

Jürgen Oechsler

Vertragliche  
Schuld-  
verhältnisse

2. Auflage



MOHR SIEBECK

**Lehrbuch des Privatrechts**  
herausgegeben von Reinhard Bork





# Vertragliche Schuldverhältnisse

von

Jürgen Oechsler

2., neubearbeitete Auflage

Mohr Siebeck

*Jürgen Oechsler*, geboren 1963; seit 2003 Inhaber des Lehrstuhls für Bürgerliches Recht, Deutsches und Europäisches Handelsrecht an der Johannes Gutenberg-Universität Mainz.

e-ISBN PDF 978-3-16-155469-8

ISBN 978-3-16-155468-1

Die Deutsche Nationalbibliothek verzeichnet diese Publikation in der Deutschen Nationalbibliographie; detaillierte bibliographische Daten sind im Internet über <http://dnb.dnb.de> abrufbar.

1. Auflage 2013

© 2017 Mohr Siebeck Tübingen. [www.mohr.de](http://www.mohr.de)

Das Werk einschließlich aller seiner Teile ist urheberrechtlich geschützt. Jede Verwertung außerhalb der engen Grenzen des Urheberrechts ist ohne Zustimmung des Verlags unzulässig und strafbar. Das gilt insbesondere für Vervielfältigungen, Übersetzungen, Mikroverfilmungen und die Einspeicherung und Verarbeitung in elektronischen Systemen.

Das Buch wurde von Textservice Zink in Schwarzach gesetzt, von Gulde Druck in Tübingen auf alterungsbeständiges Werkdruckpapier gedruckt und von der Buchbinderei Spinner in Ottersweier gebunden.

## Vorwort zur zweiten Auflage

Seit der ersten Auflage hat der Gesetzgeber beinahe sämtliche Vertragstypen in unterschiedlicher Intensität neu geordnet. Die inhaltlichen Arbeiten am vorliegenden Werk wurden Ende März 2017 abgeschlossen; der Text nimmt dennoch die am 1. Januar 2018 in Kraft tretende und durch das Gesetz zur Reform des Bauvertragsrechts und zur Änderung der kaufrechtlichen Mängelhaftung bedingte neue Zählung der Vorschriften vorweg.

Die tiefgreifendste Änderung bewirkt zurzeit jedoch das aus dem europäischen Privatrecht stammende Konzept der Vollharmonisierung (Rn. 36a). Mit ihm verbinden sich neue methodische Herausforderungen bei der Anwendung des Zivilrechts und möglicherweise auch eine Neuorientierung im Hinblick auf die Lehre vom subjektiven Recht. Die zentrale Neuerung des vollharmonisierenden Europarechts beruht darauf, dass der Rechtsvereinheitlichung neben dem Verbraucherschutz gleicher Rang eingeräumt wird. Die Erreichung des Vereinheitlichungsziels erzwingt dabei abstrakt-generelle Tatbestände mit pauschal gefassten Schutzzwecken, die die Rechtsfortbildung im Einzelfall zugunsten einer uniformen Normanwendung zurückdrängen. Analogien und teleologische Reduktionen, die etwa die Konkretisierung des Haustürwiderrufsrechts nach § 312 Abs. 1 Satz 1 BGB aF. noch in weiten Bereichen bestimmten, treten deshalb bei der Anwendung des neuen § 312b BGB deutlich zurück (vgl. die Rn. 560 ff. der Erst- und Zweitaufgabe). Die Grenzen der unzulässigen Rechtsausübung nach § 242 BGB lassen sich dort nur schwer konkretisieren, wo der Eintritt einer Rechtsfolge von abstrakt-generellen Regelungszwecken abhängt, die sich weit von den Interessenkonflikten des Einzelfalls entfernen (Rn. 539). Der Verbraucher, auf dessen vorhandene oder fehlende Schutzwürdigkeit es deshalb im Einzelfall nicht immer so genau ankommt, wirkt in diesem Zusammenhang bisweilen wie ein mit Aktivlegitimation ausgestatteter Funktionär, der im Dienste der rechtlichen Integration des Binnenmarktes tätig wird: Die Durchsetzung, aber auch die Abweisung seiner Ansprüche leistet jeweils einen Kleinstbeitrag zur Vereinheitlichung des europäischen Privatrechts um den Preis, dass Sieg oder Niederlage nicht immer zwingend aus der persönlichen oder sachlichen Interessenbetroffenheit im Einzelfall begründet werden können. Den Gesetzgeber hingegen verleitet die Sorge um die Wahrung der Rechtseinheitlichkeit dazu, auch wegen vergleichsweise geringfügiger Änderungen in der Sache ganze Normensysteme umzupflügen und durch neue, an den Richtlinien-texten orientierte Ordnungen zu ersetzen; der Entwurf der Bundesregierung zum neuen Reisevertragsrecht liefert dafür ein Beispiel. Eine Umbesinnung verbindet sich auch mit den Unvollkommenheiten der Richtlinien-texte selbst: Die Offenheit der dort vorgesehenen Tatbestände und die umfassende

Verwendung unbestimmter Rechtsbegriffe stehen den Vereinheitlichungszielen eigentlich entgegen. Sie führen in vielen Fällen unvermeidbar dazu, dass kleinste Rechtsanwendungsfragen zum Gegenstand von Vorlagen an den Europäischen Gerichtshof werden. Die Vorlagepflicht senkt wiederum die Bereitschaft, im Einzelfall über ein enges Wortlautverständnis hinauszugehen oder dieses nach teleologischen Gesichtspunkten einzuschränken. Wie immer man diese Entwicklung beurteilen mag, sie dürfte Gegenstand für eine anregende Grundlagentherörterung liefern, zu der das vorliegende Werk hoffentlich einen bescheidenen Beitrag leistet.

Ein herzlicher Dank gilt den Mitarbeitern an meinem Mainzer Lehrstuhl für die Bewältigung der umfangreichen Korrekturarbeiten. An erster Stelle steht dabei Frau Elitza Mihaylova, LL.M. (Yale), die diesen komplexen Prozess mit großem persönlichem Engagement geleitet und koordiniert hat. Ihr verdanke ich eine Vielzahl scharfsinniger Beobachtungen und origineller, teils tiefdringender Ergänzungsvorschläge. Auch den übrigen Mitarbeitern – Frau Christine Beneke DIAP (ENA), Frau Luisa Dörrhöfer, Frau Lisa-Marie Mellah und Herrn Lukas Prinz – bin ich für den scharfen Blick bei der Korrektur und für wertvolle inhaltliche Anregungen sehr verbunden.

Mainz, im Juni 2017

# Inhaltsübersicht

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

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

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



# Inhaltsverzeichnis

	Seite	Rn.
Vorwort zur zweiten Auflage . . . . .	V	
Inhaltsübersicht . . . . .	VII	
Abkürzungs- und Schriftenverzeichnis . . . . .	XXXI	

## § 1 Einleitung

1. Die dogmatischen Grundlagen der §§ 433 ff. . . . .	1	1
a) Die Lehre von der Vertragsnatur und das Prinzip von Treu und Glauben . . . . .	1	1
b) Das sog. „Willensdogma“ . . . . .	7	6
c) Das Verschuldensprinzip . . . . .	9	9
2. Anwendungsbereich und praktische Funktionen der im Gesetz normierten Vertragstypen . . . . .	14	15
a) Die typologische Zuordnung . . . . .	14	15
b) Die praktische Bedeutung der §§ 433 ff. . . . .	21	23
aa) Der Leitbildcharakter des dispositiven Rechts . . . . .	21	24
bb) Vertragsergänzung . . . . .	23	26
cc) Verbraucherschutz . . . . .	27	31
3. Einflüsse, Reformen und Entwicklungen . . . . .	34	37
a) Die ökonomische Analyse des Vertragsrechts . . . . .	34	37
b) Die Drittwirkung der Grundrechte im Vertragsrecht . . . . .	38	44
c) Die Schuldrechtsreform . . . . .	39	46
d) Auf dem Weg zu einem europäischen Vertragsrecht . . . . .	41	48

## § 2 Der Kaufvertrag

A. Überblick . . . . .	47	53
B. Käuferrechte . . . . .	47	54
I. Der Lieferanspruch . . . . .	47	54
1. Überblick . . . . .	47	54
2. Einigung über den Vertragsinhalt . . . . .	50	57
a) Grundsatz . . . . .	50	57
b) Vertragsgegenstand . . . . .	53	62
c) Verkauf von Rechten . . . . .	55	65
d) Grenz- und Streitfälle . . . . .	57	68
3. Einwendungen gegen den Lieferanspruch . . . . .	59	71
a) Überblick . . . . .	59	71

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

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

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

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

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

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

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

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

	Seite	Rn.
IV. Sonstige Finanzierungshilfen . . . . .	496	693
1. Überblick . . . . .	496	693
2. Der entgeltliche Zahlungsaufschub . . . . .	497	694
3. Die entsprechende Anwendung auf persönliche Sicherungsgeber (Schuldbeitritt, Vertragsüber- nahme, nicht aber Bürgschaft) . . . . .	498	696
V. Die Teilzahlungsgeschäfte . . . . .	501	702
VI. Der Ratenlieferungsvertrag . . . . .	503	706
VII. Das Sachdarlehen . . . . .	505	708

#### § 4 Leasinggeschäfte

I. Grundlagen . . . . .	508	711
1. Überblick . . . . .	508	711
2. Das Vollamortisationsprinzip . . . . .	508	712
II. Vertragsabschluss und -inhalt . . . . .	512	715
1. Vertragsanbahnung und Vertragsschluss . . . . .	512	715
2. Der Streit um die Rechtsnatur des Finanzierungs- leasings . . . . .	513	717
3. Die Lieferung . . . . .	514	718
4. Die Verteilung von Leistungs- und Gegenleistungsgefahr . . . . .	517	721
III. Rechte und Pflichten im Dreiecksverhältnis zwischen Leasingnehmer, Leasinggeber und Lieferant . . . . .	518	722
1. Die Bedeutung der Abtretungskonstruktion . . . . .	518	722
2. Kritik an der Abtretungskonstruktion und Inhalt der Nacherfüllung . . . . .	520	726
3. Die arglistige Täuschung des Leasingnehmers durch den Lieferanten . . . . .	521	728
4. Die Rüge nach § 377 Abs. 1 HGB . . . . .	522	729
5. Die Anwendbarkeit des § 278 Satz 1 im Verhältnis von Leasinggeber und Lieferant . . . . .	523	730
6. Keine Anwendbarkeit der §§ 474 ff. . . . .	524	732
7. Keine Anwendbarkeit des § 359 . . . . .	526	735
8. Der Rücktritt wegen eines Mangels der Leasingsache . . . . .	528	736
9. Der Ersatz des Nutzungsausfallschadens beim Leasingnehmer . . . . .	532	741
10. Die Anwendung des § 7 Abs. 1 StVG im Verhältnis zwischen Leasinggeber und Leasing- nehmer . . . . .	532	742

	Seite	Rn.
IV. Verbraucherschutz und Vertragsbeendigung . . . . .	534	744
1. § 506 Abs. 2 . . . . .	534	744
2. Die ordentliche Vertragsbeendigung . . . . .	536	747
3. Die außerordentliche Vertragsbeendigung . . . . .	537	750
V. Sonstige Leasingformen . . . . .	539	751

## § 5 Unentgeltliche Verträge

I. Grundlagen . . . . .	540	754
1. Die Abgrenzung zwischen Gefälligkeit und Auftrag . . . . .	540	754
2. Der Einfluss der Unentgeltlichkeit auf den Haftungsmaßstab . . . . .	544	758
a) Keine allgemeine Haftungsbeschränkung . . . . .	544	758
b) Schutzpflichtverletzungen in unentgeltlichen Verträgen . . . . .	546	761
c) Konkludenter Haftungsausschluss in unentgeltlichen Verträgen . . . . .	549	763
3. Leihe und Verwahrung . . . . .	552	768
II. Die Schenkung . . . . .	555	771
1. Überblick . . . . .	555	771
2. Unentgeltliche Bereicherung . . . . .	555	772
a) Bereicherung . . . . .	555	772
aa) Unentgeltliche Gebrauchsüberlassung . . . . .	555	773
bb) Unbenannte Zuwendungen . . . . .	556	774
b) Unentgeltlichkeit . . . . .	561	780
aa) Remuneratorische Schenkungen und Schenkungen mit Anreizwirkung . . . . .	561	780
bb) Gemischte Schenkung . . . . .	563	783
3. Formvorschriften . . . . .	567	786
a) § 518 . . . . .	567	786
b) § 2301 . . . . .	567	787
4. Rückforderungsrechte des Schenkenden und des Trägers der Sozialhilfe . . . . .	571	792
5. Das Widerrufsrecht wegen groben Undanks . . . . .	572	795
6. Schenkkreise . . . . .	574	798
7. Sonderformen der Schenkung . . . . .	575	799

## § 6 Miete und Pacht

I. Grundlagen . . . . .	578	802
II. Der Vertragsschluss . . . . .	581	807
1. Die Form des § 550 . . . . .	581	807

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

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

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

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

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

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

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

	Seite	Rn.
<b>§ 10 Maklerverträge, Ehevermittler und andere Fälle der Naturalobligation</b>		
I. Der Maklervertrag . . . . .	928	1247
1. Grundlagen . . . . .	928	1247
2. Der Provisionsanspruch des Maklers . . . . .	929	1250
a) Zustandekommen des Maklervertrages . . . . .	930	1251
b) Zustandekommen des Hauptvertrages . . . . .	935	1254
c) Kausalität der Leistungen des Maklers . . . . .	937	1258
d) Fehlende wirtschaftliche Verflechtung von Makler und Gegenseite des Hauptvertrages . . . . .	939	1261
e) Verlust des Anspruchs nach § 654 . . . . .	942	1264
3. Die Maklerklausel (Courtageklausel) . . . . .	944	1266
4. Maklerhaftung . . . . .	947	1268
5. Besondere Formen des Maklervertrages . . . . .	948	1269
II. Ehevermittlungsprovision und andere Naturalobligationen . . . . .	949	1272
1. § 656 und die Partnerschaftsvermittlungsverträge . . . . .	949	1272
2. Spiel und Wette . . . . .	951	1275
 <b>§ 11 Der Geschäftsbesorgungsvertrag</b>		
I. Grundlagen . . . . .	953	1276
1. Der Begriff der Geschäftsbesorgung . . . . .	953	1276
2. Rechte und Pflichten . . . . .	956	1280
II. Der Anlageberatungsvertrag . . . . .	962	1287
1. Das Disclosure-Prinzip . . . . .	962	1287
2. Die Lehre vom Anlageberatungsvertrag . . . . .	964	1289
3. Stillschweigender Vertragsschluss und Haftung aus culpa in contrahendo bei Beratungsfehlern . . . . .	967	1294
4. Die Vermutung aufklärungsrichtigen Verhaltens . . . . .	971	1300
5. Die Prospekthaftung . . . . .	973	1302
6. Grenzen des Anlegerschutzes durch Aufklärung und Information . . . . .	977	1307
III. Die Auskunftshaftung . . . . .	982	1314
1. § 675 Abs. 2 und grundsätzliche Überlegungen zur Auskunftshaftung . . . . .	982	1314
2. Der Vertrag mit Schutzwirkungen für Dritte . . . . .	985	1318
a) Grundkonstellation der Auskunftshaftung . . . . .	985	1318
b) Dogmatische Begründung . . . . .	987	1321
c) Konkurrierende Anspruchsgrundlagen . . . . .	993	1325
d) Die gemeinsame Haftung von Gutachter und Verkäufer . . . . .	996	1327