>BGH v. 25.3.2014 - X ZR 94/12</td>
<td>Voraussetzung eines Schenkungswiderrufs wegen groben Undanks (§ 530 BGB); subjek-tive Voraussetzungen</td>
<td></td>
</tr>
</tbody>
</table>
§ 14  Mietrecht, Teil 1: Definition, Zustandekommen und Pflichten des Vermieters

A. Gesetzesystematik
   I. Allgemeine Regeln (§§ 535 ff BGB)
   II. Mietverhältnisse über Wohnraum (§§ 549 ff BGB)
   III. Mietverhältnisse über andere Sachen (§§ 578 ff)

B. Definition und Abgrenzung zu anderen Gebrauchsüberlassungsverträgen
   I. Begriffsbestimmung
   II. Abgrenzung
      1. Kauff
      2. Leihe
      3. Pacht
      4. Darlehen
   III. Arten der Miete

C. Zustandekommen
   I. Regelungen des Allgemeinen Teils
   II. Form des Wohnraummietvertrags (§ 550 BGB)
   III. Prämien und Ablösevereinbarungen bei Wohnraummietverträgen
      1. Kein Vermittlungsentgelt (§ 2 Abs. 2 WoVermittG)
      2. Verbot von Auszugsprämien (§ 4a WoVermittG)
      3. Ablösevereinbarungen (§ 4a WoVermittG)
      4. Rückzahlungsanspruch (§ 5 WoVermittG)

D. Pflichten des Vermieters
   I. Überlassung und Instandhaltung der Mietsache zum vertragsmäßigen Gebrauch (§ 535 BGB)
   II. Zusicherung von Eigenschaften (§ 536 Abs. 2 BGB)
   III. Nichterfüllung oder Verzug - fristlose Kündigung (§ 543 Abs. 1, 2 BGB)
   IV. Schlechterfüllung - Haftung bei Mängeln
      1. Sachmängel
         a) Nacherfüllungsanspruch (§ 535 BGB)
         b) Zurückbehaltungsrecht (§ 320 BGB)
         c) Minderung (§ 536 BGB)
         d) Fristlose Kündigung (§ 543 BGB)
         e) Schadenersatz (§ 536a BGB)
            aa) Bei Übergabe vorhandene oder spätere Mängel
            bb) Reichweite des Ersatzes
            cc) Geschützter Personenkreis
            dd) Aufrechnungs- und Zurückbehaltungsrecht
            ee) Abdingbarkeit
         f) Aufwendungserstattung bei Selbstvornahme nach Verzug des Vermieters (§ 536a Abs. 2 BGB)
         g) Ausschluss der Sachmängelhaftung
            aa) Kenntnis des Mangels (§ 536b BGB)
            bb) Unterlassende Mängelanzeige (§ 536c BGB)
      2. Rechtsmängel (§ 536 Abs. 3 BGB)
   V. Weitere Vermieterpflichten
      1. Tragung der Lasten der Mietsache (§ 535 BGB)
      2. Ersatz von Verwendungen (§ 539 Abs. 1 BGB)
      3. Duldung der Wegnahme von Einrichtungen, Abwendungsrecht (§§ 539 Abs. 2, 552 BGB)
      4. Nebenpflichten aus Treu und Glauben (§ 242 BGB)
Literaturhinweise:

a) Allgemein
Medicus/Lorenz, SBT § 93

b) Übungsfälle
PdW SchuldR II Fälle 105 - 110

c) Rechtsprechung:
BGHZ 136, 102
Verhältnis der mietrechtlichen Gewährleistungsansprüche zur c.i.c. (§§ 280 Abs. 1, 311 Abs. 2, 241 II BGB)

Hinweis: Die Problematik der anfänglichen objektiven Unmöglichkeit (§ 306 BGB) ist durch das SMG weggefallen. Ein Anspruch auf Aufwendungsersatz kann sich jetzt aus § 284 BGB ergeben

BGHZ 116, 334
Abgrenzung von Erhaltungspflicht (§ 536 BGB) zur Unmöglichkeit beim Miet- und Pachtvertrag

Hinweis: für das Entfallen der Pflicht zur Gebrauchsüberlassung nach § 275 Abs. 1 BGB n.F. ist jetzt das Vertretenmüssen unerheblich

BGH NJW-RR 2004, 1566
Abgrenzung von Leihe/Miete zu Dienstvertrag/Werkvertrag; Reichweite der kurzen Verjährung nach §§ 548 I 2, 606 BGB

BGH NJW 2004, 2962
Wahrung der Schriftform des § 566 BGB a.F. (= § 550 BGB n.F.) durch Unterzeichnung eines empfangenen Schreibens – kein Erfordernis der Gegenzeichnung

BGH NJW 2005, 3284
Leistungsverweigerungsrecht nach § 275 II BGB bei Mangel der Mietsache (§ 535 BGB); Voraussetzung der Unmöglichkeit der (subjektiven) Mängelbeseitigung (§ 275 I BGB)

BGH NJW-RR 2006, 294
Bereicherungsansprüche des Mieters wegen Investitionen in die Mietsache: Maßgeblicher Bereicherungsschuldner bei Vermieterwechsel

BGH JuS 2008, 86
Kein Ausschluss des Erfüllungsanspruchs des Mieters aus § 535 Abs. 1 S. 2 BGB bei Gewährleistungsausschluss wegen Kenntnis des Mangels; Zurückbehaltungsrecht nach § 320 BGB (Einrede des nichterfüllten Vertrags) und § 242 BGB
Selbstbeseitigung eines Mangels durch den Mieter; Verhältnis von § 536a II BGB zu § 539 BGB und § 536a I BGB

Verhältnis von Arglistanfechtung und fristloser Kündigung bei einem Mietvertrag (kein "fehlerhaftes Mietverhältnis"); Verhältnis von Arglistanfechtung und Gewährleistungsrecht; Rückwirkung der Anfechtung, Anfechtungsausschluss nach Treu und Glauben (§ 242 BGB)

Rechtsmangel im Mietrecht: Tatsächliche Nutzbarkeitseinschränkung; Gewährleistungsaußerschließung nach § 536b Satz 1 BGB (Kenntnis des Mangels)

Mietrecht: Begriff des Mangels, vertragsgemäßer Gebrauch; Voraussetzungen einer konkluadten Beschaffenheitsvereinbarung

Mietrecht: Unverjährbarkeit des Anspruchs auf Mangelbeseitigung (§ 535 I S. 2 BGB: Erhaltungspflicht des Vermieters) während des laufenden Mietverhältnisses; Voraussetzungen der Verwirkung

Verschuldensunabhängige Haftung für anfängliche Mängel beim Mietvertrag gem. § 536a I BGB; Voraussetzungen des Vertrags mit Schutzwirkung für Dritte; Haftungs begrenzung durch AGB, überraschende Klausel

Abgrenzung von Rechts- und Sachmangel im Miet- und Pachtrecht bei öffentlich-rechtlichen Nutzungsbeschränkungen (Nichtraucherschutz); (kein) Schadensersatzanspruch des Pächters wegen Umsatzeinbußen infolge des Nichtraucherschutzgesetzes

Fitnessstudiovertrag als Mietvertrag; Klauselkontrolle der Laufzeit nach § 307 BGB; Recht zur äußerordentlichen Kündigung von Dauerschuldverhältnissen nach § 314 BGB: Vorliegen eines "wichtigen Grundes"; AGB-Kontrolle einer Beschränkung des Rechts zur äußerordentlichen Kündigung

Sachmangelbegriff beim Mietvertrag (§ 536 BGB): Verstoß gegen eine mietrechtliche Kon kurrentenschutzklausel; Minderung; Voraussetzungen und Beweislast für die Leistungsbe freiung nach § 275 I (Unmöglichkeit)

Subjektiver und objektiver Fehlerbegriff im Mietrecht - Anforderungen an eine (konklusive) Beschaffenheitsvereinbarung ("ruhige Lage")

Mangelbegriff im Mietrecht: Objektiver und subjektiver Fehlerbegriff (Kinderlärm)

Minderung der Miete, Begriff des Sachmangels im Mietrecht
§ 15 Mietrecht, Teil 2: Pflichten des Mieters

A. Zahlung der "Miete" (§ 535 Abs. 2 BGB)
   I. Keine Abnahmepflicht
   II. Anrechnung ersparter Aufwendungen und Vorteile (§ 537 BGB)
   III. Fälligkeit (§§ 556b, 579 BGB)
   IV. Beschränkte Wirkung von Aufrechnungsverboten (§ 556b Abs. 2 BGB)

B. Höhe des Mietzinses (§§ 557 ff BGB)
   I. Allgemeine Grenzen der Vertragsfreiheit
   II. Sonderregelung bei Wohnraummietverträgen
      1. Ausschluss der Änderungskündigung (§ 557 III BGB)
      2. Beschränkte Zulässigkeit von Staffelmiete und Indexmiete (§§ 557a, 557b BGB)
      3. Mieterhöhung bis zur ortsüblichen Vergleichsmiete (§ 558 BGB)
         a) Kappungsgrenze
         b) Form und Begründung: Mietspiegel und Mietdatenbanken
         c) Erhöhungsverlangen, Erfordernis der Zustimmung des Mieters
      4. Mieterhöhung bei Modernisierung (§ 559 BGB)
      5. Mieterhöhung bei Betriebskostensteigerung (§ 560 BGB)
      6. Sonderkündigungsrecht des Mieters (§ 561 BGB)

C. Sicherung des Mietzinses
   I. Vermieterpfandrecht (§§ 562 ff BGB)
      1. Normzweck, Anwendungsbereich
      2. Entstehung und Inhalt
      3. Erlöschen (§ 562a BGB)
      4. Verwertung
   II. Kaution
      1. Vorzüge gegenüber dem Vermieterpfandrecht
      2. Zwingende Ausgestaltung bei der Wohnraummiete (§ 551 BGB)

D. Einhaltung der Grenzen des vertragsmäßigen Gebrauchs
   I. Abnutzung durch vertragsgemäßen Gebrauch - Schaden (§ 538 BGB)
      1. Dispositive Regelung
      2. Überwälzung auf den Mieter: „Schönheitsreparaturen“
         a) Begriff
         b) Abgrenzung zu Kleinreparaturen
         c) Zulässigkeit von Klauseln
         d) Synallagmatische Pflicht, Entgeltcharakter
   II. Weiterverschwendung (§§ 540, 553 BGB)
      1. Genehmigungspflicht
      2. (Kein) Anspruch auf Erlösherabgabe bei unberechtigter Untervermietung
      3. Verknüpfung mit Mieterhöhung
   III. "Hausordnung", (ergänzende) Auslegung des Mietvertrags
   IV. Sanktionen des Vermieters
      1. Unterlassungsanspruch (§ 541 BGB)
      2. Fristlose Kündigung (§ 543 BGB)
      3. Schadenersatz (§ 549 II BGB)
   V. Verjährung des Ersatzanspruchs des Vermieters (§ 548 BGB)
      1. Anwendungsbereich
      2. Anwendung auf konkurrierende Ansprüche
E. Weitere Mieterpflichten

I. Anzeige von Mängeln (§ 536c BGB)
II. Pflicht zur Vornahme dringender Erhaltungsarbeiten
III. Duldung von Erhaltungs- und Modernisierungsarbeiten (§ 554 BGB)
IV. Rückgabe der Mietsache nach Beendigung des Mietvertrags (§ 546 I BGB)
   1. Vertragsansprüche gegen Dritte (§ 546 II BGB)
   2. Kein Zurückbehaltungsrecht wegen Ansprüchen des Mieters bei Wohnraummiete (§ 570 BGB)
   3. Entschädigung bei verspäteter Rückgabe (§ 546a und weitere Ansprüche)
   4. Stillschweigende Verlängerung des Mietvertrags (§ 545 BGB)

Literaturhinweise:

a) Allgemein
   Brox/Walker, SBT § 11 Rn. 22 ff
   Looschelders, SBT §§ 21, 22
   Medicus/Lorenz, SBT § 93 Rn. 437 ff

b) Speziell
   Gebauer, Jura 1998, 128
   Zur Haftung des Mieters bei unbefugter Untervermietung

c) Übungsfälle
   PdW SchuldR II Fälle 111 – 119

d) Rechtsprechung
   BGH NJW 2000, 1105
   Mietzahlungspflicht des gebrauchsunwilligen Mieters bei anderweitiger Vermietung der Räume durch den Vermieter
   Hinweis: Die Vorschrift des § 552 S. 3 BGB a.F. findet sich jetzt in § 537 Abs. 2 BGB
   BGHZ 61, 227
   Schadensersatzansprüche des Vermieters aus Delikt und kurze Verjährung des § 558 BGB a.F. (jetzt § 548 BGB), Einbeziehung von Hilfspersonen in den Schutzbereich des Vertrages
   - Vertrag mit Schutzwirkung für Dritte als Instrument der Haftungsbegrenzung ("Explozidierende Frittenbude")
   BGHZ 131, 297
   (Keine) Ansprüche des Vermieters auf Zahlung des Untermietzinses bei unberechtigter Untervermietung
   BGH NJW 2000, 1105 (Bestätigung und Weiterführung von BGHZ 122, 163)
   Mietzahlungspflicht des gebrauchsunwilligen Mieters bei anderweitiger Vermietung der Räume durch den Vermieter
   BGH NJW 2002, 3015
   Begriff des Verbotsgesetzes i.S.v. § 134 BGB: Wohnungsvermittlung durch Makler ohne Zustimmung des Vermieters - Wirksamkeit des Maklervertrags bei Verstoß gegen § 6 WoVermittG
   BGH NJW 2003, 2601
   Rechtsfolgen einer vorbehaltlosen Mietzahlung bei Kenntnis des Mangels der Mietsache; Voraussetzungen eine Analogie: Planwidrige Regelungslücke
BGH NJW 2003, 2899  
Grenzen des Verbots geltungserhaltender Reduktion nichtiger Formularklauseln (Mietkauktion)

BGH NJW 2005, 425  
Hinfällig gewordene Schönheitsreparaturen und ergänzende Auslegung des Mietvertrags

BGH NJW 2005, 739  

BGH NJW 2005, 1187  
Gesetzliche Vertragsübernahme nach § 566 BGB ("Kauf bricht nicht Miete"): Fortbestand des Verzugs bei Veräußerung der Mietsache, Haftung des Erwerbers für nach dem Erwerb eingetretene Verzugsschäden

BGH NJW-RR 2005, 381; NZM 2005, 100  
Beweislast bei der Verletzung von nicht leistungsbezogenen Nebenpflichten (pFV = §§ 280 I, 241 II BGB n.F.): Beweislast für Pflichtverletzung und Verschulden, Voraussetzungen der Beweislastumkehr für die objektive Pflichtverletzung; Verstoß gegen Treu und Glauben (§ 242 BGB) bei der Inanspruchnahme des Mieters durch den Vermieter für versicherte Schäden

BGH NJW-RR 2009, 1522  

BGH v. 23.10.2013 - VIII ZR 402/12  
Verjährung von Ersatzansprüchen des Vermieters nach § 548 I 2 BGB: Fristbeginn; Begriff des "Zurückerhalts"; Wissenszurechnung

BGH v. 11.6.2014 - VIII ZR 349/13  
Voraussetzungen der Pflicht zur Erteilung der Erlaubnis zur Untervermietung nach § 553 I BGB; Schadensersatz bei Verweigerung der Erlaubnis

BGH v. 27.5.2015 - XII ZR 66/13  
Keine Mietminderung beim Anspruch auf Fortzahlung der Miete nach Beendigung des Mietverhältnisses gem. § 546a BGB

BGH v. 14.12.2016 - VIII ZR 49/16  
Verletzung mietvertraglicher Nebenpflichten (§ 241 II BGB) und Kausalität (Wohnungs durchsuchung wegen Drogenhandels)

BGH v. 18.1.2017 - VIII ZR 263/15  
Erfüllungsort für die Rückgabe einer Miet- oder Leasing sache; einseitige Leistungsbestimmungsrechte und AGB (Verstoß gegen § 307 I BGB); Rückzahlungsanspruch einer Kaution (Anspruchsgrundlage, Fälligkeit); keine Verpflichtung zum abstrakten Nutzungsersatz gem. § 546a I BGB bei Annahmeverzug (§ 302
Mietfortzahlung nach § 546a BGB durch Vor-enthaltung der Mietsache nach Beendigung des Mietvertrags: Erfordernis des Rücknahmewillens beim Vermieter; Nutzungsersatz gem. § 812 I, 818 I BGB: Erfordernis der Bereicherung
§ 16 Mietrecht, Teil 3: Übergang des Mietverhältnisses

A. Veräußerung der Mietsache

I. "Veräußerung bricht nicht Miete" (§ 566 BGB)
   1. Ausgangspunkt: Miete als (relatives) obligatorisches Recht
   2. Verdinglichung des Mietrechts - gesetzliche Vertragsübernahme

II. Schutz des Erwerbers gegenüber Vorausverfügungen (§ 566b BGB)

III. Schutz des Mieters (§ 566d, e BGB)

IV. Haftung des Veräußerers (§ 566 Abs. 2 BGB)

B. Gewerbliche Weitervermietung (§ 565 BGB)

C. Tod des Vermieters

D. Tod des Mieters

I. Eintrittsrecht und Fortsetzungsrecht (§§ 563 ff BGB)
   1. Einbezogener Personenkreis
   2. Haftung (§ 563b BGB)

II. Wahrung der Privatautonomie des Eintretenden
   1. Eintritt ex lege
   2. Ablehnung mit ex tunc-Wirkung

III. Außerordentliches befristetes Kündigungsrecht des Vermieters bei Vorliegen eines wichtigen Grundes

IV. Außerordentliches befristetes Kündigungsrecht des überlebenden Mitmieters (§ 563a II BGB)

V. Fortsetzung mit den Erben, außerordentliches befristetes Kündigungsrecht für beide Teile (§§ 564, 580 BGB)

Literaturhinweise:

a) Allgemein
   Medicus/Lorenz, SBT § 93 Rn. 479, § 94 Rn. 496, 506

b) Übungsfälle
   PdW SchuldR II Fall 120, 121

c) Rechtsprechung
   BGH NJW 2005, 1187
   Gesetzliche Vertragsübernahme nach § 566 BGB ("Kauf bricht nicht Miete"): Fortbestand des Verzugs bei Veräußerung der Mietsache, Haftung des Erwerbers für nach dem Erwerb eingetretene Verzugsschäden
§ 17 Mietrecht, Teil 4: Beendigung des Mietverhältnisses

A. Kündigung

I. Begriff
   1. Empfangsbedürftige Willenserklärung, eins. Rechtsgeschäft (Gestaltungsrecht)
   2. Form
      a) Formlos
      b) Wohnraum (§ 568 BGB)

II. Arten
   1. Ordentliche und außerordentliche Kündigungen
   2. Befristete und fristlose Kündigungen
   3. Kombinationen

III. Wichtige Regelungen des Allgemeinen Teils
   1. Zugangserfordernis (Fristwahrung)
   2. Erfordernis der Rechtssicherheit
      a) Bedingungsfeindlichkeit
      b) Kündigung durch Minderjährige (§ 111 BGB) oder Vertreter ohne Vertretungsmacht (§ 180 BGB)
      c) Nichtvorlage der Einwilligung (§ 111 S. 2 BGB) bzw. der Vollmachtsurkunde (§ 174 BGB)

B. Mietverhältnisse auf bestimmte Zeit

I. Zulässigkeit (§ 542 II BGB)
II. Sonderregelungen bei der Wohnraummiete
   1. Formerfordernis bei Mietverträgen über 1 Jahr (§ 566 BGB, § 550 Abs. 1 BGB)
   2. Bisher: Fortsetzungsverlangen durch Mieter (§ 564c BGB)
   3. Neuregelung: Beschränkte Zulässigkeit von Zeitmietverträgen (§§ 575 ff BGB)

III. Beendigung mit Zeitablauf (§ 542 Abs. 2 BGB)
IV. (Stillschweigende) Verlängerung (§ 542 Abs. 2 Nr. 2, 545 BGB)
V. Außerordentliche Kündigungsrechte (§ 542 Abs. 2 Nr. 1 BGB)
   1. Durch den Mieter
      a) Fristlose Kündigungsrechte
         aa) Wichtiger Grund (§ 543 Abs. 1 BGB)
         bb) Nichtgewährung des Gebrauchs (§ 543 Abs. 2 Nr. 1 BGB)
         cc) Gesundheitsgefährdung (§ 543 Abs. 1 BGB i.V.m. § 569 BGB)
      b) Befristete Kündigungsrechte
         aa) Grundlose Verweigerung der Zustimmung zur Untervermietung (§ 540 Abs. 1 BGB)
         bb) Ankündigung von Modernisierungsmaßnahmen (§ 554 Abs. 3 BGB)
         cc) Mieterhöhung nach §§ 558, 559 BGB (§ 561 BGB)
         dd) Kündigungsrecht des überlebenden Mieters (§ 563a BGB)
         ee) Kündigungsrecht beim Tod des Mieters (§ 564, § 580 BGB)
         ff) Vertrag über 30 Jahre (§ 544 BGB)
   2. Durch den Vermieter
      a) Fristlose Kündigungsrechte
         aa) Wichtiger Grund (§ 543 Abs. 1 BGB)
         bb) Vertragswidriger Gebrauch, insbes. Gefährdung und unbefugte Gebrauchsüberlassung an Dritte (§ 543 Abs. 1 Nr. 1 BGB)
         cc) Zahlungsverzug (§ 543 Abs. 2 Nr. 3, 569 Abs. 3 BGB)
         dd) Störung des Hausfriedens (§ 569 Abs. 2 BGB)
ee) Vertragliche Vereinbarung (§ 569 Abs. 5 BGB)

b) Befristete Kündigungsrechte
   aa) Vertrag über 30 Jahre (§ 544 BGB)
   bb) Bei Eintrittsrecht (§ 563 Abs. 4 BGB)
   cc) Kündigungsrecht beim Tod des Mieters (§§ 564, 580 BGB)

C. Mietverhältnisse auf unbestimmte Zeit

I. Erfordernis der Kündigung (§ 542 Abs. 1 BGB)

II. Form und Inhalt der Kündigung
   1. Formlos
   2. Wohnraum
      a) Schriftform (§ 568 Abs. 1 BGB)
      b) Hinweis auf Widerspruchsmöglichkeit (§ 568 Abs. 2 BGB)
      c) Begründungserfordernis und materielle Präklusion (§ 573 Abs. 3 BGB)

III. Kündigungsschutz bei Wohnraum
   1. Erfordernis des berechtigten Interesses (§ 573 BGB)
      a) Gründe
         aa) Nicht unerheblich schuldhafte Verletzung des Mietvertrags (Nr. 1)
         bb) Eigenbedarf des Vermieters (Nr. 2)
         cc) Vereitelung einer angemessenen Verwertung des Grundstücks (Nr. 3)
         dd) Ausnahmen (§§ 549 Abs. 2, 573b BGB)
      b) Erleichterte Kündigung (§ 573a BGB)
   2. Widerspruchsrecht bei besonderer Härte (§ 574a BGB)
      a) Voraussetzungen
      b) Belehrung
      c) Ausübung
      d) Frist
      e) Weitere Fortsetzung (§ 574c BGB)
   3. Besonderheiten bei Werkmietwohnungen (§§ 576 ff BGB)
   4. Zwingender Charakter

IV. Kündigungsfristen (§§ 573c, 580a BGB)
   1. Unterscheidung nach Mietobjekt
   2. Wohnraum (§ 573c BGB)
      a) Staffelung nach Dauer
      b) Beschränkte Staffelung bei Mieterkündigung
   3. Bewegliche Sachen (§ 580a Abs. 3 BGB)
   4. Geschäftsräume (§ 580a Abs. 2 BGB)
   5. Grundstücke und sonstige Räume, eingetragene Schiffe (§ 580a Abs. 1 BGB)

a) Übungsfälle
   PdW SchulR II Fall 122, 123

b) Rechtsprechung
Keine nachvertragliche Pflicht zur Fortsetzung des Mietverhältnisses bei Wegfall des Kündigungsgrundes (Eigenbedarf) nach Wirkungserwerden der Kündigung

Schadensersatzanspruch des Mieters wegen vorgetäuschten Eigenbedarfs (§ 573 II Nr. 2 BGB) des Vermieters

Außerordentliche fristlose Kündigung eines Mietverhältnisses wegen (qualifizierten) Verzugs mit der Mietzahlungspflicht § 543 Abs. 2 Satz 1 Nr. 3 b BGB; Erfordernis des Vertretenmüssens beim Verzug (§ 286 IV BGB); Verschulden und Rechtsirrtum

Verzug (§ 286 BGB) und Vertretenmüssen (§ 286 IV BGB) bei Geldmangel: "Geld muss man haben"; Kündigung wegen Mietzahlungsverzugs nach § 543 II Nr. 3 BGB: Keine weitere Abwägung nach Zumutbarkeitskriterien; Unwirksamkeit einer fristlosen Kündigung von Wohnraum bei "Nachzahlung" gem. § 569 III Nr. 2 BGB
§ 18 Leasing

A. Arten und Funktionen

I. Operating-Leasing
II. Finanzierungs-Leasing

B. Rechtliche Behandlung

I. Leistungsstörungen beim Finanzierungsleasing
II. Finanzierungsleasing und Verbraucherschutz (§§ 499 ff BGB)

Literaturhinweise:

a) Allgemein
Brox/Walker, SBT § 15
Looschelders, SBT § 23
Medicus/Lorenz, SBT § 129 Rn. 1089 ff

b) Speziell
Wolf, JuS 2002, 335
Löhning/Gietl, JuS 2009, 491
Die Rechtsnatur des Finanzierungsleasings
Grundfälle zum Finanzierungsleasing

(c) Übungsfälle
PdW SchuldR II Fall 171

(d) Rechtsprechung:
BGH NJW 1998, 1637
Leasingvertrag und Anwendbarkeit des Verbraucherkreditgesetzes, Abgrenzung des "Operating"-Leasing vom Finanzierungsleasing Hinweis: § 3 Abs. 2 Nr. 1 VerbrKrG findet sich jetzt in §§ 500 BGB, § 1 Abs. 2 VerbrKrG findet sich jetzt in § 499 Abs. 1 BGB)
BGH NJW 2006, 1066
Gewährleistungsausschluss beim Leasing ("leasingtypische Abtretungskonstruktion") und Umgehungsverbot beim Verbrauchsgüterkauf
§ 19 Teilzeitwohnrechtverträge („Time-Sharing“, §§ 481 ff BGB)

A. Europarechtlicher Hintergrund der gesetzlichen Regelung
B. Sachlicher und persönlicher Anwendungsbereich
C. Internationaler Anwendungsbereich
D. Verbraucherschutz
§ 20 Leihe und Darlehen

A. Leihe (§§ 598 ff BGB)

B. Gelddarlehen (§§ 488 ff BGB)

I. Vertragstypische Pflichten
   1. Überlassung von Kapital
   2. Zinszahlung
   3. Rückerstattung des Kapitals
      a) Zeitpunkt
         aa) Ordentliche Kündigung
         bb) Außerordentliche Kündigung des Darlehensgebers (§ 490 Abs. 1 BGB
         cc) Außerordentliche Kündigung des Darlehensnehmers (§ 490 Abs. 2 BGB), Vorfälligkeitsentschädigung
      b) Synallagmatische Verknüpfung
      c) Folgen für das „Wucherdarlehen“

II. Einzelheiten

III. Verbraucherdarlehensvertrag, Finanzierungshilfen und Zahlungsaufschub (§§ 491 ff BGB)
   1. Anwendungsbereich
   2. Schutz des Darlehensnehmers
   3. Form
   4. Widerrufsrecht
   5. Einwendungs- und Widerrufs durchgriff (§§ 358 ff BGB)

C. Sachdarlehen (§§ 607 ff BGB)

I. Praktische Bedeutung

II. Einzelheiten

Literaturhinweise:

a) Allgemein
   Brox/Walker, SBT §§ 16, 17, 18
   Looschelders, SBT §§ 18 – 20, 25, 26
   Medicus/Lorenz, SBT § 97 Rn. 554 ff, § 98 Rn. 564 ff

b) Speziell
   Staudinger JuS 2002, 953
   Coester-Waltjen, Jura 2002, 675

   Drum prüfe, wer sich ewig an Immobilien bindet – BGH NJW 2002, 1181
   Der Darlehensvertrag

c) Übungsfälle
   PdW SchuldR II Fälle 124 (Leihe), 125 - 128 (Darlehen)

d) Rechtsprechung
   BGHZ 82, 345 und BGH v. 27.1.2016 - XII ZR 33/15
   BGH NJW 2003, 2230
   BGH NJW-RR 2004, 1566

   Qualifikation einer dauerhaften unentgeltlichen Gebrauchsüberlassung auch bei erheblichem Vermögenswert als Leihe (Abgrenzung zur Schenkung
   Keine allgemeine Angemessenheitsprüfung der Vorfälligkeitsentschädigung bei Umschul dung
   Abgrenzung von Leihe und Dienstvertrag; Reichweite der kurzen Verjährung nach §§
OLG Koblenz NJW-RR 2008, 1613
Abgrenzung von Leihe (§ 598 BGB) und bloßer Gefälligkeit; Haftung des Entleihters bei beschädigter Rückgabe (§ 604 BGB)

BGH NJW 2010, 3087
Abgrenzung Gefälligkeit/Vertrag, keine analoge Anwendung von § 603 S. 2 BGB auf "Gefälligkeitsleihe" (Probefahrt)

BGH v. 19.3.2013 - XI ZR 46/11
Aufklärungspflicht der (nur) kreditgewährenden Bank über Verwendungsrisiko des Darlehens; Kreditvermittler als Erfüllungsgehilfe der Bank (§ 278 BGB), Wissenszurechnung analog § 166 BGB; treuwidrige Berufung auf die Wissenszurechnung (§ 242 BGB)
§ 21 Dienstvertrag (§§ 611 ff BGB)

A. Arten von Dienstleistungen

I. Parteien des Dienstvertrages
II. Abhängigkeit der zu verrichtenden Dienstleistungen
III. Geringe Regelungsdichte im BGB
IV. Neuregelung des medizinischen Behandlungsvertrags zum 26.2.2013

B. Das unterschiedliche Machtgefälle - Arbeitsrecht als Spezialmaterie

I. Individuelles und kollektives Arbeitsrecht
II. Punktuelle arbeitsrechtliche Normen im BGB
   1. Definition des Arbeitsvertrags (§§ 611a BGB, 612a, 613a, 615 S. 3, 622 BGB)
   2. Abweichende Beweislast bei Pflichtverletzungen (§ 619a BGB)
   3. Rechtswidrigkeit einer Täuschung nach § 123 BGB
   4. Dienstzeugnis (§ 630 BGB)

C. Charakteristik des Dienstvertrages

I. Abgrenzung zum Werkvertrag
   1. Relevanz der Unterscheidung
   2. Verjährungsrecht
II. Entgeltlichkeit
III. Besondere Dienstverträge
IV. Dienstverschaffungsvertrag (Personal-Leasing)

D. Pflichten des Dienstschuldners

I. Ausgestaltungsspielraum
II. Belehrungs- oder Warnpflicht
IV. Höchstpersönlichkeit

E. Pflichten des Dienstgläubigers

I. Vergütungspflicht (§ 612 BGB)
II. Aufwendungsersatz (§ 670 BGB)
III. Haftungsentlastung bzw. Freistellungspflicht
   1. Abstufung nach dem Grad der Fahrlässigkeit
   2. Fälle
   3. Verhältnis zu deliktischen Ansprüchen des Dienstgläubigers
   4. Außenhaftung des Dienstschuldners gegenüber Dritten
   5. Pflicht-Haftversicherung
IV. Betriebsrisikolehre – Sphärentheorie
   1. Annahmeverzug des Dienstgläubigers - Aufrechtbleiben des Vergütungsanspruchs (§ 615 BGB) oder Unmöglichkeit - Wegfall der Vergütungspflicht (§ 326 I BGB)
   2. Anrechnungspflicht
   3. Gefahrgütergang
V. Durchbrechung des Synallagma - Vergütungspflicht ohne Erbringung der Dienstleistung bei Verhinderung des Dienstschuldners (§ 616 BGB)
   1. Kein Verschulden
   2. Verhältnismäßig nicht erhebliche Zeit
   3. In der Person des Dienstschuldners liegender Grund
F. Leistungsstörungen

I. Regelungen des Allgemeinen Leistungsstörungsrechts

II. Verjährung
   1. Geltung der Regelverjährung
   2. Parallelität zu § 634a Nr. 3 BGB

G. Beendigung des Dienstverhältnisses

I. Tod des Dienstgläubigers bzw. Schuldners

II. Erfüllung eines Zielschuldverhältnisses

III. Zeitablauf

IV. Kündigung eines Dauerschuldverhältnisses
   1. Parallelen zum Mietrecht
   2. Ohne besonderen Grund (§ 627 BGB)
      a) Besonderes Vertrauensverhältnis
      b) Entschließungsfreiheit

H. Besonderheiten des medizinischen Behandlungsvertrags (§§ 630a – 630h BGB)

I. Gesetzliche Neuregelung im BGB zum 26.2.2013 in § 630a ff BGB
   1. Weitestgehend Kodifizierung von Richterrecht
   2. Ziel: Rechtssicherheit und Transparenz

II. Vertragstypische Pflichten der Parteien (§ 630a BGB)
   1. Vertragsgegenstand: „Medizinische“ Behandlung
   2. Behandelnder
      a) (Vorvertragliche) Informationspflichten (§ 630c III BGB)
      b) Behandlung „lege artis“
   3. Patient: Zahlung der vereinbarten Vergütung

III. Grundsätzliche Anwendung von Dienstvertragsrecht (§ 630b BGB)

IV. Verbleibender Anwendungsbereich für das Werkvertragsrecht

V. Mitwirkungs- und Informationspflichten (§ 630c BGB)

VI. Einwilligungserfordernis, Aufklärungs- und Dokumentationspflichten (§§ 630d ff BGB)

VII. Haftung für Behandlungsfehler
   1. Anwendung des allgemeinen Leistungsstörungsrechts
   2. Deliktsrecht (§ 823 I BGB)
   3. Beweislastregelung (§ 630h BGB)
      a) Behandlungsfehler
      b) Einwilligung
      c) Kausalität

VIII. Haftungsrechtliche Folgen ärztlicher Behandlung im Krankenhaus
   1. Vertragliche Konstruktionen
      a) Totaler Krankenhausaufnahmevertrag
      b) Gespaltener Krankenhausaufnahmevertrag
   2. Konkurrierende Deliktsansprüche
      a) Zusätzliche Schadenskategorien
      b) Gehilfenhaftung

Literaturhinweise

a) Allgemein
   Brox/Walker, SBT §§ 19 - 21, 27
   Looschelders, SBT §§ 27 - 30
   Medicus/Lorenz, SBT §§ 100 - 102
b) Speziell
Katzenmeier NJW 2013, 817
Der Behandlungsvertrag – Neuer Vertragstypus im BGB
Olzen/Kaya JURA 2013, 661
Der Behandlungsvertrag, §§ 630a-h BGB

c) Rechtsprechung
BGHZ 106, 341 = NJW 1989, 1479
Rechtsnatur des Partnerschaftsvermittlungsvertrags, Abgrenzung Dienst- und Werkvertrag, Kündigungsausschluss des § 627 BGB und AGB
Hinweis: § 9 Abs. 2 Nr. 1 AGBG findet sich jetzt in § 307 Abs. 2 Nr. 1 BGB

BGH NJW 1999, 276
Rechtsnatur des Partnerschaftsvermittlungsvertrags, Kündigungsmöglichkeit nach § 627 BGB, Laufzeitverlängerungsklausel durch AGB und Transparenzgebot;
Hinweis: § 9 AGBG findet sich jetzt in § 307 BGB; Die Verbandsklage nach § 13 AGBG ist jetzt im Unterlassungsklagengesetz (UKlaG – Schönfelder Nr. 105) geregelt

BAG NJW 1984, 446
Rückwirkende Anfechtung bei außer Funktion gesetztem Arbeitsverhältnis ("Fehlerhaftes Arbeitsverhältnis")

BAG NJW 1999, 966 f
Arbeitnehmerhaftung: Keine Haftungsmilderung bei grober Fahrlässigkeit, sofern kein unverhältnismäßig großer Schaden

BAG NJW 1999, 3653
Anfechtung des Arbeitsvertrags wegen arglistiger Täuschung ("Recht auf Lüge"?)

BGH NJW 2000, 1782
"Kind als Schaden", Ausrichtung des vertraglichen Schadensersatzes am Schutzzweck des Vertrages

BGH NJW 2002, 595
Unmöglichkeit und Risikoverteilung beim Dienstvertrag: "Tic Tac Toe" und der Beleuchter oder: "Kollateralschäden des Zickenkriegs"

BGH NJW 2002, 1572
Abgrenzung zwischen Dienst- und Werkvertrag (Buchhaltungsarbeiten, Steuerberatung), typengemischter Dienstvertrag mit werkvertraglichen Elementen, Erfordernis der Nachfristsetzung bei mangelhafter Werkleistung

BAG NJW 2002, 2900
Haftung eines Zugrestaurantleiters für abhanden gekommene Einnahmen: Grobe Fahrlässigkeit, (keine) Minderung der Haftung nach den Grundsätzen der Arbeitnehmerhaftung bei grober Fahrlässigkeit, sofern kein unverhältnismäßig großer Schaden; Übereignung an Stellvertreter/Besitzdiener

BGH NJW 2003, 287
Abgrenzung von Werkvertrag und Dienstvertrag - Risikotragung im Architektenvertrag

BGH NJW-RR 2004, 778
Analoge Anwendung von § 656 (Anspruch des Heiratsvermittlers als Naturalobligation) auf den Partnerschaftsvermittlungsdiensstvertrag
Telefondienstvertrag, Mehrwertdienstvertrag und Vergütungspflicht für versteckte „Dialer“: Ergänzende Vertragsauslegung

BGH NJW 2004, 2817
Schlechterfüllung beim Dienstvertrag (Geschäftsbesorgungsvertrag): Kein Wegfall/Minderung der Gegenleistungspflicht unabhängig vom Eintritt eines Schadens

BGH NJW 2005, 2076
Rechtsnatur des "Access-Provider"-Vertrags

BGH NJW 2005, 2543
Partnerschaftsvermittlungsvertrag: Kündigungsmöglichkeit nach § 627 BGB; Begriff der AGB: "Aushandeln" i.S.v. § 305 I 3 BGB; Vorliegen von AGB bei Speicherung "im Kopf"

BGH NJW 2008, 982
"Lockvogelangebot" beim Partnerschaftsvermittlungsvertrag; analoge Anwendung von § 656 BGB auf Partnerschaftsvermittlungsverträge

BGH NJW-RR 2009, 1710
Verwirkung von Lohnansprüchen analog § 654 BGB bei Dienstverhältnissen mit Vertrauensstellung

BGH NJW 2011, 1674
Kündigung eines ärztlichen Behandlungsvertrags nach § 627 BGB; Einfluss auf den Vergütungsanspruch nach § 628 BGB; Rückforderung geleisteter Vergütung nach § 628 I 3 BGB; Wegfall des Vergütungsanspruchs auch für bereits geleistete Dienste gem. § 628 I 2 Alt. 2 BGB

BGH v. 22.9.2011 - III ZR 95/11
Kündigungsrecht nach § 627 BGB beim Dienstvertrag; negative Voraussetzung des "dauernden Dienstverhältnisses mit festen Bezügen"

BGH v. 7.2.2013 - IX ZR 138/11
Rechtswidrigkeit der Kündigung eines Dienstvertrags zur Unzeit (§ 627 II BGB)

BGH v. 19.7.2016 - VI ZR 75/15
(Kein) Einwand rechtmäßigen Alternativverhaltens bei Operation durch einen anderen als den vereinbarten Operateur

BGH v. 12.1.2017 - III ZR 4/16
Typengemischte Verträge, Schwerpunkttheorie; Beweislast für die Pflichtverletzung (§ 280 I BGB) bei handlungsbezogenen Pflichten (Dienstvertrag); Beweislastverteilung nach Gefahrenbereichen
§ 22 Werkvertragsrecht, Teil 1: Parteien, Gegenstand und Rechte des Bestellers

A. Inhalt des Werkvertrags

I. Bezeichnung der Parteien
II. Pflichten der Parteien
III. Begriff - Abgrenzung zum Dienstvertrag und anderen Verträgen
IV. Sondereinwicklung im Reise-, Bau- und Transportrecht
V. Die Reform des Werkvertragsrechts durch das Schuldrechtsmodernisierungsge-setz 2002
   1. Systematische Änderungen
   2. Inhaltliche Änderungen

B. Pflichten des Werkunternehmers

I. Herstellung des Werks
II. Sach- und Rechtsmängelfreiheit

C. Mängelgewährleistung

I. Systematik: Parallele zum Kaufrecht
   1. Anknüpfen an das Allgemeine Leistungsstörungsrecht
   2. Verbleibende Unterschiede
II. Sachmangel (§ 633 Abs. 2, 3 BGB)
   1. Fehlerbegriff
   2. Einbeziehung von *aliud* und *manko*
III. Rechtsmangel (§ 633 Abs. 3 BGB)
IV. Maßgeblicher Zeitpunkt: Gefahrübergang
V. Rechte des Bestellers vor Gefahrübergang
VI. Verlust von Gewährleistungsansprüchen (§ 640 Abs. 2 BGB)
VII. Grenzen des Haftungsausschlusses
   1. Arglist und Beschaffenheitsgarantie
   2. „Fernwirkung“ des Verbrauchsgüterkaufrechts bei Werklieferungsverträ-gen (§ 650 BGB)

D. Verschuldensunabhängige Ansprüche (§§ 634 Nr. 1 – 3 BGB)

I. Nacherfüllung (§§ 634 Nr. 1, 635 BGB)
   1. Modus
   2. Wahlrecht
II. Selbstvornahme, Aufwendungserstattung und Vorschuss (§§ 634 Nr. 2, 637 BGB)
III. Rücktritt (§ 634 Nr. 3, 323, 326 Abs. 5 BGB)
IV. Minderung (§ 634 Nr. 3, 638 BGB)
V. Mängeleinrede (§§ 320, 641 Abs. 3 BGB)

E. Schadensersatzansprüche des Bestellers (§ 634 Nr. 4 BGB)

I. System der Schadensersatztatbestände: Anknüpfung an das allgemeine Leistungs-störungsrecht
II. Schadensersatz „statt der Leistung“
   1. Haftung für unbehebbare Werkmängel (§§ 634 Nr. 4, 280, 283, 311a II BGB)
   2. Haftung für behebbare Werkmängel (§§ 634 Nr. 4, 280, 281 BGB)
III. Schadensersatz „neben der Leistung“
   1. Verzögerungsschaden
   2. Sonstige Begleitschäden
   3. Konkurrierende deliktische Ansprüche
IV. Aufwendungsersatz (§ 284 BGB)

F. Verjährung von Gewährleistungsansprüchen (§ 634a BGB)

I. Gegenstand der besonderen Verjährung im Werkvertragsrecht
   1. Nacherfüllungs-, Aufwendungsersatz-, Vorschuss- und Schadensersatzansprüche
   2. Rücktritt und Minderung (§ 634a Abs. 4, 5, § 218 BGB)

II. Erhaltung der Mängeleinrede (§ 634a Abs. 4 S. 2, 3, Abs. 5 BGB)

III. Verjährungsdauer und -beginn
   1. Privilegierung "körperlicher" Werkleistungen und darauf bezogener "geistiger" Werkleistungen (§ 634a Abs. 1 Nr. 1, 2 BGB)
   2. Regelverjährung für Haftung für "rein-geistige" Werkleistungen (§ 634 Abs. 1 Nr. 3 BGB)
   3. Abgrenzungsprobleme und "Ausweichmöglichkeiten"
   4. Arglist (§ 634a Abs. 3)
   5. Verjährungsbeginn (§ 634a Abs. 2)

a) Literaturhinweise
   Brox/Walker, SBT §§ 22 – 26
   Looschelders, SBT §§ 31, 32
   Medicus/Lorenz, SBT § 103 Rn. 687 ff, § 105 Rn. 707 ff, § 107 Rn. 745 ff

b) Übungsfälle
   PdW SchuldR II Fälle 129 - 142

c) Rechtsprechung
   BGHZ 96, 111
   Hauptpflichten beim Vertrag auf Erstellung von individuellen EDV-Lösungen (Programmdokumentation)
   BGH NJW 2001, 1718
   Mängelfolgeschaden im Werkvertragsrecht: Pflichtverletzung bei mangelhafter Werkleistung vor und nach der Schuldrechtsreform
   BGH NJW 2002, 816
   Klage auf Leistung nach Empfang der Gegenleistung (§ 322 II BGB): Werklohnklage des Unternehmers bei Verweigerung der Nachbesserung durch den Besteller
   BGH NJW 2002, 1262
   Abgrenzung zwischen Dienst- und Werkvertrag (Buchhaltungsarbeiten, Steuerberatung), typengemischter Dienstvertrag mit werkvertraglichen Elementen, Erfordernis der Nachfristsetzung bei mangelhafter Werkleistung
   BGH NJW 2002, 1572
   Abgrenzung zwischen Werkvertrag und Arbeitnehmerüberlassungsvertrag
   BGH NJW 2002, 3317
   Abgrenzung von Werkvertrag und Dienstvertrag - Risikotragung im Architektenvertrag
   BGH NJW 2003, 287
   Abgrenzung von Werkvertrag und Dienstvertrag - Schadensersatzanspruch bei Nichtvornahme der Nacherfüllung
   BGH NJW-RR 2003, 1021
   Unverhältnismäßigkeit der Mängelbeseitigung im Werkvertragsrecht - Schadensersatzanspruch bei Nichtvornahme der Nacherfüllung
Rechtsmängelhaftung im Werkvertrag nach altem und nach neuem Schuldrecht – Schadensersatz statt der Leistung und Schadensersatz neben der Leistung

Arglistiges Verschweigen eines Werkmangels durch unterlassene Überprüfung bei arbeitsteiliger Herstellung

Deliktische Haftung beim Werkvertrag ("weiterfressender" Mangel): Keine Haftung aus § 823 I BGB bei Verletzung des Äquivalenzinteresses auch bei Schädigung bereits bestehenden (unbeschädigten) Eigentums des Bestellers, Abgrenzung zum Integritätsinteresse (Stoffgleichheit)

Inhalt des Schadensersatzanspruches statt der Leistung bei mangelhafter Werkleistung: Mangelbeseitigungskosten oder Minderung des Verkehrswerts?

Verweigerung der Nacherfüllung durch den Unternehmer im Werkvertragsrecht (§ 633 II 3 BGB a.F. = § 635 II, 275 II BGB n.F.): Maßstab für die Unverhältnismäßigkeit der Nacherfüllungsaufwendungen

Abgrenzung von Werkvertrag (Bauvertrag) und Kaufvertrag (mit Montageverpflichtung); kein Widerrufsrecht nach §§ 505, 501, 499, 495 BGB beim Bauvertrag; keine analoge Anwendung von § 505 Nr. 1 BGB (Widerrufsrecht beim Ratenlieferungsvertrag) auf Werkverträge

Abgrenzung von Kauf- und Werkvertrag beim Erwerb von Wohnungseigentum nach bzw. mit Modernisierungsarbeiten; Anwendung von Werkvertragsrecht beim Kauf fertiggestellter Bauwerke nach der Schuldrechtsreform?

Anwendung der Grundsätze der schadensrechtlichen Vorteilsausgleichung (§ 242 BGB) bei Gewährleistungsansprüchen in der werkvertraglichen Leistungskette

Verjährung werkvertraglicher Gewährleistungsansprüche und arglistiges Verschweigen eines Mangels (jetzt: § 634a Abs. 3 BGB) bei arbeitsteiliger Herstellung - Obliegenheiten des Werkunternehmers

Sachmangelbegriff im Werkvertragsrecht (§ 633 II 1 BGB) nach neuem (und altem) Schuldrecht; Einfluss einer unzureichenden Vorleistung auf die Mängelhaftung des Unternehmers

Beweislast für die Sachmängelfreiheit im Werkvertragsrecht; Selbstvornahme nach § 637 BGB; Beweislastumkehr bei Beweisverteilung

Werkvertrag: Abgrenzung zwischen Werkmangel und Verspätung/Unmöglichkeit der
Leistung bei Flugbeförderung

BGH NJW 2009, 2877
Abgrenzung von Werklieferungsvertrag (§ 651 BGB) und Werkvertrag (§ 631 BGB) nach "neuem" Schuldrecht

BGH NJW 2010, 1192
Anspruch auf Rückzahlung des Vorschusses für Mängelbeseitigung im Werkvertragsrecht (§§ 634 Nr. 2; 637 III BGB) bei Nichtvornahme der Mängelbeseitigung

BGH NJW 2010, 1449
Internet-Provider-Verträge: Rechtsnatur des "Internet-System-Vertrags"; gemischttypische Verträge; Vereinbarkeit einer Vorleistungsverpflichtung mit § 307 BGB; Abgrenzung zum "Access-Provider-Vertrag", zum "ASP-Vertrag", zum "Web-Hosting-Vertrag" sowie zum "Web-Design-Vertrag"

BGH NJW 2010, 3085
Schadensersatz statt der Leistung wegen unterlassener Mängelbeseitigung; Inhalt des Anspruchs; Ersatzfähigkeit der Umsatzsteuer

BGH v. 11.10.2012 - VII ZR 179/11
Haftung auf Schadensersatz statt der Leistung bei berechtigter Verweigerung der Nacherfüllung nach § 635 III BGB; Haftungsausfüllung: analoge Anwendung von § 251 II S. 1 BGB

BGH v. 6.6.2013 - VII ZR 355/12
Abgrenzung zwischen Werkvertrag und Dienstvertrag; Entbehrliehkeit der Abnahme nach § 634 BGB; Entbehrliehkeit der Fristsetzung zur Nacherfüllung gem. § 323, 396 Abs. 5, 636 BGB; Zeitpunkt der Anwendbarkeit des werkvertraglichen Gewährleistungsrechts; Mankoleistung als Werkmangel (§ 633 Abs. 2 S. 3 Alt. 2 BGB)

BGH v. 1.8.2013 - VII ZR 75/11
Gewährleistung beim Werkvertrag im Verhältnis Hauptunternehmer/Nachunternehmer

BGH v. 11.6.2015 - VII ZR 216/14
Vertragsunwirksamkeit bei Schwarzarbeit: Ausschluss der Rückforderung bezahlten Werklohns gem. § 817 S. 2 BGB

BGH v. 2.6.2016 - VII ZR 348/13
Abgrenzung zwischen Werkvertrag und Kaufvertrag mit Montageverpflichtung; "Verjährung" (Unwirksamkeit) der Minderung nach §§ 634a V, 218 I 1 BGB im Werkvertragsrecht; Begriff des "Bauwerks" i.Sv § 634a I Nr. 1 BGB; technische Anlagen als "Bauwerk"

BGH v. 19.1.2017 - VII ZR 301/13
Zeitpunkt des Entstehens der Gewährleistungsrechte im Werkvertrag: Abnahme (§ 640 BGB) oder Entstehen eines Abrechnungsverhältnisses nach Rücktritt oder Verlangen von Schadensersatz statt der Leistung
§ 23 Werkvertragsrecht, Teil 2: Rechte des Werkunternehmers, Gefahrtragung

A. Vergütungsansprüche

I. Vereinbarte/taxmäßige/übliche Vergütung (§ 632 BGB)
II. Kostenanschläge
   1. Abgrenzung zur Fixpreisvereinbarung
   2. Vergütungspflicht (§ 632 Abs. 3 BGB)
   3. Überschreiten (§ 649 BGB)
III. Fälligkeit
   1. Abnahme (§ 641 BGB)
   2. Nichtabnahme nach Fristsetzung (§ 640 Abs. 1 S. 2, Abs. 2)
   3. Vollendung (§ 646 BGB)
IV. Abschlagszahlungen (§ 632a BGB)
V. Teilvergütung bei Kündigung des Werkvertrages
   1. Voller Entgeltanspruch unter Anrechnung von Vorteilen
      a) Kündigung durch den Unternehmer bei Annahmeverzug des Bestellers (§ 643 BGB)
      b) Jederzeitiges Kündigungsrecht durch den Werkbesteller (§ 648 BGB)
      c) Kündigung aus wichtigem Grund (§ 648a BGB)
   2. Anteilige Abgeltung zuzüglich Auslagenersatz
      a) Untauglichkeit des vom Besteller beigestellten Stoffes oder unrichtige Weisungen (§ 645 BGB)
      b) Wesentliche Überschreitung des Kostenvoranschlages (§ 649 BGB)

B. Gefahrtragung

I. Sachgefahr (§ 644 Abs. 1 S. 3 BGB)
II. Leistungsgefahr
III. Preis- bzw. Vergütungsgefahr (§ 644 Abs. 1 S. 1 BGB)
IV. Übergang der Preisgefar vor der Abnahme des Werkes
   1. Annahmeverzug (§ 644 Abs. 1 S. 2 BGB)
   2. Versendungswerkvertrag (§ 644 Abs. 2 BGB)
V. Gesetzliche Verlagerung
   1. Mangelhafter Stoff oder fehlerhafte Weisung
      a) Teilvergütung bei Zufall (§ 645 Abs. 1 BGB)
      b) Volle Vergütung abzüglich Ersparnis bei Vertreten-Müssen durch Besteller (§ 645 Abs. 2 BGB)
   2. Sphärentheorie
VI. Abdingbarkeit
VII. Drittschädigung

C. Sicherung des Werkunternehmers

I. Anspruch auf Abschlagszahlungen (§ 632a BGB)
II. Unternehmerpfandrecht bei beweglichen Sachen (§ 647 BGB)
   1. Kein Gutglaubenserwerb eines gesetzlichen Pfandrechts, Abweichung im Handelsrecht nach § 366 III HGB
   2. Zurückbehaltungsrecht auf Verwendungsersatz (§ 1000 BGB)
   3. Abhilfe durch Vereinbarung eines Vertragspfandrechts

Literaturhinweise:

a) Allgemein
   s. Hinweise zu § 21
b) **Speziell**  
W. Lorenz JZ 1997, 361  
Werkvertrag mit Schutzwirkung für Dritte? Anm. zu BGH, JZ 1997, 358  
**Hinweis:** Der Anspruch auf Schadensersatz ergibt sich nach dem SMG aus § 634 Nr. 4 BGB; die Verjährung deliktischer Ansprüche unterliegt nach neuem Recht §§ 195, 199 BGB (§ 852 BGB a.F. ist aufgehoben)

c) **Übungsfälle**  
PdW Schuldr II Fälle 143 - 146

d) **Rechtsprechung**  
BGHZ 40, 71 ff  
Gefahrtragung beim Werkvertrag; Untergang des Werkes vor der Abnahme durch gefahrenerhöhendes Verhalten des Bestellers ("Sphärentheorie?")

BGH NJW 2009, 2199  
Vergütungsanspruch des Werkunternehmers (§ 631 I BGB) bei Abrechnung nach Stundenräten: Beweislast; keine unmittelbare Vergütungsminderung bei unwirtschaftlichem Zeitaufwand, aber Schadensersatzanspruch aus § 280 I; Folgen für die Beweislast

BGH NJW-RR 2012, 1261  
Entgeltklause in AGB als überraschende Klause i.S.v. § 305c I BGB im Verhältnis zwischen Unternehmern (Brancheneintrag im Internet); Entgeltlichkeit einer Werkleistung nach § 632 I BGB
§ 24 Werkvertragsrecht, Teil 3: Werklieferungsvertrag, Reisevertrag, Bauvertrag

A. Werklieferungsvertrag (§ 650 BGB)
   I. Begriff, Relevanz der Unterscheidung
   II. Verweisung auf das Kaufrecht einschließlich Verbrauchsgüterkauf
      1. Gleichstellung mit dem Kauf
      2. Verbleibende Differenzierung in § 650 BGB

B. Pauschalreisevertrag (§ 651a ff BGB)
   I. Unionsrechtlicher Hintergrund
   II. Begriff und beteiligte Personen
   III. Sonderregelung des Leistungsstörungsrechts – Verhältnis zum allgemeinen Leistungsstörungsrecht
   IV. Zurechnung des Verhaltens der Leistungserbringer (§ 278 BGB)
   V. Anwendungsbereich der §§ 651a ff BGB
   VI. Bindung an den Reisevertrag
      1. Widerrufsrecht gem. § 312 VII BGB
      2. Vertragsänderungen (Preiserhöhungen, § 651f BGB)
      3. Vertragsübertagung (§ 651e BGB)
      4. Rücktrittsrecht – Pauschalierung der Entschädigung durch Stornogebühr (§ 651i BGB)
      5. Rücktrittsrecht vor Reisebeginn (§ 651h BGB)
   VII. Haftung für Reisemängel (§ 651i ff BGB)
      1. Reisemangel (§ 651i Abs. 2 BGB)
      2. Abhilfe und Selbsthilfe (§ 651k BGB)
      3. Kündigung (§ 651l BGB)
      4. Minderung (§ 651i Abs. 3 Nr. 6, § 651m BGB)
      5. Schadensersatz (§ 651i Abs. 3 Nr. 7, § 651n BGB)
         a) Voraussetzungen
         b) Haftungsausfüllung
      6. Verjährung (§ 651j BGB)
      7. Grenzen für Haftungsbeschränkungen (§ 651p BGB)
      8. Deliktische Haftung
   
C. Bauvertrag (§§ 650a-650n BGB)
   I. Definition (§ 650a BGB)
   II. Abweichungen vom Werkvertragsrecht
      1. Anordnungsbefugnis des Bestellers bei nachträglichen Änderungen (§ 650b BGB)
         a) Voraussetzungen
         b) Vergütungsanpassung (§ 650c BGB)
      2. Sicherungshypothek des Bauunternehmers (§ 650e BGB)
      3. Bauhandwerkersicherung (§ 650f BGB)
      4. Zustandsfeststellung bei Abnahmeverweigerung (§ 650g BGB)
      5. Schriftformerfordernis der Kündigung (§ 650h BGB)
   III. Verbraucherbauvertrag (§ 650i ff BGB)
      1. Definition (§ 650i Abs. 1 BGB)
      2. Textform (§ 650i Abs. 2 BGB)
      3. Baubeschreibung und Vertragsinhalt (§ 650j, k BGB)
      4. Widerrufsrecht (§§ 650i, 355 BGB)
      5. Dokumentationspflicht (§ 650n BGB)
      6. Zwingender Charakter (§ 650o BGB)
   IV. Architekten- und Ingenieurvertrag (§§ 650p ff BGB)
   V. Bauträgervertrag (§ 650u BGB)
Literaturhinweise:

a) Allgemein
Brox/Walker, SBT §§ 22 Rn. 10 ff., 28
Looschelders, SBT § 34 (Reisevertrag)
Medicus/Lorenz, SBT § 103 Rn. 693 ff, § 108, §§109 - 111

b) Übungsfälle
PdW SchuldrR II Fall 142

c) Rechtsprechung
BGHZ 93, 271
Vertrag des Reiseveranstalters mit der Fluggesellschaft als Vertrag zug. des Reisenden, konkludenter Verzicht auf Einwendungserhalt nach § 334 BGB

Hinweis: Ein konkludenter Verzicht auf den Einwendungserhalt des § 334 BGB dürfte angesichts § 651k BGB heute wohl zweifelhaft sein

BGHZ 103, 298
Deliktische Verkehrssicherungspflichten des Reiseveranstalters; Eigenhaftung wg. Verletzung von Verkehrssicherungspflichten

BGH NJW 2005, 1420
Fluggesellschaft als Erfüllungsgehilfe des Reiseveranstalters, Haftung wegen eines Reisemangels nach § 651 f BGB: Kausalität, Adäquanz und Schutzzweck der Norm bei herausgeforderter Selbstgefährdung ("Herausforderungsfall")

BGH NJW-RR 2007, 1501
Abgrenzung zwischen (Zusatzleistung zum) Reisevertrag und bloßer Reisevermittlung (§ 651a Abs. 2 BGB); Leistungsträger als Erfüllungsgehilfe (§ 278 BGB) des Reiseveranstalters

BGH NJW 2010, 2950
Reisevertrag als Vertrag zugunsten Dritter in Bezug auf Mitreisende; Geltendmachung von (Sekundär-)Ansprüchen durch den Versprechensempfänger (§ 335 BGB); Rügefrist des § 651g I BGB; Rüge als geschäftähnliche Handlung: Analoge Anwendung der Regelungen über Willenserklärung
§ 25 Maklervertrag, Partnervermittlung (§ 652 ff BGB)

Literaturhinweise:

a) Allgemein
Medicus/Lorenz, SBT § 114

b) Speziell
Waibel/Reichstädter Jura 2002, 675 Maklerrecht im Überblick

c) Übungsfälle
PdW SchuldR II Fälle 149 – 151

d) Rechtsprechung
BGH NJW 2009, 2810 Einfluss der Geltendmachung des "großen Schadensersatzes" und der Arglistanfechtung des geschlossenen Vertrages auf den Provisionsanspruch des Maklers

BGH NJW-RR 2009, 1719 Verwirkung von Lohnansprüchen analog § 654 BGB bei Dienstverhältnissen mit Vertrauensstellung

BGH NJW 2012, 2268 Zustandekommen eines Maklervertrags; Bedeutung der invitatio ad offerendum für den späteren Vertragsinhalt

BGH v. 6.2.2014 - III ZR 131/13 Provisionsanspruch des Maklers nach § 652 BGB; Erfordernis der Kongruenz des abgeschlossenen Vertrags
§ 26  Auslobung, Preisausschreiben und Gewinnmitteilungen

A.  Auslobung (§ 657 ff BGB)

B.  Preisausschreiben (§ 661 BGB)

C.  Gewinnmitteilungen (§ 661a BGB)

Literaturhinweise:

a)  Allgemein
Medicus/Lorenz, SBT § 119

b)  Speziell
Lorenz NJW 2000, 3305

(c)  Übungsfälle
PdW SchuldR II Fälle 152, 153

d)  Rechtsprechung
BGH NJW 2003, 426  
Internationale Zuständigkeit deutscher Gerichte für Klagen aus "Gewinnmitteilungen" i.S.v. § 661a BGB
(Für den Grundkurs nur in Bezug auf den dogmatischen Charakter von § 661a BGB von Bedeutung)

BGH NJW 2003, 3620  
Erfüllungsanspruch aus Gewinnmitteilungen (§ 661a BGB): Rechtliche Qualifikation als einseitiges Rechtsgeschäft oder geschäftsähnliche Handlung; Verfassungskonformität von § 661a BGB; Begriff der "Strafe" i.S.v. Art. 103 Abs. 2 GG; Abgrenzung zum Strafschadensersatz ("punitive damages")

BGH NJW 2004, 1652  
Erfüllungsanspruch aus Gewinnmitteilung (§ 661a BGB): Abstrakter Maßstab für die Eignung der Mitteilung, den Eindruck eines bereits gewonnenen Preises zu erwecken

BGH NJW 2004, 3039  
(Keine) Eigenhaftung des Geschäftsführers einer (französischen) GmbH für Gewinnmitteilungen (§ 661a BGB) – Geschäftsführung der GmbH und Unternehmerbegriff (§ 14 BGB)

BGH NJW 2004, 3555  
Begriff des "Senders" von Gewinnmitteilungen (§ 661a BGB) und Handeln unter fremden Namen bei § 661a BGB

BGH NJW-RR 2005, 1365  
Begriff des "Senders" von Gewinnmitteilungen (§ 661a BGB) bei Handeln unter fremden Namen
Sittenwidrigkeit von durch Gewinnversprechen provozierten Verträgen: Verhältnis zu § 661a BGB; Voraussetzungen der Sittenwidrigkeit nach § 138 BGB, Verhältnis zu § 123 BGB im Falle “systematischer Schwächung der Entscheidungsfreiheit”; Sittenwidrigkeit von kausalen und abstrakten Schuldnerkenntnissen; Kondition von abstrakten Schuldnerkenntnissen und dolo-petit-Einwand; Voraussetzung der Rechtskraftdurchbrechung nach § 826 BGB

Internationale Zuständigkeit und anwendbares Recht bei Gewinnmitteilungen (§ 661a BGB) aus dem Ausland: Qualifikation von § 661a BGB als gesetzliches Schuldverhältnis aufgrund geschäftsähnlicher Handlung (teilweise Aufgabe von BGHZ 153, 82 ff); Erfüllungsort (§ 269 BGB) für Ansprüche aus § 661a BGB

Turnierwettkampf als Auslobung (§ 657 BGB) in Form des Preisausschreibens (§ 661 BGB); Qualifikation als einseitiges Rechtsgeschäft; Haftung des Veranstalters für Schäden der Teilnehmer bei der Verletzung von Schutzpflichten (§§ 280 I, 241 II BGB); Schutzwirkung für Dritte auch bei einseitigen Rechtsgeschäften; Zurechnung von Mitverschulden des Gläubigers zu Lasten des Dritten (§ 334 BGB); Begriff des Erfüllungsgehilfen (§ 278 BGB); AGB-Kontrolle von einseitigen Rechtsgeschäften; Haftungsausschluss und § 309 Nr. 7 a, b BGB; kundenfeindlichste Auslegung im Rahmen der AGB-Kontrolle; Verbot geltungserhaltender Reduktion; Anrechnung der Tiergefahr (§ 833 BGB) im Rahmen des Mitverschuldens
§ 27 Auftrag (§§ 662 ff BGB)

A. Inhalt

I. Gegenstand des Vertrags
   1. Entgeltliche Gegentypen
   2. Beispiele

II. Vertragspartner des Auftrags

III. Unentgeltlichkeit
   1. Keine Abgeltung der Mühewaltung
   2. Ersatz von Aufwendungen (§ 670 BGB)

IV. Höchstpersönlichkeit - keine Substitution (§ 664 Abs. 1 BGB)

V. Abgrenzung
   1. Ausübung des Direktionsrechts oder eines anderweitigen Weisungsrechts im Rahmen einer bestehenden Rechtsbeziehung
   2. Vollmacht
   3. Gefälligkeit

VI. Wirtschaftliche Bedeutung

B. Pflichten des Beauftragten

I. Ausführung (§ 662 BGB)
   1. Einhaltung und Beachtung von Weisungen (§ 665 S. 2 BGB)
   2. Abweichen von Weisungen (§ 665 S. 1 BGB)

II. Herausgabe (§ 667 BGB)
   1. Übergabe zur Erfüllung des Auftrags
   2. Erlangung im Rahmen der Geschäftsbesorgung

III. Pflichten bei Dauerschuldverhältnissen
   1. Rechenschaftspflicht (§ 666 BGB)
   2. Verzinsung des Kapitals (§ 668 BGB)

C. Pflichten des Auftraggebers

I. Aufwendungsersatz (§ 670 BGB)
   1. Maßstab
   2. Reichweite
      a) Freiwillige Vermögensopfer
      b) Schäden
         aa) Vermögensgüter des Beauftragten
         bb) Ersatzpflicht gegenüber Dritten

II. Unentgeltlichkeit - Abweichende Regelung bei gewerblichen oder beruflichen Tätigkeiten (§ 1835 Abs. 3 BGB) im Falle der Verweisung auf § 670 BGB

III. Vorschusspflicht für vorhersehbare Aufwendungen (§ 669 BGB)

D. Auftrag und Tod eines Vertragspartners

I. Tod des Beauftragten (§ 673 BGB)

II. Tod des Auftraggebers (§ 672 BGB)

III. Aufträge nach dem Tod
   1. Postmortaler Auftrag
   2. Transmortaler Auftrag

E. Rechtsgeschäftliche Beendigung (§ 671 BGB)

I. Jederzeitiges Kündigungsrecht

II. Kündigung zur Unzeit
F. Haftung für Rat und Auskunft (§ 675 Abs. 2 BGB)

I. Gefälligkeit

II. Einschränkende Auslegung

1. (Stillschweigender) Auskunftsvertrag (BGHZ 140, 111; BGH NJW 1991, 352)
2. Vertragliche Nebenpflicht (BGH NJW 1997, 3227 ff)
5. Gesetzliches Schuldverhältnis aus in Anspruch genommenem Vertrauen?
6. Deliktische Haftung

Literaturhinweise

a) Allgemein
Brox/Walker, SBT § 29 Rn. 1-41
Looschelders, SBT §§ 37 - 39
Medicus/Lorenz, SBT § 112 Rn. 846 ff

b) Speziell
Lorenz JuS 2012, 6
Grundwissen Zivilrecht: Auftrag und Geschäftsbesorgung

c) Übungsfälle
PdW SchuldR II Fälle 154 - 159

d) Rechtsprechung
BGH NJW 1992, 498
Formpflichtigkeit des Auftrags zum treuhänderischen Erwerb eines Grundstücks, arglistige Berufung auf den Formmangel (Die Formbedürftigkeit des Grundstückserwerbsvertrags ergibt sich jetzt aus § 311b Abs. 1, der inhaltsgleich § 313 BGB a.F. enthält)

BGH NJW 1996, 1960
Abgrenzung Gefälligkeit/Auftrag bei Fahrgemeinschaft (Fahrgemeinschaft)

BGH NJW 1991, 352
“Keine Haftung für Rat und Auskunft” (§ 676 BGB a.F.; dem § 675 Abs. 2 BGB n.F. weitgehend entspricht): Konkludenter Abschluss eines Auskunftsvertrags (Bankauskunft mit Schutzwirkung für Dritte)

BGH NJW 1998, 1059
Haftung für Rat und Auskunft: Auskunftsvertrag (Gutachtenvertrag) mit Schutzwirkung für Dritte

BGH NJW 2009, 1141
Haftung für falsche Auskünfte - konkludenter Abschluss eines Auskunftsvertrags, Abgrenzung Gefälligkeit/Vertrag: Erfordernis des Rechtsbindungswillens, maßgebliche Kriterien; Voraussetzungen der Haftung: Vertretenmüssen, haftungsbegründende Kausalität und Mitverschulden
Vertrag mit Schutzwirkung für Dritte, Einwander des Mitverschuldens des Vertragspartners (Haftung des Sachverständigen bei vom Verkäufer arglistig herbeigeführter Unrichtigkeit eines Wertgutachtens)

BGHZ 127, 378 = NJW 1995, 392 ff

BGH NJW 1997, 3227

Konkurrenz zwischen allgemeinem Leistungsstörungsrecht und speziellen Gewährleistungsregeln, Schadensersatz und Verjährung bei Verletzung von unselbständigen und selbständigen Beratungspflichten

Vgl. den Hinweis zu BGHZ 140, 111; die Verjährung der kaufrechtlichen Gewährleistungsansprüche findet sich jetzt in § 438 BGB n.F. (früher § 477 BGB a.F.)

BGHZ 133, 36

Abgrenzung von Drittschadensliquidation und Vertrag mit Schutzwirkung für Dritte bei falscher Bankauskunft

BGHZ 140, 111

Selbständige Beratungspflicht des Verkäufers und Haftung aus allgemeinem Leistungsstörungsrecht, Konkurrenz zu §§ 434 ff BGB


BGH NJW 2001, 360

Auskunfts- und Testathaftung gegenüber Dritten.

BGH NJW 2001, 512 und BGH NJW 2001, 514

Vertrag mit Schutzwirkung für Dritte beim Gutachtervertrag: Haftungsausfüllung

BGH NJW 2002, 3625

Gutachtervertrag als Vertrag mit Schutzwirkung für Dritte - Voraussetzungen und Kausalitätserfordernis bei der Haftung

BGH NJW-RR 2004, 927

Herausgabepflicht des Beauftragten nach § 667 BGB und weisungsgemäße Verwendung der überlassenen Mittel: Beweislast

BGHZ 165, 298 = NJW 2006, 986

Abgrenzung der Geldschuld von der Geldherausgabeschuld; Schadensersatz statt der Leistung bei Unmöglichkeit der Leistung aus §§ 280 I, III, 283 BGB; Vertretenmüssen und Pflichtverletzung

BGH NJW 2006, 501

Pflichtverletzung im Geschäftsbesorgungsvertrag, oder: Was ein Anwalt alles wissen muss

BAG NJW 2006, 3803

Herausgabepflicht des Arbeitnehmers nach § 667 Alt. 2 BGB; Anwendbarkeit von §§ 667, 670 BGB im Arbeitsverhältnis; Erfordernis des
inneren Sachzusammenhangs mit dem geführten Geschäft (Bonusmeilen)

BGH NJW 2009, 1141
Haftung für falsche Auskünfte - konkludenter Abschluss eines Auskunftsvertrags, Abgrenzung Gefälligkeit/Vertrag: Erfordernis des Rechtsbindungswillens, maßgebliche Kriterien; Voraussetzungen der Haftung: Vertretenmüssen, haftungsbegründende Kausalität und Mitverschulden

BGH NJW 2010, 3340
Herausgabepflicht des Beauftragten (Treuhanders) aus § 667 Alt. 2 BGB bei Anmeldung einer Domain

BGH v. 10.7.2015 - V ZR 206/14
Herausgabeanspruch des Auftraggebers aus § 667 Alt. 2 BGB; Abgrenzung zwischen Gefälligkeit und Vertrag (“Kohl-Bänder”)

BGH v. 23.7.2015 - III ZR 346/14
Aufwendungsersatz bei Auftrag und Geschäftsführung ohne Auftrag (GoA) gem. §§ 683, 670 BGB: Schäden als “Aufwendung”
§ 28 Geschäftsbesorgungsverträge

A. Entgeltliche Geschäftsbesorgung (§ 675 BGB)

I. Rechtsfolgenverweisung
   1. Entstehungsgeschichte
   2. Rechtsfolgen

II. Engerer Begriff der Geschäftsbesorgung in § 675 BGB als in § 662 BGB
   1. Definition
   2. Beispiele

B. Zahlungsdienste (§ 675c ff BGB)

C. Zahlungsdiensterahmenvertrag (§ 675f BGB)

Literaturhinweise

a) Allgemein
Medicus/Lorenz, SBT § 113

b) Speziell
Köndgen JuS 2011, 481

Das neue Recht des Zahlungsverkehrs

c) Rechtsprechung:
BGH NJW 2009, 987

Pflichtverletzung im Anwaltsvertrag, Haftung und Zurechnungszusammenhang bei fehlerhafter Rechtsanwendung durch das Gericht; Reichweite und Bedeutung von "iura novit curia"
§ 29  Spiel und Wette, Differenzgeschäft (§§ 762 ff BGB)

A.  Spiel und Wette als Naturalobligation

B.  Differenzgeschäft

   I.  Gleichstellung mit Spiel und Wette
   II. Börsentermingeschäfte

Literaturhinweise

a)  Allgemein
Medicus/Lorenz, SBT § 119

b)  Rechtsprechung:
BGH NJW 2006, 45
Sittenwidrigkeit von Verträgen nach § 138 I BGB ("Schenkkreise" im Schneeballsystem);
Verhältnis zu § 762 I BGB (Rückforderungsausschluss bei Spiel und Wette)
§ 30 Persönliche Sicherheiten: Schuldbetritt, Bürgschaft und Garantie

A. Sicherungsbedürfnis des vorleistenden Gläubigers

I. Insolvenz des Schuldners
II. Schwierigkeiten bei der Rechtsdurchsetzung
III. Abhilfe durch Kreditversicherung, insbesondere bei Exporten

B. Wesensmerkmale persönlicher Sicherheiten

I. Unterschied zu Realsicherheiten
II. Akzessorietät
III. Vorgang der Bestellung

C. Schuldbetritt

D. Bürgschaft

I. Zustandekommen des Bürgschaftsvertrags
1. Parteien des Bürgschaftsvertrags (§ 765 Abs. 1 BGB)
2. Inhalt und Abgrenzung zur Gesamtschuld
3. Einseitig verpflichtender Vertrag
4. Anwendbarkeit der Haustürwiderrufsregelungen (§ 312 BGB)
5. Anfechtbarkeit
6. Sittenwidrigkeit nach § 138 BGB
7. Form
   a) Schriftform (§ 766 S. 1 BGB)
   b) Heilung durch Erfüllung (§ 766 S. 2 BGB)
   c) Keine Schriftform für einen Vollkaufmann (§ 350 HGB)
   d) Keine Schriftform bei Schuldbetritt
8. Reichweite der Bürgschaft, Globalbürgschaft und AGB (Einbeziehungs- und Inhaltskontrolle)

II. Pflichten des Bürgen
1. Risikobegrenzung aufgrund der Akzessorietät
   a) Verklammerung mit der Hauptschuld
      (1) Entstehung
      (2) Inhalt (§ 767 BGB)
      (3) Zuständigkeit
   b) Einreden des Hauptschuldners (§§ 768, 770 BGB)
2. Gegenrechte des Bürgen
   a) Bürgschaftsvertrag
   b) Einrede der Vorausklage (§§ 771 - 773 BGB)
   c) Sonstige Einreden
3. Durchbrechungen der Akzessorietät

III. Pflichten des Gläubigers

IV. Vertragliche Modifizierungen der Bürgschaft
1. Beschränkungen
   a) Betrag
   b) Zeitraum
2. Erweiterung - Bürgschaft auf erstes Anfordern
   a) Inhalt
   b) Zulässigkeit der Vereinbarung

V. Bürgschaftsformen
1. Mitbürgschaft (§ 769 BGB)
2. Nachbürgschaft
3. Ausfallsbürgschaft
4. Rückbürgschaft
VI. Verhältnis des Bürgen zum Hauptschuldner
1. Befreiungsanspruch (§ 775 BGB)
2. Formen des Regresses
   a) Legalzession (§ 774 Abs. 1 BGB)
   b) Übergang von Sicherungsrechten
   c) Verjährung wie der Hauptanspruch
   d) Aufwendungsersatzanspruch nach § 670 BGB bei (unentgeltlichem) Auftrag, (entgeltlicher) Geschäftsbesorgung oder Geschäftsführung ohne Auftrag

VII. Konkurrenz bei mehreren Sicherungsgebern
VIII. Aufgabe von Sicherheiten durch den Gläubiger (§ 776 BGB)

E. Garantie

I. Fehlende Akzessorietät
II. Weitere Risikoübernahme als bei der Bürgschaft
III. Abgrenzung von der Bürgschaft auf erstes Anfordern

Literaturhinweise:

a) Allgemein
   Brox/Walker, SBT § 32
   Looschelders, SBT § 48 (Bürgschaft)
   Medicus/Lorenz, SBT § 120 Rn. 1003 ff

b) Speziell
   Lorenz JuS 1999, 1145
   Grigoleit/Herresthal, Jura 2002, 825
   Innenverhältnis und Leistungsbeziehungen bei der Bürgschaft
   Der Schuldbeitritt

c) Übungsfälle
   PdW SchuldR II Fälle 174 - 180

d) Rechtsprechung
   BVerfG NJW 1994, 36 = BVerfGE 89, 214
   BVerfG NJW 1996, 1467 = BGHZ 132, 119 ff
   BVerfG NJW 1998, 3708 ff
   BGHZ 107, 210
   BGHZ 115, 177
   BGHZ 130, 19
   BGH NJW 1992, 1234
   BGH NJW 1996, 1470
   BGH v. 12.12.2006 - XI ZR 20/06

Verfassungsrechtlicher Schutz der Privatautonomie: "Bürgschaftsbeschluss"
Bürgschaft und Blankoformular
Globalbürgschaften und AGB-Gesetz (nicht nur) im Handelsverkehr
Hinweis: § 9 AGBG a.F. entspricht § 307 BGB n.F.

Rechtsgrundlose Stellung einer Bürgschaft im Verhältnis Hauptschuldner/Gläubiger (Übersicherung durch Vermieter) und Einrede des Bürgen
Hinweis: § 550b BGB a.F. entspricht heute weitgehend § 551 BGB n.F.

Keine isolierte Abtretung der Bürgschaftsforderung
Globalbürgschaft für zukünftige Forderungen und AGB-Kontrolle
Erstreckung einer Bürgschaft auf Bereicherungsansprüche im Falle der Nichtigkeit bzw. des Nichtzustandekommens eines Darlehens;
Erstreckung der Bürgschaft auf weitere Forderungen durch AGB als überraschend i.S.v. § 3 AGBG

BGH NJW 2000, 1563
Innenverhältnis und Einredeerstreckung bei der Bürgschaft - Bürgschaft auf erstes Anfordern

BGH NJW 2001, 1857
Bürgschaft auf erstes Anfordern und Einrede der Unwirksamkeit des Sicherungsvertrags zwischen Hauptschuldner und Gläubiger

BGH NJW 2001, 3549
Bürgschaft auf erstes Anfordern: Rückforderungsverfahren, Beweislast und Urkundenverfahren

BGH NJW 2002, 1493
Bürgschaft auf Erstes Anfordern; Voraussetzungen des Missbrauchseinwands

BGH NJW 2002, 3098
Lückenfüllung durch ergänzende Vertragsauslegung bei Unwirksamkeit von AGB (§ 6 II AGBG, jetzt § 306 II BGB): Verpflichtung zur Stellung einer Bürgschaft auf erstes Anfordern

BGH NJW 2002, 3167
Wirksamkeit einer formularmäßigen Globalbürgschaft der GmbH für Schulden des Gesellschafters - Höchstbetragsbürgschaft mit Erstreckung auf Zins- und Verzugsschadenforderungen

BGH NJW 2003, 352
Bürgschaft auf erstes Anfordern: Rückforderungsanspruch des Bürgen und des Hauptschuldners bei Nichtbestehen der Hauptschuld; Bedeutung des Nichtvorliegens des formellen Bürgschaftsfalles

BGH v. 14.6.2016 - XI ZR 242/15
Akzessorietät der Bürgschaft; Einrede der Verjährung der Hauptschuld (§ 768 I 1 BGB) nach rechtskräftiger Verurteilung des Hauptschuldners; analoge Anwendung von § 769 II BGB bei verzichtsähnlicher Prozessführung durch den Hauptschuldner
§ 31 Schuldversprechen, Schuldnerkenntnis und Vergleich

A. Abstraktes Schuldversprechen (§ 780 BGB)

B. Schuldnerkenntnis (§ 781 BGB)

C. Vergleich (§ 782 BGB)

Literaturhinweise:

a) Allgemein
   Brox/Walker, SBT § 33
   Looschelders, SBT §§ 49, 50
   Medicus/Lorenz, SBT § 123 Rn. 1043 ff

b) Speziell
   Wellenhofer-Klein, Jura 2002, 505
   Lorenz JuS 2009, 489

c) Übungsfälle
   PdW SchuldR II Fälle 181 - 185

d) Rechtsprechung
   BAG NJW 1999, 2059 ff
   BGH NJW 1992, 2228
   BGH NJW 2000, 2501
   BGH NJW 2000, 2984
   BGH NJW 2002, 1340
   BGH NJW 2002, 2234

Hinweis: Die Verjährung deliktischer Ansprüche ist jetzt in §§ 195, 199 BGB n.F. geregelt; Das Schuldnerkenntnis führt nach §§ 212 Abs. 1 Nr. 1 BGB n.F. auch weiterhin zum Neubeginn der Verjährung (früher §§ 208, 217 BGB a.F.)

Abgrenzung des konstitutiven vom deklarativen Schuldnerkenntnis

Bedeutung eines "Schuldnerkenntnisses" nach Verkehrsunfall: (Abstraktes oder kausales) Schuldnerkenntnis oder lediglich Absichtserklärung zur Beweiserleichterung?

Einwendungsausschluss beim abstrakten Schuldnerkenntnis und Bereicherungseinrede

Abstraktes Schuldnerkenntnis für fremde Verbindlichkeiten; Annahmefrist bei Zugangsverzicht nach § 151 BGB; Unternehmensbezogene Willenserklärung und Offenkündigungsgrundsatz im Stellvertretungsrecht

Anforderungen an ein deklatorisches Schuldnerkenntnis bei vertraglichen Ansprüchen

Vertragsverhältnis zwischen Kreditkartenunternehmer und Vertragsunternehmer (Händlers) als abstraktes Schuldversprechen; (Un)Zulässigkeit formularmäßige Risikoabwäl-
zung des Missbrauchsrisikos auf den Vertrags-
unternehmer im Telefon- oder Mailorderver-

OLG Oldenburg v. 23.12.2002, 15 U 72/02
Beweiskraft eines "Schuldscheins" - kausales Schuldanerkenntnis oder "Zeugnis gegen sich selbst"

BGH NJW-RR 2004, 481 = BGHZ 157, 256
Vertragsverhältnis zwischen Kreditkartenun-
ternehmer und Vertragsunternehmen im „mail-order-Verfahren": Abstraktes Schuld-
versprechen; Verletzung von Sorgfaltspflich-
ten und Mitverschulden (Haftung aus pVV, jetzt §§ 280 I, 241 II BGB)

BGH NJW 2005, 2991
Sittenwidrigkeit von kausalen und abstrakten Schuldanerkenntnissen; Kondiktion von ab-
trakten Schuldanerkenntnissen und dolo-petit-
Einwand

BAG NJW 2005, 3164
AGB-Kontrolle eines abstrakten Schuldver-
sprechens; Kondizierbarkeit abstrakter Schuldversprechen und AGB-Kontrolle eines vertraglichen Kondiktionsausschlusses; (keine) Sittenwidrigkeit von Schuldanerken-
nissen im Falle der Drohung (Vorrang von § 123 BGB ggü. § 138 BGB)

BGH, NJW 2005, 3576 = BGHZ 164, 190
Rechtsnatur des Prozeßvergleichs ("Doppel-
natur"); Widerrufsverbehalt und Adressat der Widerrufserklärung
§ 32 Geschäftsführung ohne Auftrag

A. Überblick

I. Personen: Geschäftsführer und Geschäftsherr
II. Inhalt der Geschäftsführung ohne Auftrag
III. Rechtsfolgen
   1. Aufwendungsersatz
   2. Schadenersatz
      a) Anspruch des Geschäftsführers ohne Auftrag
      b) Schadenersatzpflicht des Geschäftsführers ohne Auftrag
IV. Wirtschaftliche Bedeutung

B. Tatbestandsvoraussetzungen

I. Fremdes Geschäft
   1. Objektive Fremdheit
   2. Subjektive Fremdheit
II. Fremdgeschäftsführungswille
   1. Vermutung bei objektiv fremden Geschäften
   2. Abgrenzungskriterium bei subjektiv fremden Geschäften
   3. Das "Auch fremde Geschäft", Verhältnis zum Bereicherungsrecht
   4. Irrtum über die Person des Geschäftsherrn (§ 686 BGB)
III. Fehlende schuldrechtliche Beziehung - Geschäftsführung ohne Auftrag als subsidiärer Rechtsbehelf zur Verdrängung von §§ 812 ff BGB ("Auch fremdes Geschäft")
IV. Berechtigte oder unberechtigte Geschäftsführung ohne Auftrag - Berücksichtigung der Belange des Geschäftsherrn
   1. Interesse des Geschäftsherrn
   2. Wirklicher oder mutmaßlicher Wille (§ 677 BGB)
   3. Ausnahme nach § 679 BGB: Öffentliches Interesse oder gesetzliche Unterhaltpflicht
   4. Vermeintliche Gefahr

C. Rechtsfolgen

I. Berechtigte Geschäftsführung ohne Auftrag - Verweisung auf das Auftragsrecht
   1. Aufwendungsersatz (§ 683 BGB) - Rechtsgedanke des § 1835 Abs. 3 BGB hinsichtlich beruflicher oder gewerblicher Tätigkeiten
   2. Haftungsmilderung in Bezug auf die Schadenersatzpflicht (§ 680 BGB)
   3. Nebenpflichten - Verweisung auf das Auftragsrecht (§ 681 BGB)
II. Nichtberechtigte Geschäftsführung ohne Auftrag
   1. Herausgabe der Vorteile nach Bereicherungsrecht (§ 684 S. 1 BGB)
   2. Schadensersatzpflicht (§ 678 BGB)
III. Irrtümliche Führung eines fremden Geschäfts (§ 687 Abs. 1 BGB)
IV. Geschäftsanmaßung ("Unechte GoA", § 687 Abs. 2 BGB)

Literaturhinweise

a) Allgemein
Brox/Walker, SBT § 35 - 38
Looschelders, SBT §§ 40 ff
Medicus/Lorenz, SBT §§ 130 - 131Rn. 1102 ff
Larenz, SBT II/1 § 57
Schlechtriem, SBT Kap. 28 Rn. 688 ff.
b) Speziell
Giesen, Jura 1996, 225, 288, 344
Henssler, JuS 1991, 924
Lorenz, NJW 1996, 883
Röthel Jura 2012, 598

Das Recht der fremdnützigen Geschäftsbesorgung
Grundfälle zu den Anspruchsgrundlagen im Recht der GoA
Gescheiterte Vertragsbeziehungen zwischen Geschäftsführung ohne Auftrag und Bereicherungsrecht: späte Einsicht des BGH?
Rechtfolgen der Geschäftsführung ohne Auftrag

c) Übungsfälle
PdW SchuldR II Fälle 160 - 166

d) Rechtsprechung
BGH NJW 1993, 3196
BGH NJW 1997, 47 ff
BGHZ 38, 270
LG Berlin NJW 1999, 2906
BGHZ 40, 28 ff
BGHZ 54, 157 ff
BGH NJW 2000, 72
BGH NJW 2000, 1560
BGH NJW-RR 2004, 81
BGH NJW 2004, 513
BGH NJW 2005, 2069

Nichtige Verträge und Geschäftsführung ohne Auftrag
Sittenwidrige gescheiterte "Titeladoption" und Rückabwicklung nach GoA ("Auch fremdes Geschäft")
Geschäftsführung ohne Auftrag: Auch-fremdes Geschäft bei Selbstaufopferung (Autofahrer-Fall)
Geschäftsführung ohne Auftrag bei Ausweichen eines Kraftfahrers ("Rettungsfälle")
Vgl. Hinweis zu BGHZ 38, 270; da der Bekl. zu 1) beim Unfall bereits 10 Jahre alt war, ist er auch nach § 828 Abs. 2 S. 1 BGB n.F. verantwortlich
Geschäftsführung ohne Auftrag: Auch-fremdes Geschäft bei öffentlich-rechtlicher Gefahrenabwehr (Funkenflug-Fall)
Geschäftsführung ohne Auftrag; Grenzen des "auch-fremden Geschäft" bei öffentlich-rechtlicher Gefahrenabwehr (Heizöl-Fall)
Vergütungsanspruch des "Erbensuchers" gegen den Erben aus GoA?
Geschäftsführung ohne Auftrag (Auch-fremdes Geschäft), Leistungen auf nichtige Verträge und Bereicherungsrecht
Geschäftsführung ohne Auftrag: Voraussetzungen des „Auch-fremden-Geschäfts“ bei vertraglicher Verpflichtung gegenüber einem Dritten bzw. bei Haftung eines Dritten aus § 179 BGB
Geschäftsführung ohne Auftrag: Auch-fremdes Geschäft bei öffentlich-rechtlicher Gefahrenabwehr; Tierhalterhaftung bei Nutztier (§ 833 S. 2 BGB)
Verhältnis von § 1357 BGB zur Geschäftsführung ohne Auftrag
Geschäftsführung ohne Auftrag in Form des "Auch-fremden-Geschäfts"; Vermutung des Fremdgeschäftsführungswillens beim "objektiv fremden Geschäft"; Berechtigung der GoA: Interesse und Wille des Geschäftsherrn, Unbeachtlichkeit des entgegenstehenden Willens gem. § 679 BGB

**BGH v. 23.7.2015 - III ZR 346/14**

Aufwendungsersatz bei Auftrag und Geschäftsführung ohne Auftrag (GoA) gem. §§ 683, 670 BGB; Schäden als "Aufwendung"; Abgrenzung zwischen Gefälligkeit und Vertrag; außerrechtliche "Gefälligkeit ohne Auftrag" in Abgrenzung zur GoA

**BGH v. 11.3.2016 - V ZR 102/15**

Geschäftsführung ohne Auftrag beim Entfernen eines unbefugt geparkten Fahrzeugs von einem Privatgrundstück: "Auch-fremdes" Geschäft; Interesse und mutmaßlicher Wille des Geschäftsherrn

---

### Geschäftsführung ohne Auftrag (GoA), §§ 677 ff BGB - Übersicht –

<table>
<thead>
<tr>
<th>I. Voraussetzungen der GoA</th>
<th></th>
</tr>
</thead>
<tbody>
<tr>
<td>1. Geschäftsführung</td>
<td>Jede Tätigkeit im Interesse eines anderen, ohne dass es auf einen Vermögensbezug oder eine wirtschaftliche Bedeutung ankäme.</td>
</tr>
<tr>
<td>3. Fremdgeschäftsführungswillen</td>
<td>Bei <strong>objektiv fremden</strong> Geschäften wird der Fremdgeschäftsführungswille ohne weiteres <strong>vermutet</strong>. Bei <strong>objektiv neutralen</strong> Geschäften entscheidet erst das positive Vorliegen eines Fremdgeschäftsführungswillens über das Vorliegen einer GoA. Der innere Wille ist ausreichend, Erkennbarkeit nach außen ist nicht erforderlich. Problematisch und str. sind die Anforderungen an den Fremdgeschäftsführungswillen beim sog. auch-fremden Geschäft. Fehlt der Fremdgeschäftsführungswille, so treten bei objektiv neutralen Geschäften keine Rechtsfolgen ein: Es handelt sich um eine gewöhnliche Führung eigener Geschäfte.</td>
</tr>
</tbody>
</table>
Bei objektiv fremden Geschäften treten die Folgen des § 687 ein, d.h. es handelt sich - je nach Kenntnis des Geschäftsführers - um eine Geschäftsansmaßung oder eine irrtümliche Eigengeschäftsführung.

4. Ohne Auftrag oder sonstige Berechtigung

Als Auftrag oder sonstige Berechtigung i.S.v. § 677 zählt jede besondere Verpflichtung im Verhältnis zwischen Geschäftsherrn und Geschäftsführer aus einer bestehenden Sonderverbindung.

II. Rechtsfolgen

1. Rechtsfolgen der berechtigten GoA

a) Allgemeine Rechtsfolgen

Die berechtigte GoA gibt für den Geschäftsführer einen Rechtfertigungsgrund für Eingriffe in den Rechtskreis des Geschäftsherrn. Er haftet also für dabei verursachte Schäden nicht aus pFV oder § 823, sofern sich die konkrete schadensstiftende Handlung noch im Interesse des Geschäftsherrn geschah und von seinem Willen gedeckt war. Zudem bildet die berechtigte GoA einen Rechtsgrund i.S.v. § 812 I Alt. 1 für Leistungen, die im Rahmen der Geschäftsführung erbracht werden.

b) Ansprüche des Geschäftsführers

Aufwendungsersatz, §§ 683 S. 1, 670; beachte aber den weiten Aufwendungs begriff: Ersatzt sind auch Schäden (Rechtsbedanke des § 110 I HGB); sofern der Geschäftsführer die Tätigkeit normalerweise gegen Entgelt erbringt auch Entgelt für das Tätigwerden (Rechtsbedank des § 1835 III; arg.: anders als im Auftragsrecht fehlt es an der Unentgeltlichkeits abrede).

Nach § 685 ist dieser Anspruch aber ausgeschlossen, wenn die Geschäftsführung in Schenkungsabsicht geschah, der Geschäftsführer also von vornherein nicht beabsichtigte, seine Aufwendungen ersetzt zu verlangen.

c) Ansprüche des Geschäftsherrn


2. Rechtsfolgen der unberechtigten GoA

a) Ansprüche des Geschäftsherrn

Genehmigung der Geschäftsführung nach § 684 S. 2 führt zu den Rechtsfolgen einer berechtigten GoA, dann aber auch Verpflichtung zum Aufwendungsersatz.

Sonst: Schadensersatz nach § 678, wenn der Geschäftsführer die mangelnde Berechtigung kannte oder kennen musste (Anspruch i.U. verschul densunabhängig), bei (vermeintlicher) Notgeschäftsführung § 680 (PdW Fall 111).

Daneben hat der Geschäftsherr Ansprüche aus den §§ 823 ff., 812 ff.
b) Ansprüche des Geschäftsführers

Herausgabeananspruch aus § 684 S. 1, 818 BGB, beachte Grundsätze der aufgedrängten Bereicherung. Str. ist, ob die Verweisung in § 684 S. 1 ein Rechtsgrund- oder ein Rechtsfolgenverweis ist. Einigkeit besteht nämlich, dass die §§ 817, 814 Anwendung finden. Lediglich § 812 selbst soll nach der Rspr. nicht angewendet werden.
§ 33 Bereicherungsrecht, Teil 1: Überblick

A. Grundtypen der Kondiktion

I. Leistungskondiktion
   1. Abstraktionsprinzip: Gültigkeit des Erfüllungsgeschäfts trotz Ungültigkeit des Kausalgeschäfts
   2. Funktionale Parallelen zu Rückgewährschuldverhältnissen nach Rücktritt (§ 346 BGB) oder beendetem Gebrauchsüberlassungsvertrag

II. Nichtleistungskondiktionen
   1. Eingriffskondiktion als Fortwirkung der Vindikation
   2. Beispiele: Verbrauch der gestohlenen Sache durch den Dieb, Einbau in eine Gesamtsache

B. Konditionssperren: §§ 813 Abs. 2, 814, 815, 817 S. 2 BGB; § 241a BGB

C. Inhalt und Ausmaß des Bereicherungsanspruchs: §§ 818 - 820 BGB

D. Systematische Stellung des Bereicherungsrechts - subsidiärer Rechtsbehelf

I. Rechtsgeschäftslehre, Leistungsstörungen
   II. Sachenrecht, insbesondere Vindikation

E. Subsidiarität im Rahmen des Bereicherungsrechts

Literaturhinweise

a) Allgemein
   Brox/Walker, SBT § 39
   Looschelders, SBT § 51
   Medicus/Lorenz, SBT § 132 Rn. 1124 ff

b) Übungsfälle
   PdW SchuldR II Fälle 186, 187

c) Rechtsprechung
   BGH NJW 2001, 3118
      Verwendungsersatzansprüche des nicht mehr berechtigten Besitzers aus § 994; Konkurrenzverhältnis zwischen Eigentümer-Besitzer-Verhältnis (§§ 987 ff BGB) und Zweckverfehlungs kondiktion (“condictio ob rem”, § 812 I 2 Alt. 2 BGB); Verhältnis von § 547 BGB a.F. (= § 539 BGB n.F.) zur condictio ob rem
   BGH NJW 2002, 60
      Nutzungsersatzanspruch gegen den “nicht so berechtigten Besitzer” aus Eigentümer-Besitzer-Verhältnis (§ 988 BGB) und Eingriffskondiktion (§ 812 I 1 Alt. 2 BGB), Abgrenzung zur unberechtigten Untervermietung (Abgrenzung zu BGHZ 131, 297)
§ 34 Bereicherungsrecht, Teil 2: Grundtatbestand der Leistungskondiktion

A. Gegenstand der Bereicherung - "Erlangtes Etwas" (§ 812 Abs. 1 S. 1 BGB)

I. Jede rechtlich geschützte Position, die Gegenstand einer Leistung sein kann
   II. Dingliche Rechte, auch Besitz und Verfügungs möglichkeiten (Zession, Grundbuchposition)
   III. Befreiung von Verbindlichkeiten
   IV. Verwertung fremder Rechte, Inanspruchnahme von Gebrauchsvorteilen und Dienstleistungen
      1. Ersparnis von Aufwendungen
      2. Berücksichtigung beim Vermögen (§ 812 Abs. 1 S. 1 BGB) oder im Rahmen der herauszugebenden Bereicherung (§ 818 BGB)

B. Erwerb durch "Leistung"

I. Bewusstes Verhalten, vom Willen getragen
   II. Zweckrichtung
      1. Beachtliche und nicht beachtliche Zweckrichtungen; die rechtlich maßgeblichen Leistungszwecke: Tilgung einer Schuld (solvendi causa) oder Erwartung einer Gegenleistung (ab rem)
      2. Privatautonome Festlegung der Zweckrichtung durch den Leistenden (§ 366 I BGB)
      3. Bestimmung von Gläubiger und Schuldner, insbesondere im 3-Personen-Verhältnis (Anweisung) - Abgrenzung Leistung und Zuwendung
   III. Kondiktionsfestigkeit einer Leistung bei Erreichung des Zwecks, Ausnahme § 817 S. 1 BGB

C. Rechtsgrundlosigkeit des Erwerbs
§ 35 Bereicherungsrecht, Teil 3: Typen und Konditionssperren

A. Leistungen auf eine Schuld (condictio indebiti)

I. Rückforderung der auf eine Nichtschuld erbrachten Leistung (condictio indebiti, § 812 Abs. 1 S. 1 Alt. 1 BGB)

II. Rückforderung wegen Entgegenstehens einer dauernden (peremptorischen) Einrede (§ 813 Abs. 1 S. 1 BGB)

III. Konditionssperren
   1. Keine Rückforderung bei Leistung auf eine verjährte Forderung
   2. Keine Rückforderung wegen fehlender Fälligkeit (§ 813 Abs. 2 BGB)
   3. Kenntnis des Leistenden vom Fehlen der Verpflichtung (§ 814 S. 1 Alt. 1 BGB)
      a) Positive Kenntnis
      b) Vorbehalt der Rückforderung
      c) Beweislastverteilung
   4. Leistung aufgrund „sittlicher Pflicht“ oder Anstands (§ 814 S. 1 Alt. 2 BGB)
   5. Lieferung unbestellter Sachen (§ 241a BGB)

IV. Rückforderung wegen späteren Wegfalls des Rechtsgrundes (condictio ob causam finitam, § 812 Abs. 1 S. 2 Alt. 1 BGB)

B. Leistungen zur Erreichung eines anderen Zwecks (condictio ob rem, condictio causa data causa non secuta, § 812 Abs. 1 S. 2 Alt. 2 BGB)

I. Abgrenzung zur condictio indebiti

II. (Konkludente) Zweckvereinbarung

III. Gegenleistungscharakter

IV. Fallgruppen
   1. Erbringung von Arbeitsleistungen in Erwartung der Erbeinsetzung oder Heirat („Veranlassungsfälle“)
   2. Bewusste Leistung auf einen nichtigen Vertrag in Erwartung des Wegfalls des Hindernisses („Vorleistungsfälle“)

V. Spezielle Konditionssperre (§ 815 BGB)

VI. Lieferung unbestellter Sachen (§ 241a BGB)

Literaturhinweise:

a) Allgemein
   Brox/Walker, SBT § 40
   Looschelders, SBT § 52
   Medicus/Lorenz, SBT §§ 133 - 134 Rn. 1131 ff
   Larenz/Canaris, SBT II/2 § 68
   Schlechtriem, SBT Kap. 29 § 2 Rn. 722 ff.

b) Speziell
   s.o. sowie
   Keim JuS 2001, 636
   Keine Bindungswirkung des nicht vollzogenen Schwarzkaufes – BGH NJW 1999, 2892

c) Übungsfälle
   PdW SchuldR II Fälle 188, 189; 198 – 199
<table>
<thead>
<tr>
<th>Rechtsprechung</th>
<th></th>
</tr>
</thead>
<tbody>
<tr>
<td>BGH NJW 1992, 2690</td>
<td>Bereicherungsanspruch wegen Zweckverfehlung: Vorrang der vertraglichen Regelung, insbesondere des Leistungsstörungsrechts</td>
</tr>
<tr>
<td>BGH NJW 1999, 2892</td>
<td>Kondiktionsausschluss nach § 815 BGB bei Lossagung von einem formnichtigen, aber heilbaren Grundstückskaufvertrag</td>
</tr>
<tr>
<td></td>
<td><strong>Hinweis:</strong> § 313 BGB a.F. entspricht § 311b Abs. 1 BGB n.F.</td>
</tr>
<tr>
<td>BGH NJW 2004, 512</td>
<td>Voraussetzungen der Zweckverfehlungskondiktion - <em>condictio causa data, causa non secuta</em> (§ 812 Abs. 1 S. 2 Alt. 2 BGB)</td>
</tr>
<tr>
<td>BGH NJW 2003, 1039</td>
<td>Beweislast und Beweisführung für die Rechtsgrundlosigkeit bei Geltendmachung eines Anspruchs aus § 812 I S. 1 BGB; &quot;sekundäre&quot; Behauptungslast der nicht darlegungs- und beweispflichtigen Partei</td>
</tr>
<tr>
<td>BGH NJW 2004, 2897</td>
<td>Leistungskondiktion: Beweislast für den Rechtsgrund bei Abschlagszahlungen</td>
</tr>
<tr>
<td>BAG NZA 2005, 1409</td>
<td>Nichtigkeit des Arbeitsvertrags nach § 134 BGB; keine Anwendung der Grundsätze über das &quot;faktische Arbeitsverhältnis&quot; bei Anstellungsverbot (Arzt ohne Approbation); Rückabwicklung nach Bereicherungsrecht: Kondiktionsausschluss nach § 817 S. 2 BGB, Relevanz im Rahmen der Saldotheorie</td>
</tr>
<tr>
<td>BGH NJW 2008, 1878</td>
<td>Kein Kondiktionsausschluss für den Anfechtungsgegner nach § 814 BGB bei anfechtbarem Rechtsgeschäft</td>
</tr>
</tbody>
</table>
§ 36 Bereicherungsrecht, Teil 4: § 817 BGB

A. § 817 S. 1 BGB: Rückforderung wegen verwerflichen (gesetz- oder sittenwidrigen) Empfangs (condictio ob turpem vel iniustam causam)

B. § 817 S. 2 BGB: Kondiktionsperre

I. Erweiterungen
   1. Sachliche: Auch condictio indebiti
   2. Persönliche: Auch einseitige Gesetzes- oder Sittenverstöße des Leistenden
   3. Differenzierung nach einseitigem oder zweiseitigem Verstoß gegen Gesetz oder gute Sitten - Ergänzung der §§ 134, 138 BGB

II. Zweck des Kondiktionsausschlusses

III. Einschränkung des Kondiktionsausschlusses
   1. Abstufung der Rechtsfolgen nach dem Zweck der Verbotsnorm
   2. Rechte Dritter, insbesondere der Gläubiger

IV. Konkurrenz: Berücksichtigung des Kondiktionsausschlusses des § 817 S. 2 BGB auch bei Vindikation (§ 985 BGB)

V. Einschränkung der Rechtsfolgen bei zeitlich begrenzter Überlassung, insbesondere beim Wucherdarlehen
   1. Keine Perpetuierung des missbilligten Zwecks
   2. Rückforderung nach Ablauf der vertraglich vereinbarten Fälligkeit, bei un-befristetem Vertrag Kündigungsmöglichkeit
   3. Angemessene Zinsen

VI. Einschränkung gemäß § 242 BGB

VII. Sonderfall Schwarzarbeit: Kein Bereicherungsausschluss, weil Wahrung öffentlicher Belange bereits durch Strafsanktion

VIII. Einschränkung bei Eingehung einer Verbindlichkeit (abstraktes Schuldversprechen, § 780 BGB) gemäß § 817 S. 2 Alt 2 BGB

Literaturhinweise

a) Allgemein
   Brox/Walker, SBT § 41
   Medicus/Lorenz, SBT § 134 Rn. 1151 ff
   Larenz/Canaris, SBT II/2 § 68 III
   Schlechtriem, SBT Kap. 29 § 2 II 5 Rn. 738 ff.

b) Speziell
   Michalski Jura 1994, 113
   Die analoge Anwendung des § 817 S. 2 außerhalb des § 817 S. 1 BGB

c) Übungsfälle
   PdW SchuldR II Fall 200

d) Rechtsprechung
   RGZ 145, 152
   (Keine) Ausdehnung von § 817 S. 2 BGB auf konkurrierende Ansprüche (Herausgabean spruch aus § 985 BGB)

   BGH NJW 1992, 310
   Sittenwidrigkeit des Hehlergeschäfts bei grobfahrlässiger Unkenntnis der Herkunft der Kaufsache, Haftung aus § 826 BGB und Mit-verschuldenseinwand; (keine) Ausdehnung von § 817 S. 2 auf deliktische Ansprüche

   BGH NJW 1994, 187
   Sittenwidrigkeit des Titelverschaffungsvertrages, Kondiktionsausschluss nach § 817 S. 2,
Ausnahme bei Leistung durch Eingehen einer Verbindlichkeit

**BGH NJW 2000, 1560**

Geschäftsführung ohne Auftrag (Auch-fremdes Geschäft), Leistungen auf nichtige Verträge und Bereicherungsrecht

**Hinweis:** § 313 BGB a.F. entspricht § 311b Abs. 1 BGB n.F.

**BGH NJW 2005, 1490**

Sittenwidrigkeit (§ 138 I BGB) eines Kaufvertrags über ein Radarwarngerät, Kondiktionsausschluss nach § 817 S. 2 BGB

**BGH NJW 2006, 45**

Sittenwidrigkeit von Verträgen nach § 138 I BGB ("Schenkkreise" im Schneeballsystem), Rückforderungsausschluss nach § 817 S. 2 BGB: Keine Anwendung bei Perpetuierung der Sittenwidrigkeit

**BGH v. 11.6.2015 - VII ZR 216/14**

Vertragsunwirksamkeit bei Schwarzarbeit: Ausschluss der Rückforderung bezahlten Werklohns gem. § 817 S. 2 BGB
§ 37 Bereicherungsrecht, Teil 5: Inhalt und Umfang der Kondiktion (§§ 818 - 820 BGB)

A. Gegenständlich Erlangtes und gezogene Nutzungen (§ 818 Abs. 1 BGB)

B. Surrogate (§ 818 Abs. 1 BGB)

C. Wertersatz (§ 818 Abs. 2 BGB)
   I. Voraussetzungen
      1. Unmöglichkeit der Herausgabe aufgrund der Beschaffenheit
      2. Unmöglichkeit bzw. Unzumutbarkeit der Herausgabe
   II. Bewertungsmaßstab
      1. Subjektiver Nutzen
      2. Objektiver Marktwert
      3. „Aufgedrängte Bereicherung“

D. Begrenzung auf die noch vorhandene Bereicherung zugunsten des schutzwürdigen Schuldners (§ 818 Abs. 3 BGB)
   I. Ermittlung durch Vermögensvergleich:
      1. Ersparnis von Aufwendungen
      2. Wirtschaftlich sinnvolle Verwertung
   II. Nachteilsausgleich
      1. Infolge der fehlerhaften Leistung zusätzlich getätigte Aufwendungen
      2. Schäden durch den Bereicherungsgegenstand
      3. Abzugsfähigkeit der im Vertrauen auf das endgültige Behaltendürfen getätigten Aufwendungen
   III. „Vermögensmäßige Entscheidung“

E. Haftung nach allgemeinen Vorschriften (§§ 818 Abs. 4, 819 Abs. 1, 291, 292, 987 ff BGB)
   I. Bösgläubigkeit (§ 818 Abs. 4 BGB)
   II. Rechtshängigkeit (§ 819 Abs. 1 BGB)
   III. Geldschuld
      1. Keine Berufung auf Entreicherung
      2. Verzinsungspflicht (§ 291 BGB)
   IV. Rechtsfolgen bei Verzug
      1. Haftung auch für Zufall (§ 287 S. 2 BGB)
      2. Schuldhaft nicht gezogenen Früchten (§§ 292, 987 BGB)
      3. Begrenzung des Verwendungssatzes (§§ 292, 994 Abs. 2 BGB)

F. Dritthaftung nach § 822 BGB („Verfolgungsanspruch“)
   I. Auffangtatbestand zu § 818 Abs. 3 BGB
   II. Besserstellung des Beschenkten bei Erwerb von einem Unredlichen - Korrektur?

G. Rückabwicklung von gegenseitigen Verträgen
   I. Risikotragung
   II. Zwei-Kondiktionen-Theorie
   III. Saldotheorie
      1. Grundkonzeption, teleologischer Hintergrund
      2. Ausnahmen
      3. Schwächen der Saldotheorie
      4. Fortentwicklung bzw. Überwindung der Saldotheorie durch die „modifi zierte Zweikondiktionentheorie („Gegenleistungskondiktion“)
Literaturhinweise

a) Allgemein
Brox/Walker, SBT § 43
Looschelders, SBT § 54
Medicus/Lorenz, SBT § 135 Rn. 1163 ff
Larenz/Canaris, SBT II/2 §§ 71 – 74
Schlechtriem, SBT Kap. 29 § 5 Rn. 778 ff.

b) Speziell
Medicus, JuS 1993, 705

Hinweis: § 279 BGB a.F. ist durch das SMG aufgehoben; § 281 BGB a.F. ist jetzt inhaltsgleich in § 285 BGB enthalten; der Schuldnerverzug ist in § 286 BGB n.F. geregelt (anstatt § 284 BGB a.F.); die Verzugszinsen sind inzwischen verändert worden, §§ 288 Abs. 1, 247 BGB n.F.

Haertlein, JA 1996, 930

Die Flugreiseentscheidung (BGHZ 55, 128)

c) Übungsfälle
PdW SchuldR II Fälle 214 - 223

d) Rechtsprechung
BGH NJW 1996, 926

(Kein) Bereicherungswegfall nach § 818 III BGB bei rechtsgrundloser Schuldentilgung durch einen Dritten

BGHZ 118, 383

Wegfall der Bereicherung bei Schuldentilgung mit rechtsgrundlos erlangtem Geld?

BGH NJW 1999, 1181

Saldotheorie bei ungleichartigen Leistungen, Beweislast bei Saldotheorie

Hinweis: Nach dem SMG liefe die Rückabwicklung über das Rücktrittsrecht; die Ausführungen zur Saldotheorie bleiben aber zutreffend

BGH NJW 1995, 454

Saldotheorie bei ungleichartigen Leistungen

Hinweis: § 313 BGB a.F. entspricht § 311b Abs. 1 BGB n.F.

BGHZ 126, 105

Saldotheorie und nicht voll Geschäftsfähige

BGHZ 55, 128

Entreicherungseinwand und Bösgläubigkeit nach § 818 III, IV, 819 I bei Minderjährigen ("Flugreisefall")

BGH NJW 1999, 1026

Bereicherungsausgleich bei pflichtwidriger Verfügung eines Treuhänders, Verfügungsbe griff in § 816 I BGB; keine Anwendung von § 822 BGB bei Bösgläubigkeit des primären Bereicherungsschuldners

BGH NJW 2000, 134

"Unbenannte Zuwendung" unter Ehegatten und bereicherungsrechtlicher Durchgriff nach § 822 BGB
BGH NJW 2000, 3562
Saldotoorie bei ungleichartigen Leistungen und Schutz Geschäftsunfähiger

AG Freiburg NJW-RR 1999, 637
"Taschengeldparagraph" (§ 110 BGB): Grenzen der konkludenten Einwilligung; keine verschärfte Haftung des Mdj. nach § 819 BGB im Falle der Leistungskondiktion

BGH NJW 2001, 1127
Wucherähnliches Geschäft bei Unkenntnis der Wertverhältnisse; keine Anwendung der Saldotoorie zu Lasten des Bewucherten

BGH NJW 2002, 1342
Herausgabe und Wertersatz im Bereicherungsrecht: Rechtsgrundlose Leistung eines Kundenstamms (Kundenkartei)

BGH NJW 2002, 1872
Bereicherungsausgleich bei rechtsgrundlos erlangter Darlehenssicherung

BGH NJW 2003, 3271
Beweislast für den Wegfall der Bereicherung nach § 818 III BGB und Schutz des Geschäftsunfähigen; Voraussetzungen des Wegfalls der Bereicherung durch Verbrauch für den allgemeinen Lebensbedarf

BGH NJW-RR 2004, 229
Unmöglichkeit, Geschäftsgrundlage, dolo-petit-Einwand und Saldotoorie bei ungleichartigen Leistungen

BGH NJW 2004, 1341
Anwendung von § 822 BGB im Rahmen von § 528 BGB (Rückforderung wegen Verarmung des Schenkers); Anwendung und Anspruchs­inhalt von § 822 BGB bei der Zuwendung von rechtsgeschäftlichen Surrogaten

BGH NJW 2005, 884
Einschränkung der bereicherungsrechtlichen Saldotoorie in der Insolvenz des Bereicherungs­gläubigers

BGH NJW 2006, 286
Vertragsverhältnisse bei der Inanspruch­nahme von Mehrwertdiensten (0190-Nummer) - kein vertraglicher Anspruch gegen den "Plattformbetreiber"; keine Berufung auf § 818 III BGB bei Zahlung unter Vorbehalt der Rückforderung ohne Widerspruch gegen den Vorbehalt analog § 820 I BGB

BGH WM 2007, 731
Leistungsbeziehungen in bereicherungsrechtlichen Mehrpersonenverhältnissen beim Strukturvertrieb von Immobilien ("Schrottmobilien"): Rückzahlungsanspruch für rechtsgrundlose Zins- und Tilgungsleistungen des Darlehensnehmers; Verjährung (intertemporales Verjährungsrecht); keine Herausgabepflicht der Immobilie gegenüber dem Darlehensgeber; Saldierung mit Nutzungen aus dem mit dem Darlehnskapital erworbenen Gegenstand; Herausgabepflicht von Surrogaten

BGH NJW 2008, 1878
Saldotoorie bei ungleichartigen Leistungen

BGH v. 7.3.2013 - III ZR 231/12
Bereicherungsanspruch bei rechtsgrundloser Nutzung von Telekommunikationsdiensten; kein Nutzungsersatz für nicht gezogene Nutzungen auch bei Nutzungen als primärem Leistungsgegenstand
Übersicht zum Problem der Berücksichtigung der Gegenleistung bei der bereicherungsrechtlichen Rückabwicklung gegenseitiger Verträge

“Saldotheorie” vs. “Gegenleistungskondiktion”


Solange sowohl Leistung als auch Gegenleistung noch vorhanden sind, ergeben sich keine Probleme: Jeder Vertragspartner kann nach § 812 I 1 Alt. 1 beim anderen seine Leistung kondizieren, beide Ansprüche sind gem. § 273, 274 Zug um Zug zu erfüllen.

Wenn aber die Gegenleistung beim Empfänger (teilweise) untergegangen ist, wäre es unbillig, wenn dieser einerseits seine Leistung voll kondizieren könnte, sich andererseits aber - auch beim verschuldeten Untergang - nach § 818 III auf Entreicherung bezüglich der Gegenleistung berufen könnte, so dass das ZBR aus § 273 mangels Gegenanspruch ins Leere ginge (sog. "Zweikondiktionentheorie"). Der Bereicherungsgläubiger würde nämlich so auch das Risiko des verschuldeten Unterganges seiner Leistung bei dem Leistungsempfänger tragen.

Wertungsgesichtspunkte (vgl. Larenz/Canaris SR II/2 § 73 III 2 a):

- § 818 III schützt nur das Vertrauen auf die Beständigkeit des Erwerbs. Im Falle eines gegenseitigen Vertrags rechnet der Bereicherungsschuldner in diesem Fall aber auch damit, seine Gegenleistung - wegen des vermeintlichen Bestehens eines Rechtsgrundes - ebenfalls zu verlieren. An dieser sog. "vermögensmäßigen Entscheidung" (vgl. Flume NJW 1970, 1161, 1163) ist er festzuhalten.
- Wenn der Bereicherungsanspruch nach § 346 III Nr. 3 auch bei einem Rücktritt nicht zum Wertersatz verpflichtet wäre, wenn die Gegenleistung nicht mehr vollständig vorhanden ist, muss dies zur Vermeidung von Wertungswidersprüchen auch bei der bereicherungsrechtlichen Rückabwicklung zum Tragen kommen.

Lösungen:

1. Saldotheorie (Rspr.)


Einschränkungen der Saldtheorie erfolgen nach h.M. dann, wenn der Bereicherungsgläubiger besonders schützenswert ist:

- Gegenüber nicht voll Geschäftsfähigen (Schutzzweck der §§ 106 ff), vgl. etwa BGHZ 126, 105 oder BGH NJW 2000, 3562
- Gegenüber arglistig Getäuschten (BGHZ 57, 137).
- Gegenüber dem Käufer bei mängelbedingter Entwertung der Kaufsache, wenn der Verkäufer bei Gültigkeit des Kaufvertrages für den Sachmangel einzustehen hätte (BGHZ 78, 216)
- Im Falle verschärfter Haftung (§§ 818 IV, 819 I), weil dann die Berufung auch § 818 III ohnehin ausgeschlossen ist.
- Gegenüber einer bewucherten Partei (BGH NJW 2001, 1127)

Schwächen der Saldtheorie bestehen insbesondere darin, dass sie nur ein Abwehrmittel darstellt, nicht aber einen Anspruch begründen kann, wenn der Gegenstand der Leistung ersatzlos untergegangen ist. Das ist insbesondere dann von Bedeutung, wenn der Bereicherungsgläubiger vorgeleistet hat und der Leistungsgegenstand beim Bereicherungsschuldner untergegangen ist.

Im Beispielsfall kann sich V durch die Saldtheorie gegen den Rückzahlungsanspruch des K wehren, wenn er aber selbst im Wege der Leistungskondiktion aktiv Wertersatz für das Kfz verlangt (§ 818 II), kann sich K auf § 818 III berufen.


2. Modifizierte Zweikondiktionentheorie (Lehre von der Gegenleistungskondiktion)
§ 38 Bereicherungsrecht, Teil 6: Nichtleistungskondiktionen

A. Bezeichnung der Beteiligten, Interessenlage

B. Nicht rechtsgeschäftlicher Eigentumserwerb
   I. Gg. der „Eingriffskondiktion“ kondiktionsfester Erwerb: Gutgläubiger Erwerb (§ 932 BGB), Ersitzung (§ 937 Abs. 1 BGB)
   II. Bereicherungsrechtliche Korrektur: Verarbeitungsfälle (§ 951 BGB)

C. Eingriffskondiktion
   I. Zweck
      1. Rechtsfortwirkungsanspruch des Zuweisungsgehalts einer Rechtsposition
      2. Abgrenzung zum Schadensersatz
   II. Rechte mit Zuweisungsgehalt
      1. Absolute und dingliche Rechte
      2. Recht zum Besitz, aber nicht schlichter Besitz
      3. Obligatorische Rechte
   III. Erscheinungsformen
      1. Eingriff durch den Schuldner
      2. Eingriff durch den Gläubiger oder Dritte
      3. Ohne menschliches Zutun
   IV. Weitere Behelfe: Vindikation, Unterlassung, Beseitigung, Schadensersatz

D. Eingriff durch wirksame entgeltliche Verfügung (§ 816 Abs. 1 S. 1 BGB)
   I. Wirksame Verfügung eines Nichtberechtigten im eigenen Namen
      1. Einwilligung (§185 Abs. 1 BGB)
      2. Gutgläubiger Erwerb (§§ 932 ff, 892 f, 2366 BGB, § 366 HGB)
      3. Genehmigung (§ 185 Abs. 2 S. 1 Alt. 1 BGB)
         a) Alternative zur Vindikation vom "Erwerber"
         b) Möglichkeit der Genehmigung auch nach Eigentumserwerb nach § 950 BGB
         c) Bedingte Genehmigung?
         d) Doppelliquidation (BGHZ 52, 39)
   II. Anspruchsinhalt: "Herausgabe des durch die Verfügung Erlangten"
      1. Objektoriver Wert oder (höherer erzielter) Erlös
      2. § 687 Abs. 2 BGB ("unechte GoA") bei wissentlichem Eingriff in fremden Rechtskreis
      3. Kein Abzug des an den Vormann gezahlten Kaufpreises: Parallele zur Vindikation und Zumutbarkeitserwägungen

E. Eingriff durch unentgeltliche Verfügung: Verfolgungsanspruch (§ 816 Abs. 1 S. 2 BGB)
   I. Wirksame Verfügung
   II. Unentgeltlichkeit: Geringere Schutzwürdigkeit des unentgeltlichen Erwerbers
   III. Abgrenzung zu § 822 BGB

F. Eingriff durch Leistungsannahme (§ 816 Abs. 2 BGB)
   I. Wirksame (befreiende) Leistung an einen Nichtberechtigten
      1. Leistungsempfänger als Bereicherungsschuldner
      2. Gutgläubige befreiende Leistung
         a) Überbringer einer Quittung (§ 370 BGB)
         b) Zession (§§ 407, 409 Abs. 1 BGB)
c) Leistung an Scheinerben (§ 2367 BGB)
d) Leistung an den Buchberechtigten (§ 893 BGB)

3. Nachträgliche Genehmigung (§§ 362 Abs. 2, 185 Abs. 2 S. 1 BGB)

II. Anspruchsinhalt

G. Bereicherungsrechtliche Korrektur des (originären) Eigentumserwerbs

I. Die Fälle
   1. Verbindung (§§ 946, 947 Abs. 2 BGB)
   2. Vermischung bzw. Vermengung (§§ 948, 947 Abs. 2 BGB)
   3. Verarbeitung (§ 950 BGB)

II. Rechtsfolge des § 951 Abs. 1 BGB (Rechtsgrundverweisung): auf Wertersatz (Geld) gerichteter Bereicherungsanspruch

H. Verwendungskondiktion

I. Begriffsdefinition
II. Verwendungen innerhalb bestehender Vertragsbeziehung
III. Verwendungssatz bei Nichtigkeit des Vertrags
IV. Subsidiarität gegenüber Geschäftsführung ohne Auftrag
V. Subsidiarität gegenüber den Regeln aus dem Eigentümer-Besitzer-Verhältnis (§§ 994 ff BGB)
VI. Verbleibender Anwendungsbereich: Verwendung eines Nicht-Besitzers

I. Rückgriffskondiktion

I. Leistung an den Gläubiger
II. Vorrangig: Legalzession
III. Originärer Anspruch des Leistenden gegen den befreiten Schuldner bei der Gesamtschuld (§ 426 Abs. 1 BGB)
IV. Auftrag (§ 670 BGB) oder berechtigte Geschäftsführung ohne Auftrag (§ 683 BGB)
V. Verbleibender Anwendungsbereich
   1. Leistung auf fremde Schuld aus unberechtigter Geschäftsführung ohne Auftrag - Verweis des § 684 S. 1 BGB auf das Bereicherungsrecht (Rechtsfolgenverweisung)
   2. Schutz des Schuldners wie bei Zession (§§ 404, 406 ff BGB)
VI. Nachträgliche Änderung der Tilgungsbestimmung bei irrtümlicher Leistung

J. Umfang des Bereicherungsanspruchs bei Nichtleistungskondiktionen

I. Naturalrestitution, Wertersatz
II. Maßgeblichkeit des objektiven Wertes
III. Minderjährige (analoge Anwendung von § 828 Abs. 2 BGB)
IV. Keine Abzugsfähigkeit von Aufwendungen und Kaufpreis
V. Aufgedrängte Bereicherung

Literaturhinweise

a) Allgemein
   Brox/Walker, SBT § 42
   Looschelders, SBT § 53
   Medicus/Lorenz SBT §§ 137 – 139 Rn. 1189 ff.
   Larenz/Canaris, SBT II/2 § 69
   Schlechtriem, SBT Kap. 29 § 3 Rn. 745 ff.
b) **Speziell**
Hüffer, JuS 1981, 263

Die Eingriffskondiktion

c) **Übungsfälle**
PdW SchuldR II Fälle 201 - 213
d) **Rechtsprechung**

- **BGHZ 40, 272**
  Bereicherungsausgleich beim Eigentumserwerb nach §§ 946 ff BGB und Bereicherungsausgleich nach §§ 951, 812 BGB: Vorrang der Leistungsbeziehung ("Einbau-Fälle")

- **BGHZ 56, 228**
  Bereicherungsausgleich beim Eigentumserwerb nach §§ 946 ff BGB und Bereicherungsausgleich nach §§ 951, 812 BGB: Ausnahmen vom Vorrang der Leistungsbeziehung bei Bösgläubigkeit ("Einbau-Fälle" bei verlängerter Ev und Abtretungsverbot)

- **BGHZ 55, 176**
  Bereicherungsausgleich beim Eigentumserwerb nach § 950 BGB, "Vorrang" der Leistungskondiktion und Wurzung des § 935 BGB ("Jungbullenfall")

- **BGHZ 52, 39**
  Keine Doppelliquidation bei Verfügung eines Nichtberechtigten: Gesamtschuld zwischen Dieb und Verfügendem

- **BGHZ 56, 131**
  Anspruch aus § 816 I 1 BGB: Genehmigung der (unwirklichen Verfügung eines Nichtberechtigten bei bereits erfolgtem Eigentumserwerb des Dritten nach §§ 946 ff BGB

- **BGHZ 107, 340**
  Rückwirkende Genehmigung der Verfügung eines Nichtberechtigten?

- **BGH NJW 1999, 1026**
  Bereicherungsausgleich bei pflichtwidriger Verfügung eines Treuhänders, Verfügungsgriff in § 816 I BGB; keine Anwendung von § 822 BGB bei Bösgläubigkeit des primären Bereicherungsschuldners

  Vertragsfreiheit und Vertragstypenwahl: Keine Definitionsfreiheit der Parteien; Abgrenzung zwischen Werkvertrag und Arbeitnehmerüberlassungsvertrag; Bereicherungsausgleich bei Arbeitsleistungen unter Verstoß gegen das Arbeitnehmerüberlassungsgesetz - AUG: Rückgriffskondiktion des Entleiher

- **BGH NJW 2002, 3317**
  Eingriffskondiktion und Schadensersatz nach Lizenzanalogie bei unbefugter kommerzielle Nutzung eines Bildes; Recht am eigenen Bild absoluter Personen der Zeitgeschichte, kommerzielle Werbung und Satire (Fall Lafontaine)

- **BGH NJW 2007, 689**
  (Keine) Eingriffskondiktion des Sicherungseigentümers bei Vermietung des Sicherungsgutes; keine analoge Anwendung von § 816 I BGB, kein Anspruch aus Geschäftsführung ohne Auftrag

- **BGH NJW 2007, 216**
  Bereicherungsanspruch nach § 816 II BGB nach Genehmigung einer nicht befriedenden Leistung an einen Nichtberechtigten (§ 362 II, 185 BGB) und Insolvenz des Schuldners

- **BGH NJW-RR 2009, 705**

102
§ 39 Bereicherungsrecht, Teil 7: Bereicherungsausgleich in Mehrpersonenverhältnissen

A. Leistungskette

I. Beispiel: "Streckengeschäft", "abgekürzte Lieferung"

II. Bedeutsamkeit der Zuweisung der Kondiktion - Probleme des Durchgriffs
   1. Insolvenzrisiko - Zug-um-Zug-Einrede (§ 273 BGB)
   2. Entgegenstehen von Einwendungen
   3. Bedeutsamkeit auch für Dritte

III. Parteinteressen
   1. Erhaltung der Einwendungen aus dem jeweiligen Kausalverhältnis, Schutz vor Einwendungen aus fremden Rechtsverhältnis
   2. Insolvenzrisiko des jeweils ausgesuchten Vertragspartners

IV. Kein Durchschlagen des Mangels in einem Verhältnis auf das jeweils andere Verhältnis

V. Doppelmangel, "Kondiktion der Kondiktion"?

B. Dreiecksverhältnisse, insbesondere Anweisung: Leistung und Zuwendung

I. Die Beteiligten und ihre Rechtsverhältnisse
   1. Produzent – Händler – Endabnehmer
   2. Lieferant – Bauunternehmer – Bauherr
   3. Bank – Auftraggeber – Empfänger
   4. Dritter – Schuldner – Gläubiger
   5. Angewiesener – Anweisender – Anweisungsempfänger
   6. Deckungs- und Valutaverhältnis (Austauschverhältnis)

II. Gleichlauf der Ergebnisse gegenüber der Leistungskette
   1. Leistungs begriff
   2. Subsidiaritätsregel

III. Regel-Ausnahme-Verhältnis
   1. Regel: Kein Durchgriff, Kondiktion "übers Dreieck"
   2. Ausnahmen

C. Zusammentreffen von zwei Leistungen

I. Mangel des Deckungsverhältnisses

II. Mangel des Valutaverhältnisses

III. Doppelmangel

D. Zusammentreffen von Leistung mit Eingriffserwerb ("Einbaufälle")

I. Wirksame entgeltliche Verfügung durch den Nichtberechtigten (§ 816 I 1 BGB) - Kondiktionsfestigkeit des gutgläubigen Erwerbs

II. Rechtsfortwirkungsanspruch (Gedanke des "Vindikationsersatzes")
   1. Vindikation gegen den Erwerber bei unwirksamer Verfügung des Nichtberechtigten
   2. Verbrauch oder Verarbeitung durch den Erwerber bei unwirksamen Erwerb vom Nichtberechtigten ("Jungbullenfall" BGHZ 55, 176 ff)

Literaturhinweise:

a) Allgemein
   Brox/Walker SBT, § 40 Rn.10 ff
   Medicus/Lorenz, SBT § 140 Rn. 1215 ff
   Larenz/Canaris, SBT II/2 § 70
   Schlechtriem, SBT Kap. 29 § 4 Rn. 767 ff.
b) Speziell
Lorenz JuS 2003, 729 ff, 839 ff Bereicherungsrechtliche Drittbeziehungen

c) Übungsfälle
PdW SchuldR II Fälle 191 – 197

d) Rechtsprechung
BGH NJW 1999, 1393 Bereicherungsausgleich in Mehrpersonenverhältnissen: Unentgeltliche Zuwendung

BGHZ 55, 176 Bereicherungsausgleich beim Eigentumserwerb nach § 950 BGB, "Vorrang" der Leistungskondiktion und Wertung des § 935 BGB ("Jungbullenfall")

BGHZ 40, 272 Bereicherungsausgleich beim Eigentumserwerb nach §§ 946 ff BGB und Bereicherungsausgleich nach §§ 951, 812 BGB: Vorrang der Leistungsbeziehung ("Einbau-Fälle")

BGHZ 56, 228 Bereicherungsausgleich beim Eigentumserwerb nach §§ 946 ff BGB und Bereicherungsausgleich nach §§ 951, 812 BGB: Ausnahmen vom Vorrang der Leistungsbeziehung bei Bösgläubigkeit ("Einbau-Fälle" bei verlängertem EV und Abtretungsverbot)

BGH NJW 1999, 2890 Leistungsbeziehungen bei Zahlung durch Banküberweisung, Rückabwicklung eines nichtigen Kaufvertrags und werterhöhende Maßnahmen des Käufers (Verhältnis Leistungskondiktion/Eingriffskondiktion)

BGHZ 111, 382 Leistungsbeziehungen bei nichtiger und nicht zurechenbarer Anweisung (Überweisungsfälle)

BGHZ 105, 365 Bereicherungsmäßlicher Leistungsbegriff bei rechtsgrundloser Zahlung an den Zessionar

BGH NJW 2000, 1718 Bereicherungsrechtliche Dreipersonenverhältnisse: Bereicherungsausgleich bei Drittleistung i.S.v. § 267 BGB (Rechtsgrundlose Zahlung des Versicherers an den Geschädigten), Beweislast für das Fehlen des Rechtsgrundes

BGH NJW 2001, 2880 Bereicherungsausgleich in Mehrpersonenverhältnissen: Vorhang der Leistungsbeziehung" (Subsidiaritätsdogma)

BGH NJW 2002, 3772 Bereicherungsausgleich in Mehrpersonenverhältnissen ("Doppelmangel in der Bereicherungskette") bei Leistungen eines Versicherers; subjektive Voraussetzungen und Wissenszurechnung im Rahmen von § 814 BGB

BGH NJW 2003, 582 Bereicherungsausgleich in Mehrpersonenverhältnissen (Anweisungsage): "Empfängerhorizont contra Zurechnung" Kondiktion bei nicht zurechenbarem Rechtsschein einer Anweisung, keine Anwendung von § 817 BGB auf die Nichtleistungskondiktion; Auskunfts-
und Rechnungslegungspflicht des Kondiktionschuldners

BGH NJW 2002, 2871  Bereicherungsmehrpersonenverhältnisse: Bereicherungsausgleich bei irrtümlicher (Über-)Leistung des Drittschuldners auf eine gepfändete Forderung

BGH NJW 2003, 3193  Bereicherungsausgleich in Mehrpersonenfällen: Zahlung an den (vermeintlichen) Legalzessionar einer (existierenden) Forderung

OLG Frankfurt/M. Urt. v.29.11.2002 - 24 U 91/01  Bereicherungsmehrpersonenverhältnisse ("Anweisungsage"): Kein "Vorrang der Leistungsbeziehung" bei irrtümlicher Doppelausführung eines Überweisungsauftrags durch eine Bank: Empfängerhorizont contra Zurechnung bei Nichtvorliegen einer Anweisung

BGH NJW 2004, 1315  Bereicherungsausgleich in Mehrpersonenverhältnissen (Anweisungsage bei nicht zurechenbarer Anweisung eines Geschäftsunfähigehen)

BGH NJW 2005, 60  Bereicherungsmehrpersonenverhältnisse: Leistungsbegriff, Empfängerhorizont und Vorrang der Leistungsbeziehung

BGH NJW 2005, 1356  Bereicherungsausgleich in Mehrpersonenverhältnissen: Leistungsbegriff, Verfolgung eines doppelten Leistungszwecks (Zahlung an den Zessionar zur Tilgung der abgetretenen Forderung und zur Erreichung einer Freistellungsklärung)

BGH NJW 2005, 1369  Bereicherungsausgleich im Mehrpersonenverhältnis: Zahlung auf eine nichtbestehende Forderung an den Scheinzessionar, Leistungs kondiktion gegen den Zedenten

BGH NJW 2005, 3213  Bereicherungsausgleich in Mehrpersonenverhältnissen bei Ausführung eines Überweisungsauftrags auf ein anderes Konto des Empfängers: Empfängerhorizont versus Zurechenbarkeit des Rechtsscheins einer Leistung

BGH WM 2004, 1230  Bereicherungsausgleich in Mehrpersonenverhältnissen: (Keine) Leistungskondiktion bei nicht zurechenbarer Anweisung bzw. unwirk samer Abtretung

BGH NJW 2006, 503  Leistungsbeziehungen und Bereicherungsausgleich bei der Banküberweisung; Leistungsstimmung aus dem Empfängerhorizont und Zurechenbarkeit; Leistung an einen Dritten und Genehmigung nach §§ 362 II, 185 BGB

BGH v. 6.7.2012 - V ZR 268/11  Bereicherungsausgleich bei rechtsgrundloser Zahlung an den Zessionar: Anspruch gegen den Zedenten

BGH v. 16.5.2015 - XI ZR 243/13  Bereicherungsausgleich bei nicht autorisierten Banküberweisungen (Direktkondiktion der Bank gegen den Überweisungsempfänger)
Das **Subsidiaritätsprinzip** (oder Vorrangprinzip) besagt (nach h.M.), dass eine allgemeine Eingriffskondiktion nur dann in Betracht kommt, wenn der Gegenstand nicht durch eine (vorrangige) Leistung erlangt wurde.

**Grund** für diese Privilegierung des Leistungsempfängers – die insbesondere im Rahmen von Mehrpersonenverhältnissen Bedeutung erlangt – ist die Wertung, dass Vermögensverschiebungen nur im Rahmen der jeweiligen Leistungsverhältnisse abgewickelt werden sollen, damit den Parteien der jeweils zugrundeliegenden Kausalverhältnisse ihre Einwendungen erhalten bleiben. **Wer einen Gegenstand durch Leistung erhalten hat, soll grundsätzlich darauf vertrauen können, dass er den Leistungsgegenstand behalten kann, sofern "sein" Kausalverhältnis intakt ist, bzw. dass er – bei fehlerhaftem Kausalverhältnis – nur mit seinem Partner abrechnen muss (abstrakter Vertrauensschutz durch das Subsidiaritätsprinzip im Gegensatz zum konkreten Vertrauensschutz nach § 818 III).**

Daher kommt es nach h.M. darauf an, ob der Empfänger den Gegenstand durch Leistung (gleich von wem) erlangt hat.

Das Subsidiaritätsprinzip ist aber kein starres Schema, sondern ist an die Wertungen der übrigen Rechtsordnung (insbesondere des Sachenrechts) gebunden. Danach ist eine Leistung ausnahmsweise in folgenden Fällen nicht vorrangig (d.h. eine Eingriffskondiktion besteht, obwohl der Gegenstand durch Leistung erlangt wurde):

- Nach dem Gedanken des § 935 I, wenn der Bereicherungsgegenstand dem Anspruchssteller abhandengekommen (und trotzdem in das Vermögen des Anspruchsgegners gelangt) ist.


- Nach dem Gedanken der §§ 816 I 2, 822 bei unentgeltlichem Erwerb des Vorteils. Hier zeigen die genannten Vorschriften, dass der Gesetzgeber den unentgeltlichen Erwerber für weniger schutzwürdig hält; ihm können keine Einwendungen gegen einen Vertragspartner abgeschnitten werden.
Übersicht
Bereicherungsrechtliche Mehrpersonenverhältnisse

<table>
<thead>
<tr>
<th>Fehlerhafte Anweisungslagen</th>
<th>Drittleistung, § 267 BGB</th>
<th>Vertrag zugunsten Dritter</th>
<th>Zession</th>
</tr>
</thead>
<tbody>
<tr>
<td><strong>Beispiel:</strong> K verkauft an D, kauft seinerseits bei V, der direkt an D liefern soll (abgekürzte Lieferung, Streckengeschäft) (s. auch PdW SchuldR II Fall 191, 192)</td>
<td><strong>Beispiel:</strong> Bezahlung fremder (angeblicher) Schulden (s. PdW SchuldR II Fall 195)</td>
<td><strong>Beispiel:</strong> Abgekürzte Lieferung, bei welcher D einen eigenen Anspruch gegen V haben soll. (s. PdW SchuldR II Fall 196).</td>
<td><strong>Beispiel:</strong> Abtretung einer nichtexistenten Forderung, (vermeintlicher) Schuldner zahlt an Zessionar. (s. PdW SchuldR II Fall 197; BGHZ 105, 365)</td>
</tr>
<tr>
<td><strong>Mängel der Anweisung:</strong> Direktkondiktion des Angewiesenen gegen den Leistungs-empfänger &quot;in sonstiger Weise&quot; (sog. &quot;Rückgriffkondiktion&quot;), <strong>Arg.:</strong> Mangels Weisung keine zurechenbare vorrangige Leistungsbeziehung (str.) s. auch BGHZ 111, 382</td>
<td><strong>Drittleistung aus eigenem Antrieb:</strong> Direktkondiktion des Leistenden (Arg.: Es liegt keine zurechenbare Anweisung vor)</td>
<td>Direktkondiktion des V gegen D ausnahmsweise in Analogie zu § 822 BGB bei unentgeltlichem Valutaverhältnis sowie bei Zurechenbarkeitsmängel in der Person des Versprechensempfängers</td>
<td></td>
</tr>
</tbody>
</table>
§ 40 Deliktsrecht, Teil 1: Überblick

A. Schutz des Geschädigten versus Bewegungsfreiheit des Handelnden

B. Unterschied zwischen vertraglichen und deliktischen Schadenersatzansprüchen
   I. Gehilfenzurechnung: §§ 278, 831 BGB
   II. Grundsätzlich kein Ersatz primärer Vermögensschäden
   III. Beweislastverteilung: §§ 280 Abs. 1 S. 2 BGB bzw. §§ 831 - 838 BGB

C. Einzeltatbestände statt großer Generalklausel
   I. Enge Bindung der Rechtsprechung durch Vorgaben des Gesetzgebers
   II. Kleine Generalklauseln - Rechtsfortbildung durch die Rechtsprechung

D. Zweispurigkeit des Haftungsrechts
   I. Verschuldenshaftung: §§ 823 - 853 BGB
   II. Gefährdungshaftung: Nebengesetze, z.B. StVG, ProdHaftG etc.

E. Verschuldenshaftung
   I. Haftungsbegründung
      1. Tatbestand: Verletzung eines geschützten Rechts durch verursachtes gene-
         rell vorwerfbares Verhalten
      2. Haftungsbegründende Kausalität und Zurechnung
      3. Rechtswidrigkeit: Erfolgsunrecht oder Handlungsunrecht
      4. Verschulden
         a) Verschuldensfähigkeit und Billigkeitshaftung (§§ 827 ff BGB)
         b) Subjektive Vorwerfbarkeit
   II. Haftungsausfüllung: Zu ersetzender Schaden, haftungsausfüllende Kausalität

F. Gefährdungshaftung (Grundmodell)
   I. Haftung des Verursachers für den (erlaubten) Betrieb einer Gefahrenquelle
   II. Ratio: Kongruenz von Nutzen und Risiko
   III. Betragsbeschränkungen

G. Wechselwirkungen zwischen Deliktsrecht und Versicherungsrecht
   I. (Obligatorische) Haftpflichtversicherung (§ 3 PflVersG, 158c, 158f VVG)
   II. Regress im Wege der Legalzession (§ 67 VVG)
   III. Das Verhältnis von Haftung und Versicherung (Trennungsprinzip) und seine Auf-
      weichung (BGHZ 127, 186)

Literaturhinweise:

a) Allgemein
   Brox/Walker, SBT § 44
   Looschelders, SBT § 56
   Medicus/Lorenz, SBT §§ 141 - 143, 152 - 155 Rn. 1227 ff, 1364 ff

b) Speziell
   Medicus, Jura 1996, 561
   Gefährdungshaftung im Zivilrecht
c) Übungsfälle
PdW SchuldR II Fälle 224 – 229

d) Rechtsprechung
BGH NJW 1997, 865
Haftungsbegründende Kausalität bei mittelba rer Verursachung ("Geldtransporter-Fall")
BGHZ 132, 164
Haftungsbegründende Kausalität bei mittelba rer Verursachung und psychisch vermittel ter Kausalität ("Verfolgerfälle")
BGHZ 93, 351
Psychisch vermittelte Kausalität und Zurech nungszusammenhang: Ersatzpflicht für Schockschäden
BGHZ 56, 163 ff
Schockschaden durch Nachricht vom Unfall tod eines nahen Angehörigen
BGH NJW-RR 2007, 1395
Haftung für Schockschäden nahe Angehöri ger, Einfluss des Mitverschuldens des Primär geschädigten, keine Erstreckung des Haftungs ausschlusses nach § 105 I SGB VII
BGHZ 127, 186
Schmerzensgeld kraft Billigkeit nach § 829 BGB trotz fehlenden Verschuldens: Verhältnis von Haftung und Versicherung

Hinweis: Das Schmerzensgeld ist nun in § 253 II BGB, der § 847 BGB a.F. ersetzt, geregelt.

BGH NJW 2003, 2018
Haftungsausschluss bei Teilnahme an Sportver anstaltungen: Rechtliche Grundlage, Voraussetzungen und Grenzen

LG Nürnberg-Fürth NJW 1999, 3721
Äquivalenz, Adäquanz und der Schutzzweck der Norm: Ein abschreckendes Beispiel (nicht nur für Fußballprofis)

AG Regensburg NJW 2000, 1047
Verschulden, Kausalität und hysterische Kat zen

BGH NJW 2005, 1420
Fluggesellschaft als Erfüllungsgehilfe des Reiseveranstalters, Haftung wegen eines Reisemangels nach § 651 f BGB: Kausalität, Adä quanz und Schutzzweck der Norm bei heraus geforderter Selbstgefährdung ("Herausforderungsfall")

BGH NJW 2007, 2113
Eingeschränkte Deliktsfähigkeit von Kindern im Alter von 7 - 9 Jahren bei Unfällen im Stra ßenverkehr (§ 828 II BGB): Voraussetzung der "typischen Überforderungssituation"

BGH NJW 2007, 2764
Kausalität bei Schockschäden - psychisch ver mittelte Kausalität und Zurechnungszusam menhang
<table>
<thead>
<tr>
<th>Referenz</th>
<th>Beschreibung</th>
</tr>
</thead>
<tbody>
<tr>
<td>BGH NJW 2008, 147</td>
<td>Voraussetzung der Haftungsprivilegierung von Kindern im Straßenverkehr gem. § 828 Abs. 2 BGB; Erfordernis einer &quot;typischen Überforderungssituation&quot;, teleologische Reduktion</td>
</tr>
<tr>
<td>BGH NJW 2010, 537</td>
<td>Haftung für Verletzungen beim Wettkampfsport; keine haftungsbegründende Wirkung des Versicherungsschutzes (versicherungsrechtliches Trennungsprinzip)</td>
</tr>
<tr>
<td>BGH v. 26.2.2013 - VI ZR 116/12</td>
<td>Haftungsbegründende Kausalität; objektive Zurechnung, Schutzzweck</td>
</tr>
<tr>
<td>BGH v. 27.1.2015 - VI ZR 548/12</td>
<td>Ersatzfähigkeit von &quot;Schockschäden&quot; naher Angehöriger bei Miterleben des tödlichen Unfalls</td>
</tr>
<tr>
<td>BGH v. 29.11.2016 - VI ZR 606/15</td>
<td>Voraussetzung des Schadensersatzes aus Bil-ligkeitsgründen nach § 829 BGB (&quot;Millionärsparagraph&quot;); keine Berücksichtigung einer freiwilligen Haftpflichtversicherung (versicherungsrechtliches Trennungsprinzip)</td>
</tr>
</tbody>
</table>
§ 41 Deliktsrecht, Teil 2: Handlungsbe griff und Tatbestände

A. Handlungsbe griff (§ 827 BGB)

I. Aktives Tun
II. Unterlassen
1. Rechtspflicht zum Handeln
2. Hauptfall: Verletzung von Verkehrssicherungspflichten
   a) Begründung
   b) Inhalt und Umfang
   c) Übertragung der Erfüllung auf Gehilfen
   d) Fallgruppen
3. Abgrenzung: Die (doppelte) Rolle von Verkehrssicherungspflichten bei der Rechtswidrigkeit nur mittelbarer Verletzungshandlungen

B. Tatbestand (§ 823 Abs. 1 BGB)

I. Persönlichkeitsgüter bzw. persönliche Rechtsgüter
1. Leben, Körper, Gesundheit, Schutz des nasciturus
2. Freiheit
3. Nicht geschütztes Rechtsgut: Ehre, allgemeine Handlungsfreiheit
4. Rechtsfortbildung: Schutz des allgemeinen Persönlichkeitsrechts
   a) Gründe für die Rechtsfortbildung
   b) Fallgruppen, abzuwägende Interessen und Beispiele
      aa) Ehrverletzungen
      bb) Zeichnung eines falschen Bildes einer Person in der Öffentlichkeit - "Ginseng-Fall" BGHZ 35, 363 ff; "Herrenreiter" BGHZ 26, 349 ff Ehrverletzungen durch Schmähkritiken
      "Fernsehansagerin" BGHZ 39, 124
      cc) Schutz vor wirtschaftlicher Nutzung
      ee) Eindringen in eine fremde Intimsphäre "Schacht-Briefe" BGHZ 13, 334 ff; Caroline v. Monaco" BGHZ 128, 1 ff; 131, 332 ff; „Pornodarsteller” BGH NJW 2012, 767
      ff) Postmortaler Persönlichkeitsschutz "Mephisto" BGHZ 50, 133 und BVerfGE 30,173 ff; "Emil Noide" BGHZ 107, 384
   c) Rechtsfolgen

II. Eigentum
1. Konkurrenz zum Eigentümer-Besitzer-Verhältnis (§ 992 BGB)
2. Eingriff in das Eigentumsrecht
3. Eingriff in die Substanz: Zerstörung oder Beschädigung
4. Eingriffe in die Sachnutzung

III. Sonstige Rechte
1. Geschützte Rechtspositionen
   a) Beschränkt dingliche Rechte, z.B. Pfandrecht, Hypothek, Grundschuld, Anwartschaftsrecht
   b) Andere absolute Rechte, insbesondere Immaterialgüterrechte
   c) Weitere sonstige Rechte
      aa) Berechtigter Besitz
      bb) Elterliches Sorgerecht
      cc) Ehe (räumlich-gegenständlicher Bereich)
2. Nicht geschützter Bereich
   a) Forderungsrechte, bloßes Vermögen, primäre Vermögensverletzung
   b) Beispiele
      aa) Verletzter Arbeitnehmer
bb) Beschädigtes Stromkabel

3. Rechtsfortbildende Durchbrechung dieser Regel: Eingriff in den eingerichteten und ausgeübten Gewerbebetrieb
   a) Auffangtatbestand - subsidiärer Rechtsbehelf
   b) Schutzobjekt
   c) Betriebsbezogenheit - unmittelbarer Eingriff
   d) Beispiele
      aa) Rechtswidrige Streiks
      bb) Blockade

Literaturhinweise

a) Allgemein
   Brox/Walker, SBT § 45
   Looschelders, SBT §§ 58 - 60
   Medicus/Lorenz, SBT §§ 144 - 148 Rn. 1270 ff

b) Speziell
   Frommeyer, JuS 2002, 13
   Persönlichkeitsschutz nach dem Tode und Schadensersatz – BGHZ 143, 214 ff. („Marlene Dietrich“) und BGH, NJW 2000, 2201f. („Der blaue Engel“)
   Raab, JuS 2002, 1041
   Die Bedeutung der Verkehrspflichten und ihre systematische Stellung im Deliktsrecht
   Staake/von Bressendorf, JuS 2015, 781
   Grundfälle zum deliktischen Schutz des allgemeinen Persönlichkeitsrechts

c) Übungsfälle
   PdW SchuldR II Fälle 230 - 241

d) Rechtsprechung
   BGHZ 29, 65 ff
   Haftung für Verletzung des Rechts am eingerichteten und ausgeübten Gewerbebetrieb (Stromkabelfall)
   BGHZ 50, 133
   Postmortaler Persönlichkeitsschutz - "Mephisto"
   BGHZ 55, 153 ff; BGHZ 137, 90 = BGH NJW 1998, 377 und BGH v. 21.6.2016 - VI ZR 403/14
   Eigentumsverletzung durch Beeinträchtigung der Nutzungsmöglichkeit
   BGHZ 67, 359
   Schwimmerschalterfall ("weiterfressender Mangel", Mangelfolgenschaden)
   BGHZ 86, 240
   "Gaszugfall": Deliktische Ansprüche des Käufers einer mangelhaften Sache bei "weiterfressendem Mangel"
   BGHZ 86, 256
   (Keine) Haftung für "wrongful life"
   BGHZ 138, 230
   Eigentumsverletzung bei Verbindung von mangelhaften mit mangelfreien Teilen
   BGHZ 111, 168
   Elterliches Sorgerecht als absolutes Recht: Ersatz der Detektiwskosten bei Entführung durch den nicht sorgeberechtigten Elternteil
   BGHZ 124, 52
   Schmerzensgeldanspruch wegen Vernichtung einer Spermakonserv
   BGHZ 137, 90 = NJW 1998, 377
   Recht zum Besitz als "sonstiges Recht" i.S.v. § 823 I BGB, Haftung für Vorenthaltung der
<table>
<thead>
<tr>
<th>Case</th>
<th>Decision</th>
<th>Summary</th>
</tr>
</thead>
<tbody>
<tr>
<td>BGH NJW 1990, 908</td>
<td>Eigentumsverletzung durch die Kaufsache (&quot;Weinkorkenfall&quot;)</td>
<td>Gebrauchsmöglichkeit, Rechtswidrigkeit von Demonstrationsblockade</td>
</tr>
<tr>
<td>BGH NJW 1999, 279 ff</td>
<td>Haftung aus §§ 823, 824 BGB bei geschäfts- schädigenden Äußerungen über ein Unternehmen (Eingriff in den eingerichteten und ausgeübten Gewerbebetrieb)</td>
<td></td>
</tr>
<tr>
<td>BGH NJW 1999, 2364</td>
<td>Umfang von Verkehrssicherungspflichten gegenüber Kindern</td>
<td></td>
</tr>
<tr>
<td>BVerfG NJW 1971, 1645</td>
<td>Postmortaler Persönlichkeitsschutz und Freiheit der Kunst (&quot;Mephisto-Beschluss&quot;)</td>
<td></td>
</tr>
<tr>
<td>BVerfG NJW 1999, 1322</td>
<td>Schutz des Allgemeinen Persönlichkeits- rechts bei rufsündigenden Tatsachenbe- hauptungen (Fall Helmwein)</td>
<td></td>
</tr>
<tr>
<td>BVerfG NJW 2000, 1021</td>
<td>Schutz des Allgemeinen Persönlichkeits- rechts versus Pressefreiheit (Caroline v. Mo- naco)</td>
<td></td>
</tr>
<tr>
<td>OLG München NJW-RR 1994, 925</td>
<td>Postmortaler Persönlichkeitsschutz: Dauer</td>
<td></td>
</tr>
<tr>
<td>BGH NJW 2000, 2201</td>
<td>Recht am eigenen Bild bei nachgestellter Szene (&quot;Der blaue Engel&quot;)</td>
<td></td>
</tr>
<tr>
<td>BGH NJW 2001, 971 ff</td>
<td>Deliktsrecht: (Keine) Ersatzpflicht mittelbarer (Vermögens-)Schäden Dritter</td>
<td></td>
</tr>
<tr>
<td>BGH NJW 2001, 1274</td>
<td>Differenzhypothese und &quot;normativer&quot; Schadensbegriff (Vorteilsausgleichung)</td>
<td></td>
</tr>
<tr>
<td>BGH NJW 2001, 1346</td>
<td>(Keine) Eigentumsverletzung des späteren Käufers bei Beschädigung eines Grundstücks (&quot;Quasi-Weiterfresser-Schaden&quot;)</td>
<td></td>
</tr>
<tr>
<td>BGH NJW 2001, 2019</td>
<td>Verkehrssicherungspflichten des Veranstalters eines Rockkonzerts; Bedeutung von DIN-Normen zur Konkretisierung von Verkehrssicherungspflichten</td>
<td></td>
</tr>
<tr>
<td>BGH NJW 2001, 3183</td>
<td>Schadensersatzanspruch des Kontoinhabers gegen den (unberechtigt) Überweisenden</td>
<td></td>
</tr>
<tr>
<td>BGH NJW 2002, 2232</td>
<td>Schadensersatzanspruch des umgangsbe- rechtigten Elternteils wegen Nichtgewährung</td>
<td></td>
</tr>
</tbody>
</table>
des Umgangs: Umgangsrecht (§ 1684 I BGB) als absolutes (sonstiges) Recht i.S.v. § 823 I BGB

BGH NJW 2003, 1040 (Keine) Ersatzfähigkeit des Schadens einer Eiskunstläuferin bei Verletzung ihres Paarlaufpartners: Keine Ersatzfähigkeit primärer Vermögensschäden, kein Eingriff in den eingerichteten und ausgeübten Gewerbebetrieb

BGH NJW 2004, 356 Begriff des Schutzgesetzes i.S.v. § 823 II BGB (Halteverbot an Baustelle); Voraussetzung einer Eigentumsverletzung (§ 823 I BGB) durch Nutzungsbeeinträchtigung ohne Eingriff in die Sachsubstanz; Recht am eingerichteten und ausgeübten Gewerbebetrieb – Erfordernis der Betriebsbezogenheit des Eingriffs

BGH NJW 2004, 762 Schutz des Allgemeinen Persönlichkeitsrechts in Abwägung zur Pressefreiheit, Schutz des Rechts auf informationelle Selbstbestimmung gegen Presseberichte („Sabine Christiansen“)

BGH NJW 2004, 1034 Beseitigungsanspruch analog § 1004 I BGB bei Verletzung des allgemeinen Persönlichkeitsrechts, Abgrenzung zwischen Tatsachenbehauptung und Frage („rhetorische Frage“: “Im Bett mit Caroline?”)

BGH NJW 2005, 1423 Deliktische Haftung beim Werkvertrag ("weiterfressender" Mangel): Keine Haftung aus § 823 I BGB bei Verletzung des Äquivalenzinteresses auch bei Schädigung bereits bestehenden (unbeschädigten) Eigentums des Bestellers, Abgrenzung zum Integritätsinteresse (Stoffgleichheit)

BGH NJW 2005, 2844 Kunstfreiheit und allgemeines Persönlichkeitsrecht bei real existierender Person als Romanfigur (Maxim Biller “Esra“)

BGH NJW 2006, 610 Verkehrssicherungspflichten bei einer Theateraufführung (Schuss auf der Bühne): Begründung und Umfang von Verkehrssicherungspflichten

BGH NJW 2007, 689 Eingriffskondiktion und Schadensersatz nach Lizenzanalogie bei unbefugter kommerzielle Nutzung eines Bildes; Recht am eigenen Bild absoluter Personen der Zeitgeschichte, kommerzielle Werbung und Satire (Fall Lafontaine)

BGH NJW 2007, 762 Verletzung von Verkehrssicherungspflichten: Entstehen und Umfang von Verkehrssicherungspflichten

BGH NJW 2007, 1981 und BGH v. 6.3.2007 - VI ZR 52/06 Allgemeines Persönlichkeitsrecht bei Bildveröffentlichungen Prominenter - Pressefreiheit (Art. 5 I GG) und allgemeines Persönlichkeitsrecht (Art. 2 I GG); "abgestuftes Schutzkonzept" der §§ 22, 23 KUG

BGH NJW 2007, 2588 Zivilrechtliche Verantwortlichkeit von Forenbetreibern für Verletzung des Allgemeinen
Persönlichkeitsrechts durch einzelne Forenbesucher

BGH NJW 2008, 1440
Übertragung von Verkehrssicherungspflichten: Handlung zur Aufsichtspflicht auch bei unwirksamen Vertrag; Vertrag mit Schutzwirkung für Dritte

BGH NJW 2008, 3778
Inhalt und Umfang deliktischer Verkehrssicherungspflichten; Haftung wegen Verletzung vertraglicher Schutzpflichten nach §§ 280 I, 241 II BGB; Beweislast bzgl. der Kausalität, Anscheinsbeweis

BGH NJW 2011, 479
Voraussetzungen einer Eigentumsverletzung (§ 823 I BGB) durch Fotografieren eines Gebäudes; Einfluss des öffentlichen Rechts bei privatrechtlichem Handeln eines Hoheitsträgers; Verhältnis zum Urheberrecht

BGH NJW 2012, 767
Schutz des Allgemeinen Persönlichkeitsrechts bei Presseveröffentlichungen; Abgrenzung von Intim-, Privat- und Sozialspäre; Persönlichkeitsrechtsverletzung bei der Verbreitung wahrer Tatsachen ("Ponordarsteller")

BGH NJW 2012, 2034
Domainname kein "sonstiges Recht" i.S.v. § 823 I BGB (Gewinn.de)

BGH NJW 2012, 2345
Störerhaftung des Betreibers eines Informationsportals bei Verbreitung fremder Nachrichten ("RSS-Feeds") für Verletzungen des Allgemeinen Persönlichkeitsrechts

EuGH, Urteil v. 25.10.2011 - verb. Rs. C-509/09 und C-161/10 (eDate Advertising GmbH und Martinez); NJW 2012, 137
"eDate Advertising GmbH und Martinez": Bedeutung des Herkunftslandprinzips nach Art. 3 II der "e-commerce Richtlinie" bei Persönlichkeitsrechtsverletzungen im Internet

BGH NJW 2012, 1659
Schutz des allgemeinen Persönlichkeitsrechts: Kein Rechtsschutzbedürfnis für eine Klage gegen ehrverletzende Äußerungen zur Rechtsverfolgung in einem Gerichtsverfahren

BGH NJW 2012, 2197
Persönlichkeitsrechtsverletzung durch Internet-Archive, Rechtswidrigkeit von Eingriffen in das allgemeine Persönlichkeitsrecht ("Sedlmayr-Mörder")

BGH NJW 2012, 2579
Recht am eingerichteten und ausgeübten Gewerbetrieb; Unmittelbarkeit und Betriebsbezogenheit des Eingriffs bei "boykottähnlichen Maßnahmen"; Rechtswidrigkeit der Beeinträchtigung: Interessen- und Güterabwägung

BGH NJW 2013, 48
Existenz und Reichweite von Verkehrssicherungspflichten; Handeln auf eigene Gefahr; keine Verkehrssicherungspflicht des Waldbesitzers gegen "waldtypische Gefahren"

BGH v. 14.5.2013 - VI ZR 269/12
Haftung für Persönlichkeitsrechtsverletzungen durch Suchwörterergänzung bei Internet-Suchmaschinen (Google); verschuldensunabhängige Störerhaftung nach § 1004 BGB; Rechtswidrigkeit einer Verletzung des Allgemeinen Persönlichkeitsrechts
Deliktsrechtlicher Schutz der Ehe (§ 823 I BGB, Art. 6 I GG): Begrenzung auf den räumlich-gegenständlichen Bereich

Begriff der Sachbeschädigung iSv § 7 StVG; Begriff des Schutzgesetzes iSv § 823 II BGB; Schutzbereich der Norm; Begriff der Eigentumsverletzung iSv § 823 I BGB bei Entziehung der Gebrauchsmöglichkeit; berechtigter Besitz als "sonstiges Recht" iSv § 823 I BGB; Recht am eingerichteten und ausgeübten Gewerbebetrieb; keine Ersatzfähigkeit primärer Vermögensschäden nach § 823 I BGB
### Aufbauschema und Übersicht zu § 823 Abs. 1 BGB

**A. Haftungsbegründung**

**I. Tatbestand**

Der Anspruchsgegner muss eines der in § 823 Abs. 1 BGB geschützten Rechtsgüter des Anspruchsstellers verletzt haben.

**1.) Rechtsgutsverletzung**

Geschützt sind:

- **Leben**
- **Körper**
  - Schutz der äußerl. körperlichen Integrität: Weiter Begriff als "gesetzlich ausgeformter Teil des allgemeinen Persönlichkeitsrechts" (vgl. *Spermakonserve-Fall* BGHZ 124, 52 ff).
- **Gesundheit**
  - Geschädigter kann auch der *nasciturus* oder der *nondum conceptus* sein (aber kein Ersatz für 'wrongful life', vgl. BGHZ 86, 240).
- **Freiheit**
- **Eigentum**
  - Verletzt bei unmittelbarer Einwirkung auf die Sache (Substanzverletzung, völliger Entzug).
  - Problemfälle:
    - Nutzungsbeeinträchtigung (vgl. *Fleet-Fall* BGHZ 55, 153 ff, *Blockade-Fall* BGH NJW 1998, 377)
    - Immissionen: Eigentumsverletzung, wenn keine Duldungspflicht nach § 906 BGB.
      - Keine Eigentumsverletzung bei nur ästhetischer Beeinträchtigung.
- **Sonstige Rechte**
  - Alle Herrschaftsrechte mit *Ausschlussfunktion* ggü. Dritten, *nicht* bloß relative Forderungsrechte:
    - Dingliche Rechte einschl. Anwartschaftsrechte
    - Recht zum Besitz
    - Namensrecht, Patentrecht, Aneignungsrechte
    - Mitgliedschaftsrechte
    - Familienrechtl. Positionen (Ehe: Nur Schutz des *räuml.-gegenständlichen Bereichs* durch Unterlassungs- und Beseitigungsansprüche, vgl. BGHZ 6, 360 ff)
    - "Rahmenrechte": Allgemeines Persönlichkeitsrecht, Recht am eingerichteten und ausgeübten Gewerbebetrieb etc.
2.) Handeln des Anspruchsgegners

- positives Tun, das der Bewusstseinskontrolle und der Willensbestimmung unterliegt
- Unterlassen steht gleich bei Rechtspflicht zum Handeln
- Verletzung der Verkehrssicherungspflicht (VSP):
  - Anspruchsgegner ist verkehrssicherungspflichtig
  - VSP besteht ggü. dem Geschädigten
  - VSP ist verletzt

3.) Haftungsbegründende Kausalität: Zurechenbarkeit der Rechtsgutverletzung
  ➔ s.u.

II. Rechtswidrigkeit


III. Verschulden

- setzt **Deliktsfähigkeit** voraus:
  - Deliktsunfähigkeit: §§ 827, 828 I BGB
  - beschränkte Deliktsfähigkeit: § 828 II BGB
- Verschulden liegt vor bei **Vorsatz** oder **Fahrlässigkeit**, § 276 BGB. Das Verschulden muss sich nur auf die Rechtsgutverletzung, also die Primärverletzung, nicht auf die Schadensfolgen, d.h. die Haftungsausfüllung beziehen. Hier kommt es auf die Zurechenbarkeit bzw. den Schutzzweck der Norm an.

B. Haftungsausfüllung (Rechtsfolge)

Zu ersetzen ist der durch die Rechtsgutverletzung zurechenbar verursachte Schaden: Haftungsausfüllender Tatbestand, §§ 249 ff, 842 ff BGB.
Zurechnung der Rechtsgutsverletzung (Kausalität)

Der Anspruchsgenner kann wegen einer Rechtsgutverletzung nur dann in Anspruch genommen werden, wenn er sie kausal verursacht hat und sie ihm auch zugerechnet werden kann.

I. **Ausgangspunkt** der Zurechenbarkeit ist die Prüfung der **Kausalität** nach der sog. **Äquivalenztheorie**. Danach ist eine Handlung kausal, wenn sie nicht hinweggedacht werden kann, ohne dass der konkrete Erfolg entfiele.

- Kann von zwei Umständen jeder für sich, d. h. alternativ, hinweggedacht werden, ohne dass der konkrete Erfolg entfällt, können aber nicht beide Umstände zusammen hinweggedacht werden, so sind beide Umstände kausal - sog. alternative Kausalität.

II. Bei **nicht vorsätzlicher** Erfolgserhebung ist der fast grenzenlose Kausalzusammenhang i.S.d. Äquivalenz kein ausreichendes Zurechnungskriterium. Die Zurechnung wird in diesen Fällen durch die sog. **Adäquanztheorie** beschränkt:

- Bei vorsätzlicher Erfolgserhebung reicht für die Zurechnung die Kausalität i.S.d. Äquivalenztheorie aus, denn für gewollte Folgen braucht die Zurechnung nicht eingeschränkt zu werden, wenn auch der Erfolgseintritt noch so unwahrscheinlich gewesen ist. Vorsätzlich herbeigeführte Tatfolgen sind immer adäquat.
- Bei der reinen Gefährdungshaftung kommt es nach hM auf die Adäquanz nicht an, weil sie aufgrund der Anknüpfung an die Vorhersehbarkeit auf das Verschulden zugeschnitten ist. Entscheidend ist für die Zurechnung, ob es sich bei dem Verletzungserfolg um eine spezifische Auswirkung derjenigen Gefahren handelt, hinsichtlich derer der Rechtsverkehr nach Sinn und Zweck der Haftungsvorschrift schadlos gehalten werden soll.

III. Trotz der Adäquanz erfolgt nach hM keine Zurechnung, wenn die Rechtsgutverletzung erst aufgrund des Hinzutretens besonderer Umstände eingetreten ist und deshalb außerhalb des Schutzzwecks der verletzten Norm liegt. Ob die Zurechnung nach dem Schutzzweck der Norm entfällt, ist durch eine Wertung zu ermitteln.

- **verhaltensbezogene Wertung:**
  - Zurechnung des Erfolges trotz Adäquanz bei einer mittelbar schädigenden Handlung nur dann, wenn der (mittelbar) Handelnde die in einem speziellen Schutzgesetz aufgestellte Verhaltenspflicht oder die allg. Verkehrssicherungspflicht obj. verletzt hat,
  - in den sog. Verfolgerfällen Zurechnung nach der sog. Herausforderungsformel nur dann, wenn
    - Verfolger eine mit dem Gesetz im Einklang stehende Verfolgung herausgefordert hat,
    - zwischen dem Zweck der Verfolgung und den damit verbundenen Risiken ein angemessenes Verhältnis besteht und
    - die Rechtsgutverletzung durch die mit der Verfolgung verbundenen Risiken eingetreten ist

- **erfolgsbezogene Wertung:**
  Ein sog. anlagebedingter Verletzungserfolg ist ausnahmsweise nur in Extremfällen nicht zurechenbar, z. B. extreme Schadensanfälligkeit und nur psychische Einwirkung; Schaden durch einen ganz geringfügigen, normalerweise nie zu einer derartigen Verletzung führenden Anlass entstanden.
Aufbauschema zu § 823 Abs. 1 BGB bei Verletzung des allgemeinen Persönlichkeitsrechts

A. Tatbestand

I. Rechtswidrige Verletzung des allgemeinen Persönlichkeitsrechtes?

1. Allgemeines Persönlichkeitsrecht beeinträchtigt?
   Jede Einwirkung in die Privat- u. Intimsphäre sowie herabsetzende Äußerungen in der Öffentlichkeit stellen eine Beeinträchtigung dieses Rechtes dar. Man unterscheidet gewöhnlich folgende Fallgruppen:
   - Schutz der persönlichen Ehre
   - Schutz vor Zeichnung eines falschen Bildes in der Öffentlichkeit
   - Schutz vor wirtschaftlicher Nutzung
   - Eindringen in eine fremde Intimsphäre

2. Das allgemeine Persönlichkeitsrecht ist nur dann verletzt, wenn die Beeinträchtigung rechtswidrig ist.
   b) Sonst Feststellung der Rechtswidrigkeit durch umfassende Güter- und Interessenabwägung (hM; nach zutr. Ansicht von Canaris ist in vielen Bereichen auch hier die Rw. indiziert). Zu berücksichtigen:
      - auf Seiten des Verletzten: In welche Sphäre ist eingegriffen worden (Intim-, Individual- oder Privatsphäre)? Schwere des Eingriffs; Verhalten des Verletzten, das dem Eingriff vorausgeht.
      - auf Seiten des Schädigers: Motiv und Zweck des Eingriffs; Grundrechte des einzelnen (insbesondere Art. 5 GG), Art u. Weise des Eingriffs; besondere Rechtfertigungsgründe (z. B. § 193 StGB analog)

II. Verschulden

B. Rechtsfolge

Ersatz des durch die Rechtsgutverletzung entstandenen Schadens im Wege der Naturalrestitution (§ 249 S. 1 BGB) etwa durch Widerruf; auch Schmerzensgeld, § 847 (hM), sofern der Eingriff schwer ist, ein hoher Schuldvorwurf zu machen ist und ein Ausgleich im Wege der Naturalrestitution nicht (vollständig) möglich ist. Präventivfunktion des Schmerzensgeldes (Caroline v. Monaco I BGHZ 128, 1 ff).
Die Haftung wegen Eingriffs in dieses Recht kommt nur in Betracht, wenn eine anderweitige Rechtsgrundlage nicht gegeben ist und eine Regelungslücke besteht. Ob ein Schadensersatzanspruch aus § 823 Abs. 1 wegen eines Eingriffs in den eingerichteten und ausgeübten Gewerbebetrieb gegeben ist, kann folgendermaßen geprüft werden:

A. Voraussetzungen

I. § 823 Abs. 1 anwendbar?

Da § 823 Abs. 1 im Hinblick auf den Gewerbebetrieb ein Auffangtatbestand ist, ist diese Vorschrift nicht anwendbar, wenn Spezialbestimmungen - UWG, GWB, § 824 - eingreifen. Str. ist, ob dies auch für § 826 und § 823 Abs. 2 gilt.

II. Voraussetzungen des § 823 Abs. 1

1. Beeinträchtigung eines eingerichteten und ausgeübten Gewerbebetriebes
   a) Gewerbebetrieb: Str. ist, ob der Begriff des Gewerbebetriebes nur im üblichen Sinne, d. h. im Sinne des Gewerbe- und Handelsrechts verstanden werden soll, oder ob auch eine freiberufliche, künstlerische oder wissenschaftliche Tätigkeit darunter fällt, wenn sie einen organisatorischen Zusammenhang aufweist.
   b) Schutzbereich des Rechtes am Gewerbebetrieb
      Umfasst den gesamten gewerblichen Tätigkeitskreis in seinen einzelnen Erscheinungsformen, also auch Ansehen und Ruf, Kundenkreis und Geschäftsverbindungen.
   c) Unmittelbarer (= betriebsbezogener) Eingriff, der gezielt gegen den Betrieb selbst erfolgt und nicht nur gegen ein bestimmtes selbständiges Recht oder Rechtsgut (Stromkabel-Fälle)

2. Rechtswidrigkeit

   Ist nicht indiziert, sondern muss aufgrund einer umfassenden Güter- u. Interessenabwägung positiv festgestellt werden. Dabei sind zu berücksichtigen:
   - seitens des Verletzten: Schwere des Eingriffs, Verhalten des Verletzten vorher etc.
   - seitens des Schädigers: Motive und Zweck des Eingriffs, Grundrechte, insbesondere Art. 5 GG, Art und Weise des Eingriffs, Rechtfertigungsgründe z. B. § 193 StGB.

3. Verschulden

B. Rechtsfolge

Ersatz des durch die Rechtsgutverletzung entstandenen Schadens
§ 42 Deliktsrecht, Teil 3: Tatbestände der §§ 823 Abs. 2, 824, 826 BGB

A. Schutzgesetze (§ 823 Abs. 2 BGB)

I. Gruppen
   1. Erfolgsbezogene
   2. Verhaltensbezogene
   3. Gesetze zum Schutz des Vermögens

II. Verwirklichung des vollen Tatbestandes des Schutzgesetzes

III. Qualifikation als Schutzgesetz

IV. Persönlicher und sachlicher Schutzzweck der Norm

V. Bezugspunkt des Verschuldens

B. Kreditgefährdung - Schutz der geschäftlichen Ehre (§ 824 BGB)

I. Unterschied zwischen Tatsachenbehauptungen und Werturteilen (Abs. 1)

II. Rolle des berechtigten Interesses (Abs. 2)

C. Vorsätzliche sittenwidrige Schädigung (§ 826 BGB)

I. Bedeutung vornehmlich bei bloßen Vermögensschäden

II. Anspruchsvoraussetzungen
   1. Schadenszufügung
   2. Vorsatz
      a) Direkter Vorsatz (dolus directus)
      b) Bedingter Vorsatz (dolus eventualis)
      c) Bezugspunkt des Vorsatzes

III. Sittenwidrigkeit

III. Fallgruppen
   1. Mitwirkung an fremder Vertragsverletzung ("Verleitung zum Vertragsbruch")
   2. Gläubigertäuschung
   3. Wissentlich falsche Auskunft
      a) Unrichtige Bonitätsauskunft
      b) Ausstellung eines unrichtigen Arbeitszeugnisses
   4. Diskriminierende Verweigerung des Vertragsschlusses (Kontrahierungszwang)
   5. Boykott
   6. Erschleichung eines vollstreckbaren Titels: Rechtskraftdurchbrechung

Literaturhinweise:

a) Allgemein
   Brox/Walker, SBT §§ 46, 47
   Looschelders, SBT §§ 62 - 67
   Medicus/Lorenz, SBT §§ 149 - 150 Rn. 1316 ff.

b) Speziell
   Dörner JuS 1987, 522
   Coester-Waltjen, Jura 2002, 102
   Zur Dogmatik der Schutzgesetzverletzung
   Die Haftung nach § 823 II BGB
   Die „Beteiligung an fremdem Vertragsbruch“ – eine unerlaubte Handlung?

c) Übungsfälle
   PdW SchuldR II Fälle 242 - 244

122
d) Rechtsprechung

BGH NJW 1998, 2818
Rechtskraftdurchbrechung eines Vollstreckungsbefehls nach § 826 BGB

RGZ 133, 388
Vertragsabschlussfreiheit und Kontrahierungszwang aus § 826 BGB ("Kritiker-Fall")

BGH NJW 2000, 2665
Formfreiheit der Ausübung des gesetzlichen Vorkaufsrechts nach § 570b BGB; (keine) Haftung aus § 826 BGB wg. Verleitung zum Vertragsbruch

BGH NJW 2000, 2896
Vorsätzliche sittenwidrige Schädigung nach § 826 BGB: Scheinrechnung

BGH NJW 2002, 1643
Strafrechtliche und zivilrechtliche Kausalität, Voraussetzungen des Betrugstatbestands und Kausalität i.S.v. § 823 II BGB, (möglicher) Einwand des Mitverschuldens nach § 254 I BGB bei vorsätzlichem Verhalten des Schädigers

BGH NJW 2004, 356
Begriff des Schutzgesetzes i.S.v. § 823 II BGB (Halterverbot an Baustelle); Voraussetzung einer Eigentumsverletzung (§ 823 I BGB) durch Nutzungsbeanspruchung ohne Eingriff in die Sachsubstanz; Recht am eingerichteten und ausgeübten Gewerbebetrieb – Erfordernis der Betriebsbezogenheit des Eingriffes

BGH NJW 2004, 1949
Begriff des Schutzgesetzes nach § 823 II BGB: Ermittlung des Schutzzwecks der Norm. Eigenhaftung des angestellten Anlageberaters für Falschberatung; Begriff des "Schutzgesetzes" i.S.v. § 823 II BGB; Eigenhaftung von Verhandlungsgehilfen aus culpa in contrahendo bei Verletzung vorvertraglicher Aufklärungspflichten; Haftung aus § 826 BGB bei vorsätzlicher sittenwidriger Schädigung

BGH NJW 2011, 3294
Haftung nach § 823 II BGB i.V.m. öffentlich-rechtlichem Schutzgesetz; Begriff des Verrichtungsgehilfen (§ 831 BGB): Selbständiger Handwerker kein Verrichtungsgehilfe; Beweislast für das Verschulden

BGH v. 15.10.2013 - VI ZR 124/12
Anforderung an eine Haftung aus § 826 BGB (vorsätzliche sittenwidrige Schädigung); Beteiligung an fremden Vertragsbruch; Begriff des Vorsatzes; Voraussetzungen der Gehilfenhaftung nach § 831 BGB im Falle einer Schädigung nach § 826 BGB

BGH v. 16.12.2014 - VI ZR 39/14
(Keine) Haftung aus § 824 BGB für geschäftsschädigende Äußerungen bei Meinungsaussagen; Abgrenzung von Tatsachenbehauptungen und Meinungsäußerungen; Recht am eingerichteten und ausgeübten Gewerbebetrieb als "sonstiges Recht" i.S.v. § 823 I BGB; Meinungsfreiheit (Art. 5 GG); Abgrenzung zur "Schmähkritik"

BGH v. 13.10.2015 - VI ZR 271/14
Allgemeines Persönlichkeitsrecht: Anspruch auf Löschung intimer Bild- und Filmaufnahmen aus § 823 Abs. 1, § 1004 BGB; (absolutor) Schutz der Intimsphäre; konklandent befristetes Einverständnis
§ 43 Deliktsrecht, Teil 4: Haftung aus vermutetem Verschulden

A. Haftung für den Verrichtungsgehilfen (§ 831 BGB)

B. Haftung des Aufsichtspflichtigen (§ 832 BGB)

C. Tierhalterhaftung (§§ 833, 834 BGB)

D. Haftung für Gebäude (§§ 836 ff BGB)

E. Fahrerhaftung (§ 18 StVG)

Rechtsprechung

BGH NJW 2009, 1954
BGH NJW 2009, 1952

"Eltern haften (nicht) für ihre Kinder" - Reichweite der Aufsichtspflicht bei der Haftung für Überwachungsverschulden nach § 832 BGB

BGH v. 6.9.2012 - VI ZR 174/11
Haftung aus § 831 BGB: Begriff des Verrichtungsgehilfen (Unterschied zum Erfüllungsgehilfen i.S.v. § 278 BGB)

BGH v. 13.12.2012 - III ZR 226/12
Analoge Anwendung der der in § 832 BGB vorgesehenen Beweislastumkehr für Aufsichtsverschulden im Rahmen der Amtshaftung nach § 839 BGB i.V.m. Art. 34 GG
§ 44  Deliktsrecht, Teil 5: Gefährdungshaftung

A.  Grundgedanken und Grundstrukturen der Gefährdungshaftung

B.  Numerus clausus der Gefährdungshaftungstatbestände

I.  Tierhalterhaftung, § 833 S. 1 BGB
II.  Haftung des Kfz-Halters, § 7 StVG
III.  Haftung des Bahnbetriebsunternehmers, Energieanlagenbetreibers (§§ 1 ff HaftpflG)
IV.  Haftung für fehlerhafte Produkte (ProdHaftG, §§ 84 ff ArzneimittelG)
V.  Haftung für Luftfahrzeuge (§ 33 LuftVG)
VI.  Haftung für Kernenergieanlagen (§§ 25 ff AtomG)
VII.  Haftung für Wasserveränderungen (§ 22 WHG)
VIII.  Haftung für Umwelteinwirkungen (UmwelthaftG)
IX.  Haftung des Betreibers gentechnischer Anlagen (§ 32 GentechnikG)

Literaturhinweise

a)  Allgemein
  Brox/Walker, SBT §§ 48, 54
  Looschelders, SBT §§ 65, 66; 68
  Medicus/Lorenz, SBT §§ 151 – 155 Rn. 1339 ff

b)  Speziell
  Fuchs/Baumgärtner JuS 2011, 1057   Ansprüche aus Produzentenhaftung und Produkthaftung

c)  Übungsfälle
  PdW SchuldR II Fälle 256 - 263

d)  Rechtsprechung
  BGH NJW 1992, 2474   Tierhalterhaftung nach § 833 BGB und Mitver- schulden bei unentgeltlich überlassenem Reitpferd
  BGH NJW 1997, 660   Halterbegriff i.S.v. § 7 StVG bei Unterschlagung eines Kfz
  BGHZ 114, 348   Gefährdungshaftung nach StVG: Begriff des "Halters" i.S.v. § 7 StVG; weite Auslegung des Begriffs der "entgeltlichen geschäftsmäßigen Beförderung" i.S.v. § 8a StVG
  BGH NJW 2003, 288   Anforderungen an die Exkulpation für deliktsche Schädigung durch einen Verrichtungsgehilfen nach § 831 BGB
  BGHZ 51, 91   Deliktische Produzentenhaftung - Beweislastumkehr ("Hühnerpest-Fall")
  BGH NJW-RR 2005, 1183; NZV 2005, 466   Tierhalterhaftung nach § 833 BGB, Begriff des Nutztiers, "gemischte Nutzung" von Tieren,
Beweislast, Mitverschulden und Handeln auf eigene Gefahr bei Gefährdungshaftung

BGH NZV 2005, 521
Begriff des Herstellers i.S.v. § 4 ProdHaftG: "Quasi-Herstellereigenschaft" i.S.v. § 4 I S. 2 ProdHaftG; Beweislast für die Herstellereigenschaft; Lieferantenhaftung nach § 4 III Prod-HaftG

BGH NJW-RR 2006, 813; NZV 2006, 631
Voraussetzungen der Tierhalterhaftung nach § 833 BGB; Verwirklichung der "typischen Tiergefahren" und Handeln auf eigene Gefahr

BGHZ 173, 182
Halterbegriff nach §§ 9, 17 StVg beim Leasing; Zurechnung des Mitverschuldens von Hilfspersonen über § 254 BGB im Rahmen von § 823 BGB; Zurechnung der Betriebsgefahr nach § 254 BGB im Rahmen der deliktischen Haftung

Gefährdungshaftung des Fahrzeughalters nach § 7 StVG: Verwirklichung der typischen Betriebsgefahr

BGH NJW 2009, 1669
Produzentenhaftung nach ProdHaftG: Begriff des Produktfehlers (§ 3 ProdHaftG), berechtigte Verkehrserwartung ("Kirschtaler"), Verkehrssicherungspflichten

BGH v. 17.3.2009 - VI ZR 166/08
Gefährdungshaftung nach § 833 (Tierhalterhaftung); Handeln auf eigene Gefahr

"Eltern haften (nicht) für ihre Kinder" - Reichweite der Aufsichtspflicht bei der Haftung für Überwachungsverschulden nach § 832 BGB

BGH NJW 2009, 3233
Haftung des Nutztierhalters: Entlastungsbeweis nach § 833 S. 2 BGB; Gefährdungshaftung des "Luxustier"-Halters (§ 833 S. 1 BGB)

BGH v. 7.12.2010 - VI ZR 288/09
Gefährdungshaftung nach § 7 StVG; Halterbegriff; keine Haftung des Halters (Leasingnehmer) gegenüber dem Eigentümer (Leasinggeber) des Fahrzeugs aus § 7 StVG; Gesamtschuldnerausgleich

BGH NJW 2013, 2661
Tierhalterhaftung (Gefährdungshaftung) nach § 833 S. 1 BGB auch bei unbefugter Benutzung eines Reitpfers; Ausschluss der Haftung bei Handeln auf eigene Gefahr

BGH v. 21.1.2014 - VI ZR 253/13
Gefährdungshaftung des Fahrzeughalters nach § 7 StVG: Verwirklichung der typischen Betriebsgefahr (Selbstentzündung eines geparkten Kfz)
Produkthaftung nach § 1 ProdHaftG
Übersicht

(nach: Lorenz/Riehm, JuS LernCD ZivilR I Rn. 532)

§ 1 ProdHaftG begründet eine verschuldensunabhängige Gefährdungshaftung des Herstellers von Produkten für Rechtsgutsverletzungen bei den Verwendern des Produktes.

Voraussetzungen des Anspruchs sind:

1. Anwendbarkeit des ProdHaftG

In sachlicher Hinsicht ist das ProdHaftG neben den allgemeinen deliktischen Anspruchsgrundlagen (insbesondere neben der deliktischen Produzentenhaftung nach § 823 I) anwendbar. Dagegen wird es durch die Spezialregelungen in § 84 AMG verdrängt (§ 15 I ProdHaftG).

2. Rechtsgutsverletzung i.S.v. § 1 ProdHaftG

Nach § 1 ProdHaftG sind nur folgende Rechtsgüter geschützt:

- Leben, Körper und Gesundheit (wie bei § 823 I, vgl. hier)
- Eigentum, wobei der Schutz enger gefasst ist als bei § 823 I:
  - Die beschädigte Sache muss für den privaten Ge- oder Verbrauch bestimmt sein, d.h. sie muss hierfür sowohl nach ihrer Art als auch nach ihrer konkreten hauptsächlichen Verwendung dienen.
  - Für Sachschäden im professionellen Bereich bleibt danach nur die deliktische Produzentenhaftung nach § 823 I.

3. Produkt i.S.v. § 2 ProdHaftG

Der Begriff des Produkts ist in § 2 ProdHaftG legaldefiniert. Danach sind Produkte:

4. Produktfehler (§ 3 I ProdHaftG)

Nach § 3 I ProdHaftG ist ein Produkt fehlerhaft, wenn es hinsichtlich Konstruktion, Fabrikation und ggfs. beizugebender Instruktion nicht die Sicherheit für die von § 1 I ProdHaftG geschützten Güter bietet, die unter Berücksichtigung aller Umstände berechtigerweise erwartet werden. Was in diesem Sinne erwartet werden kann, ist objektiv zu ermitteln, und zwar unter Berücksichtigung
der folgenden Gesichtspunkte (vgl. § 3 I ProdHaftG sowie Palandt/Thomas § 3 ProdHaftG Rn. 9 ff.):

- Preis des Produktes (je billiger, desto geringer die Sicherheitserwartungen des Verkehrs).
- Die Darbietung des Produkts kann Erwartungen des Verkehrs beeinflussen (Werbung mit bestimmten Eigenschaften etc.).
- Zu rechnen ist mit bestimmungsgemässem Gebrauch durch den Benutzer sowie mit vorhersehbarem bestimmungswidrigen Gebrauch, jedoch nicht mit Missbrauch.
- "Typ" des Benutzers (z.B. aufgrund der Werbung): Fachmann oder Laie.

Spätere Produktverbesserungen machen das Vorläuferprodukt noch nicht eo ipso fehlerhaft (§ 3 II ProdHaftG).

Im Übrigen muss das Produkt hinsichtlich Konstruktion, Fabrikation und Instruktion dem aktuellen Stand von Wissenschaft und Technik (im Zeitpunkt des Inverkehrbringens) entsprechen, so weit diese objektiv erkennbar und ermittelbar sind und den anerkannten Regeln des Faches entsprechen (strenger Larenz/Canaris SR II/2 § 84 VI 1 b: Auch seriöse Mindermeinungen müssen berücksichtigt werden). Auf die individuelle Vermeidbarkeit des Fehlers kommt es dagegen nicht an; das ProdHaftG begründet also auch eine Haftung für sog. "Ausreißer" (vgl. OLG Koblenz NJW-RR 1999, 1624).

5. Haftungsbegründende Kausalität

Der Fehler des Produkts muss für die eingetretene Rechtsgutsverletzung kausal gewesen sein. Da es der Zweck des § 1 I ProdHaftG ist, gerade auch bei unvorhersehbaren Schäden Ersatz zu gewähren, findet nur die Äquivalenz-, nicht aber die Adäquanztheorie Anwendung.

Vom Schutzzweck des § 1 I ProdHaftG sind daher grundsätzlich alle äquivalent kausal verursachten Rechtsgutsverletzungen umfasst. Nach einer Mindermeinung in der Lit. sind aber in einer Rechtsfortbildung praeter legem Fälle der höheren Gewalt vom Schutzzweck des § 1 I ProdHaftG ausgenommen, um Wertungswidersprüche mit anderen Tatbeständen der Gefährdungshaftung zu vermeiden (Larenz/Canaris SR II/2 § 84 VI 1 e).

6. Hersteller i.S.v. § 4 ProdHaftG


Darüber hinaus wird der Begriff des Herstellers ausgeweitet:

- Durch Einbeziehung der Quasi-Hersteller (§ 4 I 2 ProdHaftG), die ihren Namen, ihre Marke o.ä. auf der Ware, die ein Dritter hergestellt hat, anbringen (z.B. Versandhäuser).
- Durch Einbeziehung der Importeure aus Nicht-EWR-Staaten (§ 4 II ProdHaftG), um die Last des Prozessierens im Ausland zu vermeiden.


7. Ausschluss der Produkthaftung nach § 1 II ProdHaftG

Nach § 1 II ProdHaftG ist die Haftung des Herstellers in den folgenden Fällen ausgeschlossen:

- Wenn er das Produkt nicht willentlich in Verkehr gebracht hat (z.B. beim Diebstahl eines
• Wenn das Produkt zur Zeit des Inverkehrbringens noch nicht fehlerhaft war. Dabei kommt es auf die objektive Fehlerhaftigkeit an, nicht darauf, ob der Fehler erkennbar war.
• Wenn die Herstellung oder der Vertrieb nicht zum Zweck der Gewinnerzielung und auch nicht beruflich erfolgte
• Wenn das Produkt dazu zwingenden Rechtsvorschriften entsprach, damit der Hersteller sich nicht zwischen Ungehorsam und Produkthaftung entscheiden muss. Das gilt aber nicht bei Rechtsvorschriften, die (wie die meisten) lediglich ein Mindestmaß an Sicherheit fordern. Allein durch deren Einhaltung kann sich der Hersteller der Produkthaftung nicht entziehen. Vielmehr müssen die Vorschriften gerade die konkrete (fehlerhafte) Gestaltung vorgeschrieben haben.
• Wenn der Fehler in dem Zeitpunkt des Inverkehrbringens (nicht: der Entwicklung!) nach dem Stand von Wissenschaft und Technik nicht erkannt werden konnte (Entwicklungsfehler)
• Der Zulieferer kann sich nach § 1 III ProdHaftG weiterhin dadurch von der Haftung befreien, dass er nachweist, dass die Verletzung aufgrund eines Konstruktions- oder Instruktionsfehlers des Endherstellers geschehen ist.

Die Beweislast für das Vorliegen dieser Ausschlussgründe trägt der Hersteller (§ 1 IV 2 ProdHaftG)

8. Rechtsfolge des Anspruchs aus § 1 I ProdHaftG

Rechtsfolge des Anspruchs aus § 1 I ProdHaftG ist grundsätzlich Schadensersatz nach den §§ 249 ff. Jedoch gelten Modifikationen im ProdHaftG:
• Nach § 11 ProdHaftG trifft den Geschädigten bei Sachschäden eine Selbstbeteiligung i.H.v. 500.- €
• Für das Mitverschulden gilt gem. § 6 ProdHaftG § 254 BGB entsprechend, wobei der Geschädigte sich - über § 254 II 2 hinaus - auch das Verschulden seines Sachbewahrungsgehilfen zurechnen lassen muss.
• Durch das Mitverschulden eines außenstehenden Dritten (der also weder dem Hersteller des Produkts noch dem Geschädigten zurechenbar ist) wird die Ersatzpflicht aber nicht gemindert (§ 6 II ProdHaftG). Diese Vorschrift stellt klar, dass § 840 III BGB hier nicht analog anwendbar ist.
• Für Körperschäden gilt schließlich die Haftungshöchstgrenze des § 10 ProdHaftG (maximal 85 Mio. € für Schäden aus einem Produkt oder aus gleichen Produkten).


Der Anspruch aus § 1 I ProdHaftG verjährt gem. § 12 I ProdHaftG in drei Jahren, wobei - anders als bei § 199 BGB - bereits bloßes Kennenmüssen (d.h. einfache Fahrlässigkeit, s. § 122 II BGB) von Schaden, Fehler und Haftungspflichtigem die Frist auslöst. Außerdem ist die Verjährung während Verhandlungen über den Schadensersatz gem. § 12 II ProdHaftG gehemmt.
Ferner ist die Ausschlussfrist des § 13 ProdHaftG zu berücksichtigen, nach der alle Ansprüche aus dem ProdHaftG 10 Jahre nach Inverkehrbringen des Produkts materiell-rechtlich erlöschen (keine Einrede, sondern rechtsvernichtende Einwendung, die von Amts wegen zu beachten ist!).
§ 45  Deliktsrecht, Teil 6: Mehrheit von Schädigern (§§ 830, 840 BGB)

A.  Verantwortlichkeit mehrerer (§ 830 BGB)

I.  Mittäter und Beteiligte im strafrechtlichen Sinne
II.  Nebentäterschaft
III.  Beteiligung mehrerer (§ 830 I 2 BGB)

B.  Art der Außenhaftung (§ 840 BGB)

a)  Allgemein
Brox/Walker, SBT § 51
Looscheiders, SBT § 68
Medicus/Lorenz, SBT § 158 Rn. 1423 ff

b)  Übungsfälle
PdW SchuldR II Fälle 248 - 250
§ 46 Deliktsrecht, Teil 7: Haftungsausfüllung

A. Vorliegen eines Schadens

I. Differenzhypothese (Haftungsausfüllende Kausalität)
   1. Reale Lage
   2. Hypothetische Lage
   3. Adäquanztheorie

II. Korrekturen („Normativer Schadensbegriff“)
   1. Vorteilausgleichung
      a) Voraussetzungen
      b) Durchführung
      c) Fallgruppen
   2. Korrekturen der hypothetischen Lage
      a) Relevanz von Reserveursachen („hypothetische Kausalität“)
      b) Einwand rechtmäßigen Alternativverhaltens
      c) Ersatzfähigkeit von Vorsorgeaufwendungen
   3. Drittschadensliquidation

B. Art der Ersatzleistung

I. Naturalrestitution (§ 249 BGB)
   1. Durch den Schädiger (§ 249 Abs. 1 BGB)
   2. in Geld (§ 249 Abs. 2 BGB)

II. Wertersatz (§ 251 BGB)
   1. Voraussetzungen des Wertersatzes
   2. Berechnung des Wertes
      a) Nutzungsausfall
      b) Verdienstausfall
   3. „Kommerzialisierung“ immaterieller Güter
      a) Vertane Freizeit
      b) Entgangene Genussmöglichkeiten
      c) Abstrakte Nutzungsmöglichkeiten

III. Immaterielle Schäden (§ 253 BGB)
   1. Regel-Ausnahme-Verhältnis (§ 253 Abs. 1 BGB)
   2. Voraussetzungen
      a) Rechtsgüter des § 253 Abs. 2 BGB
      b) Allgemeines Persönlichkeitsrecht
   3. Höhe des Schmerzensgeldes
      a) Genugtuungsfunktion
      b) Ausgleichsfunktion
      c) Präventivfunktion

IV. (Keine) „punitive damages“ (Strafschadensersatz)

C. Kürzung wegen Mitverschuldens (§ 254 BGB)

I. Mitverschulden bei der Schadensbegründung (§ 254 Abs. 1 BGB)
II. Verstoß gegen die Schadensminderungspflicht (§ 254 Abs. 2 BGB)

D. Ersatzansprüche mittelbar Geschädigter gemäß §§ 844, 845 BGB

I. Grundsatz
   1. Beschränkung auf unmittelbar Geschädigte, kein Ersatz primärer Vermögensschäden Dritter
   2. Unterschied zum Vermögensfolgeschaden des unmittelbar Geschädigten

II. Ausnahme bei Tötung und Verletzung (§§ 844, 845 BGB)
   1. Mittelbare Geschädigte

131
2. Anrechnung von Mitverschulden (§ 846 BGB)

Literaturhinweise

a) Allgemein
Brox/Walker, SAT §§ 28 - 31,
Brox/Walker SBT § 52
Medicus/Lorenz, SAT §§ 53 - 61 Rn. 619 ff

b) Speziell
Medicus JuS 1986, 655
Spancken/Schneidebach, JuS 2012, 298

Ansprüche auf Schadensersatz

Die Berechnung des zu ersetzenden Schadens anhand der §§ 249 ff. BGB – Ein Leitfaden

b) Speziell

Spancken/Schneidebach, JuS 2012, 298

D) Rechtsprechung

BGHZ 56, 163 ff
BGHZ 97, 14
BGHZ 115, 364

Schockschaden durch Nachricht vom Unfalltod eines nahen Angehörigen
Anspruch auf Ersatz fiktiver Operationskosten?
Restitution und Kompensation: Naturalrestitution durch Ersatzbeschaffung bei Beschädigung von Kfz

BGH NJW 1968, 2287
BGH NJW 1993, 3321
BGH NJW 1996, 2023
BGH NJW 2001, 1274
BGH NJW 2001, 2250
BGH NJW 2002, 504
BGH NJW 2007, 2695
BGHZ 173, 182
BGH v. 20.3.2012 - VI ZR 114/11

Haftungsausfüllende Kausalität und Schutzzweck der Norm
Integritätsinteresse und Wertersatz: Vorrang der Naturalrestitution
Kein Gesamtschuldnerausgleich zwischen "Erstschädiger" und "Zweitschädiger" bei Vorliegen einer Haftungseinheit
Differenzzhypothese und "normativer" Schadensbegriff (Vorteilsausgleichung)
Grundsatz der Naturalrestitution: Anspruch auf Ersatz der Reparaturkosten nach § 249 S. 2 BGB bei Veräußerung des beschädigten Gegenstands unter Abtretung von Ersatzansprüchen
Haftung des Erstschädigers für Dauerschaden durch Zweitschädigung, Haftung des Zweitschädigers bei vorgeschädigtem Opfer (Haftungsausfüllende Kausalität und Zurechnungszusammenhang)
Anwendung der Grundsätze der schadensrechtlichen Vorteilsausgleichung (§ 242 BGB) bei Gewährleistungsansprüchen in der werkvertraglichen Leistungskette
Halterbegriff nach §§ 9, 17 StVG beim Leasing; Zurechnung des Mitverschuldens von Hilfspersonen über § 254 BGB im Rahmen von § 823 BGB; Zurechnung der Betriebsgefahr nach § 254 BGB im Rahmen der deliktischen Haftung
Psychisch vermittelte Kausalität, kein Ersatz von "Schockschäden" bei Tötung eines Haustiers; Haftung nach § 7 StVG, Anrechnung der Betriebsgefahr des Geschädigten