

# Inhaltsübersicht

Vorwort 7

## Teil 1: Schuldverhältnisse

---

§ 1 Schuldrecht und Schuldverhältnis 37

§ 2 Entstehung des Schuldverhältnisses 47

§ 3 Inhalt des Schuldverhältnisses 65

§ 4 Erlöschen des Schuldverhältnisses 105

## Teil 2: Störungen im Schuldverhältnis

---

§ 5 Das Recht der Störungen im Schuldverhältnis 125

§ 6 Nichtleistung wegen Unmöglichkeit 146

§ 7 Nichtleistung trotz Möglichkeit (insb. Schuldnerverzug) 170

§ 8 Schadensersatz wegen Nicht- oder Schlechtleistung 183

§ 9 Schadensersatz wegen Rücksichtspflichtverletzung 211

§ 10 Aufwendungsersatz 227

§ 11 Rücktritt und Kündigung aus wichtigem Grund 234

§ 12 Nichtannahme der Leistung – Gläubigerverzug 266

§ 13 Störung der Geschäftsgrundlage 274

## Teil 3: Dritte im Schuldverhältnis – Auswechslung und Mehrheit von Schuldnern und Gläubigern

---

§ 14 Dritte im Schuldverhältnis 286

§ 15 Auswechslung von Gläubigern und Schuldnern 298

§ 16 Mehrheit von Schuldnern und Gläubigern 316

## **Inhaltsübersicht**

---

### Teil 4: Verbraucherrecht

---

**§ 17 Grundsätze bei Verbraucherverträgen und besondere Vertriebsformen** 334

**§ 18 Verbraucherverträge über digitale Produkte** 361

### Teil 5: Schadensrecht

---

**§ 19 Einführung in das Schadensrecht** 433

**§ 20 Schaden und Schadenszurechnung** 446

**§ 21 Inhalt und Umfang des Schadensersatzes** 463

**Antworten zu den Kontrollfragen** 479

**Sachverzeichnis** 499

# Inhalt

## Vorwort

7

## Teil 1: Schuldverhältnisse

---

|  |           |
|--|-----------|
| <b>§ 1 Schuldrecht und Schuldverhältnis</b>  | <b>37</b> |
| I. Schuldrecht als Recht der Schuldverhältnisse  | 37        |
| 1. Begriff des Schuldverhältnisses   | 37        |
| 2. Relativität des Schuldverhältnisses   | 38        |
| 3. Dauer des Schuldverhältnisses   | 38        |
| II. Schuldrecht als Rechtsgebiet   | 39        |
| 1. Rechtsquellen   | 39        |
| a) Bürgerliches Gesetzbuch   | 39        |
| b) Schuldrechtliche Regelungen außerhalb des Bürgerlichen Gesetzbuchs  | 40        |
| 2. Regelungstechnik  | 40        |
| 3. Rechtsgrundsätze  | 41        |
| 4. Funktion  | 42        |
| III. Schuldrecht im Rechtssystem   | 43        |
| 1. Europarecht und Schuldrecht   | 43        |
| 2. Verfassungsrecht und Schuldrecht  | 43        |
| 3. Schuldrecht und Sachenrecht   | 44        |
| IV. Schuld und Haftung   | 45        |
| <br>   |           |
| <b>§ 2 Entstehung des Schuldverhältnisses</b>  | <b>47</b> |
| I. Einführung  | 47        |
| II. Rechtsgeschäftliche Schuldverhältnisse   | 48        |
| 1. Vertragliche Schuldverhältnisse   | 48        |
| a) Vertragsfreiheit  | 48        |
| aa) Abschluss- und Aufhebungsfreiheit  | 48        |
| (1) Besonderer Kontrahierungszwang   | 49        |
| (2) Allgemeiner Kontrahierungszwang  | 51        |
| bb) Inhaltsfreiheit  | 52        |
| (1) Normierte Rechtsgeschäfte  | 53        |
| (2) Verbotene Rechtsgeschäfte  | 53        |
| (3) Sittenwidrige Rechtsgeschäfte  | 54        |
| cc) Formfreiheit   | 55        |
| (1) Formzwang bei Grundstücksgeschäften (§ 311b Abs. 1)  | 55        |
| (2) Formzwang bei Verträgen über das gegenwärtige Vermögen (§ 311b Abs. 3) und bei Erbschaftsverträgen (§ 311b Abs. 5) | 57        |
| b) Gefälligkeiten und Gefälligkeitsverträge  | 57        |
| aa) Gefälligkeit und Gefälligkeitsvertrag  | 58        |
| bb) Gefälligkeitsverträge, die isolierte Rücksichtspflichten begründen?  | 59        |
| c) Verträge  | 60        |
| aa) Klassifikation der Verträge  | 60        |
| bb) Gegenseitige Verträge  | 60        |
| cc) Unvollkommen zweiseitig verpflichtende Verträge  | 61        |

11

|   |           |
|---|-----------|
| dd) Einseitig verpflichtende Verträge                                       | 61        |
| 2. Schuldverhältnisse auf der Basis einseitiger Rechtsgeschäfte             | 61        |
| III. Rechtsgeschäftsähnliche Schuldverhältnisse                             | 62        |
| IV. Gesetzliche Schuldverhältnisse  | 62        |
| 1. Unerlaubte Handlung  | 63        |
| 2. Ungerechtfertigte Bereicherung   | 63        |
| 3. Geschäftsführung ohne Auftrag  | 63        |
| V. Kein Schuldverhältnis durch unbestellte Leistungen (§ 241a)              | 63        |
| VI. Kontrollfragen  | 64        |
| <br>  |           |
| <b>§ 3 Inhalt des Schuldverhältnisses</b>                                   | <b>65</b> |
| I. Pflichten im Rahmen des Schuldverhältnisses                              | 65        |
| 1. Leistungspflichten   | 66        |
| a) Hauptleistungspflichten  | 66        |
| b) Nebenleistungspflichten  | 66        |
| 2. Rücksichtspflichten  | 67        |
| a) Aufklärungs- und Beratungspflichten                                      | 67        |
| b) Schutzpflichten  | 69        |
| c) Treuepflichten   | 70        |
| 3. Primär- und Sekundärpflichten  | 70        |
| 4. Obliegenheiten   | 70        |
| 5. Naturalobligationen  | 71        |
| II. Leistungspflicht  | 72        |
| 1. Bestimmung der Leistung  | 72        |
| a) Bestimmung durch eine Partei   | 73        |
| b) Bestimmung durch einen Dritten   | 74        |
| 2. Modalitäten der Leistung   | 74        |
| a) Leistungserbringer   | 75        |
| aa) Leistung durch den Schuldner  | 75        |
| bb) Leistung durch Dritte   | 75        |
| b) Leistungs- und Erfolgsort  | 75        |
| c) Leistungszeit  | 77        |
| d) Teilleistung   | 77        |
| 3. Leistungsgegenstand  | 78        |
| a) Stück- und Gattungsschuld  | 78        |
| b) Leistungsgefahr und Konkretisierung                                      | 79        |
| aa) Konkretisierung bei Hol-, Schick- und Bringschulden                     | 79        |
| bb) Entkonkretisierung?   | 81        |
| c) Geldschuld   | 82        |
| d) Zinsschuld   | 83        |
| e) Flexibilisierung der Leistung  | 84        |
| aa) Wahlschuld  | 84        |
| bb) Ersetzungsbefugnis  | 85        |
| III. Leistungsverweigerung  | 85        |
| 1. Einreden   | 85        |
| 2. Einrede des nichterfüllten Vertrags                                      | 86        |
| a) Gegenseitiger Vertrag und im Synallagma stehende Hauptleistungspflichten | 87        |

|   |            |
|---|------------|
| b) Fälliger und durchsetzbarer Anspruch des Schuldners auf die<br>Gegenleistung | 87         |
| c) Eigene Vertragstreue des Schuldners  | 88         |
| d) Rechtsfolgen   | 88         |
| 3. Unsicherheitseinrede (§ 321)   | 88         |
| 4. Zurückbehaltungsrecht  | 89         |
| a) Gegenseitige, aber nicht im Synallagma stehende Ansprüche                    | 89         |
| b) Konnexität der Ansprüche   | 90         |
| c) Fälliger und durchsetzbarer Gegenanspruch                                    | 90         |
| d) Zurückbehaltung in Einklang mit Treu und Glauben                             | 90         |
| e) Rechtsfolgen   | 91         |
| IV. Treu und Glauben  | 91         |
| 1. Grundlagen   | 91         |
| 2. Fallgruppen  | 92         |
| a) Begründung von Nebenleistungspflichten                                       | 92         |
| b) Konkretisierung der (Haupt-)Leistungspflichten                               | 92         |
| c) Einschränkung von Rechten  | 92         |
| aa) Rechtsmissbrauch  | 93         |
| bb) Widersprüchliches Verhalten und Verwirkung                                  | 94         |
| V. Allgemeine Geschäftsbedingungen  | 95         |
| 1. Einführung   | 95         |
| 2. Anwendungsbereich  | 96         |
| 3. Einbeziehungskontrolle   | 97         |
| a) Einbeziehung gem. §§ 305, 305a   | 97         |
| b) Überraschende Klauseln   | 98         |
| c) Vorrang der Individualabrede   | 98         |
| 4. Inhaltskontrolle   | 99         |
| a) Kontrollfähigkeit  | 99         |
| b) Inhaltskontrolle anhand der Generalklausel (§ 307)                           | 99         |
| aa) Verstoß gegen das gesetzliche Leitbild                                      | 101        |
| bb) Einschränkung von Kardinalpflichten   | 101        |
| cc) Verstoß gegen das Transparenzgebot  | 102        |
| c) Inhaltskontrolle anhand der Katalogtatbestände (§§ 308 f.)                   | 102        |
| 5. Rechtsfolgen   | 102        |
| a) Nichteinbeziehung und Nichtigkeit  | 102        |
| b) Geltungserhaltende Reduktion und salvatorische Klauseln                      | 103        |
| 6. Prozessuales   | 103        |
| VI. Kontrollfragen  | 103        |
| <b>§ 4 Erlöschen des Schuldverhältnisses</b>                                    | <b>105</b> |
| I. Einführung   | 105        |
| II. Erfüllung   | 106        |
| 1. Erfüllung durch das Bewirken der Leistung                                    | 106        |
| a) Erfüllungstheorien   | 107        |
| b) Person des Leistenden  | 107        |
| c) Person des Leistungsempfängers   | 107        |
| aa) Leistung an den Gläubiger   | 108        |
| bb) Leistung an Dritte  | 108        |

|  |     |
|--|-----|
| d) Tilgungsbestimmung  | 109 |
| 2. Leistung an Erfüllung statt und Leistung erfüllungshalber               | 110 |
| a) Leistung an Erfüllung statt   | 110 |
| b) Leistung erfüllungshalber   | 110 |
| III. Hinterlegung  | 112 |
| IV. Aufrechnung  | 113 |
| 1. Begriff und Funktion  | 113 |
| 2. Aufrechnungslage  | 114 |
| a) Gegenseitigkeit   | 115 |
| b) Gleichartigkeit   | 115 |
| c) Fälligkeit und Durchsetzbarkeit der Gegenforderung                      | 115 |
| d) Erfüllbarkeit der Hauptforderung  | 116 |
| 3. Aufrechnungsverbote   | 116 |
| a) Beschlagnahmte Hauptforderungen   | 116 |
| b) Hauptforderungen aus unerlaubter Handlung                               | 116 |
| c) Unpfändbare Hauptforderungen  | 117 |
| d) Vereinbarte und aus Treu und Glauben abgeleitete<br>Aufrechnungsverbote | 117 |
| 4. Aufrechnungserklärung   | 118 |
| 5. Aufrechnungsvertrag   | 119 |
| 6. Rechtsfolgen der Aufrechnung  | 119 |
| V. Einseitige Beendigung des Schuldverhältnisses                           | 119 |
| 1. Rücktritt   | 119 |
| a) Begriff und Rechtsnatur   | 119 |
| b) Rücktrittsrecht   | 119 |
| c) Rücktrittserklärung   | 120 |
| 2. Widerruf  | 120 |
| a) Begriff und Rechtsnatur   | 120 |
| b) Widerrufsrecht  | 120 |
| c) Widerrufserklärung  | 120 |
| 3. Kündigung   | 121 |
| a) Begriff und Rechtsnatur   | 121 |
| b) Kündigungsrecht   | 121 |
| c) Kündigungserklärung   | 121 |
| VI. Einvernehmliche Beendigung des Schuldverhältnisses                     | 122 |
| 1. Erlass  | 122 |
| a) Erlassvertrag   | 122 |
| b) Negatives Schuldanerkenntnis  | 122 |
| 2. Aufhebungsvertrag   | 122 |
| 3. Novation  | 123 |
| VII. Konfusion   | 123 |
| VIII. Kontrollfragen   | 123 |

Teil 2: Störungen im Schuldverhältnis

---

|  |     |
|--|-----|
| <b>§ 5 Das Recht der Störungen im Schuldverhältnis</b>                     | 125 |
| I. Störungen im Schuldverhältnis   | 125 |
| 1. Begriff   | 125 |
| 2. Regelungssystem   | 126 |
| II. Pflichtverletzungen  | 128 |
| 1. Nichtleistung   | 129 |
| a) Nichtleistung wegen Unmöglichkeit                                       | 129 |
| aa) Nichtleistung wegen Unmöglichkeit als Pflichtverletzung?               | 129 |
| bb) Rechtsfolgen   | 130 |
| b) Nichtleistung trotz Möglichkeit   | 130 |
| 2. Schlechtleistung  | 131 |
| 3. Verletzung von Rücksichtspflichten                                      | 131 |
| III. Nichtannahme der Leistung – Gläubigerverzug                           | 132 |
| IV. Störung der Geschäftsgrundlage   | 132 |
| V. Die Verantwortlichkeit des Schuldners                                   | 133 |
| 1. Verschulden   | 134 |
| a) Verschuldensfähigkeit   | 134 |
| b) Vorsatz und Fahrlässigkeit  | 135 |
| aa) Vorsatz  | 135 |
| bb) Fahrlässigkeit   | 135 |
| c) Mildere Haftung   | 136 |
| aa) Rechtsgeschäftliche Haftungsmilderungen                                | 136 |
| bb) Gesetzliche Haftungsmilderungen  | 137 |
| (1) Beschränkung auf grobes Verschulden (Vorsatz und grobe Fahrlässigkeit) | 138 |
| (2) Beschränkung auf die Sorgfalt in eigenen Angelegenheiten               | 139 |
| 2. Strengere Haftung   | 139 |
| a) Rechtsgeschäftliche Haftungsverschärfung                                | 139 |
| aa) Garantie   | 140 |
| bb) Übernahme eines Beschaffungsrisikos                                    | 140 |
| b) Gesetzliche Haftungsverschärfung  | 141 |
| 3. Fremdes Verschulden   | 142 |
| a) Verantwortlichkeit für Erfüllungsgehilfen                               | 142 |
| aa) Schuldverhältnis   | 143 |
| bb) Erfüllungsgehilfe  | 143 |
| cc) Handeln des Erfüllungsgehilfen „in Erfüllung“ der Verbindlichkeit      | 143 |
| dd) Verschulden des Erfüllungsgehilfen                                     | 144 |
| b) Verantwortlichkeit für gesetzliche Vertreter                            | 144 |
| VI. Kontrollfragen   | 144 |
| <b>§ 6 Nichtleistung wegen Unmöglichkeit</b>                               | 146 |
| I. Tatbestand der Unmöglichkeit  | 146 |
| 1. Echte Unmöglichkeit   | 146 |
| a) Objektive und subjektive Unmöglichkeit                                  | 146 |
| b) Anfängliche und nachträgliche Unmöglichkeit                             | 147 |

|  |     |
|--|-----|
| c) Tatsächliche und rechtliche Unmöglichkeit   | 147 |
| aa) Tatsächliche Unmöglichkeit   | 147 |
| bb) Rechtliche Unmöglichkeit   | 149 |
| d) Kernprobleme  | 149 |
| aa) Unmöglichkeit bei absoluten Fixgeschäften  | 150 |
| bb) Vorübergehende Unmöglichkeit   | 150 |
| cc) Unmöglichkeit bei Gattungsschulden   | 151 |
| dd) Unmöglichkeit bei Geldschulden   | 152 |
| 2. Praktische Unmöglichkeit  | 152 |
| a) Grobes Missverhältnis zwischen Leistungsaufwand und -interesse  | 153 |
| b) Praktische Unmöglichkeit (§ 275 Abs. 2) und Störung der<br>Geschäftsgrundlage (§ 313)                           | 154 |
| 3. Persönliche Unmöglichkeit   | 155 |
| II. Rechtsfolgen der Unmöglichkeit   | 155 |
| 1. Rechtsfolgen auf der Primärebene  | 155 |
| a) Befreiung von der Leistungspflicht  | 157 |
| b) Gegenleistungspflicht   | 157 |
| aa) Befreiung von der Gegenleistungspflicht  | 157 |
| bb) Fortbestehen der Gegenleistungspflicht   | 158 |
| (1) Verantwortlichkeit des Gläubigers für das Leistungshindernis   | 159 |
| (2) Eintritt des – vom Schuldner nicht zu vertretenden –<br>Leistungshindernisses nach Eintritt des Annahmeverzugs | 160 |
| (3) Inanspruchnahme auf Herausgabe des stellvertretenden<br>commodum   | 160 |
| (4) Gefahrübergang gem. § 446 S. 1   | 160 |
| (5) Gefahrübergang beim Versandungskauf  | 161 |
| 2. Rechtsfolgen auf der Sekundärebene  | 162 |
| a) Herausgabe des stellvertretenden commodum (§ 285)   | 162 |
| aa) Schuldverhältnis   | 162 |
| bb) Befreiung des Schuldners von der Leistungspflicht (§ 275 Abs. 1<br>bis 3)                                      | 163 |
| cc) Erlangung eines Ersatzes oder Ersatzanspruchs  | 163 |
| dd) Kausalität zwischen Leistungshindernis und Erwerb des Ersatzes<br>oder Ersatzanspruchs                         | 163 |
| ee) Kongruenz zwischen der geschuldeten Leistung und dem Ersatz<br>oder Ersatzanspruch                             | 164 |
| ff) Inhalt und Reichweite des Herausgabeanspruchs  | 164 |
| b) Haftung auf Schadens- und Aufwendungsersatz   | 164 |
| c) Rücktritt   | 164 |
| III. Sonderfälle   | 165 |
| 1. Unmöglichkeit, die beide Parteien zu vertreten haben  | 165 |
| 2. Teilunmöglichkeit   | 166 |
| a) Partielle Befreiung von der Leistungspflicht  | 166 |
| b) Minderung der Gegenleistungspflicht   | 167 |
| c) Rechtsfolgen auf der Sekundärebene  | 167 |
| 3. Schlechtleistung aufgrund eines unbehebaren Mangels   | 168 |
| IV. Kontrollfragen   | 168 |

|  |     |
|--|-----|
| <b>§ 7 Nichtleistung trotz Möglichkeit (insb. Schuldnerverzug)</b>                                     | 170 |
| I. Nichtleistung trotz Möglichkeit   | 170 |
| II. Tatbestand des Schuldnerverzugs  | 170 |
| 1. Vollwirksamer Anspruch auf die Leistung   | 171 |
| a) Fälligkeit  | 172 |
| b) Durchsetzbarkeit  | 172 |
| 2. Mahnung, soweit sie nicht entbehrlich ist   | 172 |
| a) Mahnung und Mahnungssurrogate   | 173 |
| b) Entbehrlichkeit der Mahnung   | 174 |
| aa) Bestimmung des Leistungszeitpunkts nach dem Kalender   | 174 |
| bb) Berechenbarkeit des Leistungszeitpunkts ab Eintritt eines bestimmten Ereignisses nach dem Kalender | 174 |
| cc) Ernsthafte und endgültige Leistungsverweigerung  | 175 |
| dd) Besondere Gründe   | 175 |
| ee) Einvernehmlicher Verzicht auf die Mahnung  | 176 |
| 3. Nichtleistung trotz Möglichkeit   | 176 |
| 4. Verantwortlichkeit  | 177 |
| 5. Entgeltforderungen  | 178 |
| a) Begriff   | 178 |
| b) Eintritt des Verzugs nach 30 Tagen  | 178 |
| III. Rechtsfolgen des Schuldnerverzugs   | 179 |
| 1. Schadensersatz gem. §§ 280 Abs. 1, 2, 286 wegen Verzögerung der Leistung                            | 180 |
| 2. Haftungsverschärfung gem. § 287   | 180 |
| a) Haftung wegen der Leistung gem. § 287 S. 2  | 180 |
| b) Sonstige Haftung gem. § 287 S. 1  | 181 |
| 3. Haftung auf Verzugszinsen gem. § 288  | 181 |
| IV. Kontrollfragen   | 182 |
| <br>   |     |
| <b>§ 8 Schadensersatz wegen Nicht- oder Schlechtleistung</b>   | 183 |
| I. System der Schadensersatzansprüche  | 183 |
| II. Schadensersatz wegen Nichtleistung   | 184 |
| 1. Schadensersatz wegen Nichtleistung trotz Möglichkeit  | 185 |
| a) Schadensersatz statt der Leistung gem. §§ 280 Abs. 1, 3, 281 wegen Nichtleistung trotz Möglichkeit  | 185 |
| aa) Schuldverhältnis   | 186 |
| bb) Pflichtverletzung: Nichtleistung trotz Möglichkeit   | 186 |
| cc) Erfolglose Fristsetzung  | 187 |
| (1) Leistungsaufforderung  | 187 |
| (2) Frist  | 187 |
| dd) Entbehrlichkeit der Fristsetzung   | 188 |
| (1) Ernsthafte und endgültige Leistungsverweigerung  | 188 |
| (2) Besondere Umstände   | 188 |
| ee) Verantwortlichkeit   | 188 |
| ff) Schaden  | 190 |
| (1) Grundsätze   | 190 |
| (2) Differenz- oder Surrogationstheorie?   | 190 |
| gg) Schadensersatz statt der ganzen Leistung   | 192 |

|  |     |
|--|-----|
| hh) Konkurrenzen   | 192 |
| ii) Abgrenzung vom Schadensersatz „neben“ der Leistung   | 193 |
| b) Schadensersatz wegen Verzögerung der Leistung gem. §§ 280 Abs. 1, 2, 286  | 194 |
| aa) Prüfungsreihenfolge  | 194 |
| bb) Kernprobleme   | 194 |
| (1) Prüfungsmaßstab für die Verantwortlichkeit des Schuldners  | 194 |
| (2) Schaden  | 195 |
| 2. Schadensersatz statt der Leistung bei Nichtleistung wegen Unmöglichkeit   | 196 |
| a) Schadensersatz statt der Leistung gem. § 311a Abs. 2 (anfängliche Unmöglichkeit)                                      | 196 |
| aa) Vertragliches Schuldverhältnis   | 197 |
| bb) Nichtleistung aufgrund anfänglicher Unmöglichkeit der Leistung   | 197 |
| cc) Verantwortlichkeit (Kenntnis oder fahrlässige Unkenntnis)  | 197 |
| dd) Schaden  | 198 |
| b) Schadensersatz statt der Leistung gem. §§ 280 Abs. 1, 3, 283 (nachträgliche Unmöglichkeit)                            | 198 |
| aa) Schuldverhältnis   | 199 |
| bb) Pflichtverletzung  | 199 |
| cc) Verantwortlichkeit   | 200 |
| dd) Schaden  | 200 |
| c) Schadensersatz statt der ganzen Leistung bei Unmöglichkeit  | 200 |
| III. Schadensersatz wegen Schlechtleistung   | 200 |
| 1. Schadensersatz bei Möglichkeit der Nacherfüllung  | 201 |
| a) Schadensersatz statt der Leistung gem. §§ 280 Abs. 1, 3, 281 wegen Schlechtleistung bei Möglichkeit der Nacherfüllung | 201 |
| aa) Erfolglose Fristsetzung  | 202 |
| bb) Entbehrlichkeit der Fristsetzung   | 203 |
| cc) Verantwortlichkeit   | 203 |
| dd) Schaden  | 204 |
| ee) Schadensersatz statt der ganzen Leistung   | 204 |
| (1) Besonderheiten bei der Schlechtleistung  | 204 |
| (2) Minderleistung als Teil- oder als Schlechtleistung?  | 205 |
| b) Schadensersatz gem. § 280 Abs. 1 wegen Schlechtleistung   | 206 |
| aa) Voraussetzungen  | 206 |
| bb) Die Haftung für Mangel- und Mangelfolgeschäden   | 206 |
| cc) Die Haftung für Nutzungsausfallschäden   | 207 |
| 2. Schadensersatz statt der Leistung wegen Unmöglichkeit der Nacherfüllung   | 208 |
| a) Schadensersatz statt der Leistung gem. § 311a Abs. 2 (anfängliche Unmöglichkeit der Nacherfüllung)                    | 208 |
| b) Schadensersatz statt der Leistung gem. §§ 280 Abs. 1, 3, 283 (nachträgliche Unmöglichkeit der Nacherfüllung)          | 209 |
| c) Schadensersatz statt der ganzen Leistung bei Unmöglichkeit der Nacherfüllung  | 209 |
| IV. Kontrollfragen   | 209 |

|  |     |
|--|-----|
| <b>§ 9 Schadensersatz wegen Rücksichtspflichtverletzung</b>  | 211 |
| I. Schadensersatz wegen Rücksichtspflichtverletzung im vorvertraglichen Schuldverhältnis           | 211 |
| 1. Schadensersatz gem. §§ 280 Abs. 1, 241 Abs. 2 i.V.m. § 311 Abs. 2 – culpa in contrahendo        | 211 |
| a) Rechtsgeschäftsähnliches Schuldverhältnis   | 212 |
| aa) Vertragsverhandlungen  | 212 |
| bb) Anbahnung eines Vertrags   | 213 |
| cc) Geschäftlicher Kontakt   | 213 |
| b) Pflichtverletzung   | 214 |
| aa) Eingriffe in absolute Rechte   | 214 |
| bb) Unzureichende Aufklärung   | 214 |
| cc) Abbruch der Vertragsverhandlungen  | 215 |
| dd) Verwendung unwirksamer Allgemeiner Geschäftsbedingungen  | 216 |
| ee) Nichtleistung wegen anfänglicher Unmöglichkeit?  | 216 |
| c) Verantwortlichkeit  | 216 |
| d) Schaden   | 216 |
| aa) Haftung auf das negative Interesse   | 217 |
| bb) Haftung auf das positive Interesse   | 218 |
| e) Konkurrenzen  | 218 |
| aa) Rechte des Käufers bei Mängeln   | 219 |
| bb) Anfechtung   | 219 |
| 2. Eigenhaftung Dritter gem. §§ 280 Abs. 1, 241 Abs. 2 i.V.m. § 311 Abs. 3                         | 220 |
| a) Fallgruppen   | 220 |
| aa) Inanspruchnahme besonderen Vertrauens  | 220 |
| bb) Erhebliches wirtschaftliches Eigeninteresse  | 221 |
| b) Grenzen   | 222 |
| II. Schadensersatz wegen Rücksichtspflichtverletzung im vertraglichen Schuldverhältnis             | 222 |
| 1. Schadensersatz neben der Leistung gem. §§ 280 Abs. 1, 241 Abs. 2                                | 222 |
| a) Schuldverhältnis  | 222 |
| b) Pflichtverletzung   | 223 |
| c) Verantwortlichkeit  | 223 |
| d) Schaden   | 223 |
| 2. Schadensersatz statt der Leistung gem. §§ 280 Abs. 1, 3, 282                                    | 224 |
| a) Prüfungsreihenfolge   | 224 |
| b) Unzumutbarkeit  | 225 |
| III. Kontrollfragen  | 225 |
| <b>§ 10 Aufwendungsersatz</b>  | 227 |
| I. Begriff und Funktion des Aufwendungsersatzanspruchs   | 227 |
| II. Aufwendungsersatzanspruch gem. § 284   | 228 |
| 1. Voraussetzungen eines Schadensersatzanspruchs statt der Leistung gem. §§ 280 Abs. 1, 3, 281 ff. | 229 |
| 2. Aufwendungen im Vertrauen auf den Erhalt der Leistung   | 229 |
| 3. Billigkeit der Aufwendungen   | 230 |
| 4. Nutzlosigkeit der Aufwendungen aufgrund der Pflichtverletzung                                   | 231 |
| III. Aufwendungsersatzanspruch gem. § 311a Abs. 2  | 232 |

|  |            |
|--|------------|
| IV. Konkurrenzen   | 232        |
| V. Kontrollfragen  | 233        |
| <b>§ 11 Rücktritt und Kündigung aus wichtigem Grund</b>  | <b>234</b> |
| I. System der Rücktrittsrechte   | 234        |
| II. Rücktritt gem. § 323   | 236        |
| 1. Gegenseitiger Vertrag   | 236        |
| 2. Pflichtverletzung   | 237        |
| a) Nichtleistung trotz Möglichkeit   | 237        |
| aa) Voll wirksamer Anspruch  | 237        |
| bb) Fälliger Anspruch  | 237        |
| b) Schlechtleistung bei Möglichkeit der Nacherfüllung  | 238        |
| 3. Erfolglose Fristsetzung   | 238        |
| 4. Entbehrlichkeit   | 240        |
| a) Ernsthafte und endgültige Erfüllungsverweigerung  | 240        |
| b) Relatives Fixgeschäft   | 240        |
| c) Besondere Umstände  | 241        |
| 5. Erheblichkeit der Schlechtleistung  | 241        |
| 6. Rücktrittsausschluss  | 243        |
| a) Rücktrittsausschluss aufgrund der Verantwortlichkeit des Gläubigers   | 243        |
| b) Rücktrittsausschluss bei Nichtverantwortlichkeit des Schuldners und Annahmeverzug                               | 244        |
| III. Rücktritt gem. §§ 326 Abs. 5, 323 bei Unmöglichkeit   | 244        |
| 1. Prüfungsreihenfolge   | 245        |
| 2. Fallgruppen   | 245        |
| a) Teilunmöglichkeit   | 245        |
| b) Unmöglichkeit der Nacherfüllung   | 246        |
| IV. Rücktritt gem. § 324   | 246        |
| 1. Rücksichtspflichtverletzung   | 246        |
| 2. Unzumutbarkeit des Festhaltens am Vertrag   | 247        |
| V. Rücktritt bei Teilleistungen  | 247        |
| 1. Teilrücktritt   | 247        |
| 2. Rücktritt vom ganzen Vertrag  | 248        |
| a) Rücktritt mangels Interesse an der Teilleistung   | 248        |
| b) Rücktritt vom ganzen Vertrag bei Unteilbarkeit der Gegenleistung?   | 248        |
| VI. Rechtsfolgen des Rücktritts  | 249        |
| 1. Rückgewährschuldverhältnis  | 249        |
| a) Konzeption des Rückgewährschuldverhältnisses  | 250        |
| b) Rechte und Pflichten im Rückgewährschuldverhältnis  | 251        |
| 2. Rückgewähr empfangener Leistungen und Herausgabe gezogener Nutzungen  | 251        |
| 3. Wertersatz statt (unveränderter) Rückgewähr bzw. Herausgabe   | 252        |
| a) Unmöglichkeit unveränderter Rückgewähr bzw. Herausgabe als ungeschriebenes Tatbestandsmerkmal des § 346 Abs. 2? | 253        |
| b) Fallgruppen   | 253        |
| aa) Unmöglichkeit aufgrund der Natur des Erlangten   | 253        |
| bb) Keine (unveränderte) Rückgewähr aufgrund bestimmungsgemäßer Dispositionen                                      | 254        |

|  |            |
|--|------------|
| cc) Keine (unveränderte) Rückgewähr aufgrund von Untergang oder Verschlechterung     | 254        |
| dd) Keine (unveränderte) Rückgewähr in anderen Fällen                                | 255        |
| c) Berechnung des Wertersatzes   | 255        |
| 4. Befreiung von der Verpflichtung zum Wertersatz                                    | 257        |
| a) In-Erscheinung-Treten des Mangels erst während der Verarbeitung oder Umgestaltung | 257        |
| b) Verantwortlichkeit des Gläubigers   | 257        |
| c) Hypothetischer Eintritt des Schadens auch beim Gläubiger                          | 257        |
| d) Beobachtung eigenüblicher Sorgfalt  | 257        |
| aa) Keine Befreiung bei einem Rücktritt gem. § 313 Abs. 3                            | 258        |
| bb) Keine Befreiung bei Fahrlässigkeit ab Kenntnis des Rücktrittsgrunds              | 258        |
| 5. Herausgabe einer verbliebenen Bereicherung  | 259        |
| 6. Haftung auf Schadensersatz  | 259        |
| 7. Nutzungs- und Aufwendungsersatz   | 261        |
| VII. Konkurrenzen  | 261        |
| VIII. Kündigung eines Dauerschuldverhältnisses aus wichtigem Grund                   | 263        |
| 1. Kündigungsgrund   | 263        |
| 2. Kündigungserklärung   | 264        |
| 3. Erfolgreicher Ablauf einer Abhilfefrist oder erfolglose Abmahnung                 | 264        |
| 4. Kündigung innerhalb angemessener Frist ab Kenntnis des Kündigungsgrunds           | 265        |
| 5. Konkurrenzen  | 265        |
| IX. Kontrollfragen   | 265        |
| <b>§ 12 Nichtannahme der Leistung – Gläubigerverzug</b>                              | <b>266</b> |
| I. Einführung  | 266        |
| II. Voraussetzungen des Gläubigerverzugs   | 267        |
| 1. Leistungsfähigkeit und Leistungsbereitschaft des Schuldners                       | 267        |
| 2. Leistungsberechtigung des Schuldners  | 267        |
| 3. Angebot, soweit es nicht entbehrlich ist  | 268        |
| a) Tatsächliches Angebot   | 268        |
| b) Wörtliches Angebot  | 268        |
| aa) Annahmeverweigerung  | 268        |
| bb) Unterbliebene Mitwirkung   | 269        |
| c) Entbehrlichkeit des Angebots  | 269        |
| 4. Nichtannahme der Leistung   | 269        |
| III. Rechtsfolgen des Gläubigerverzugs   | 270        |
| 1. Gefahrübergang  | 270        |
| a) Leistungsgefahr   | 270        |
| aa) Eintritt des Gläubigerverzugs vor Konkretisierung                                | 271        |
| bb) Geldschulden?  | 271        |
| b) Preisgefahr   | 272        |
| 2. Haftungsmilderung   | 272        |
| 3. Ersatz von Mehraufwendungen   | 273        |
| 4. Ausschluss des Rücktrittsrechts   | 273        |
| IV. Kontrollfragen   | 273        |

|  |     |
|--|-----|
| <b>§ 13 Störung der Geschäftsgrundlage</b>                 | 274 |
| I. Begriff und Funktion                                    | 274 |
| II. Anwendungsbereich                                      | 275 |
| III. Tatbestand der Störung der Geschäftsgrundlage         | 276 |
| 1. Geschäftsgrundlage                                      | 276 |
| 2. Störung der Geschäftsgrundlage                          | 278 |
| 3. Erheblichkeit der Störung                               | 279 |
| a) Schwerwiegende Veränderung der Umstände                 | 279 |
| b) Wesentliche Fehlvorstellungen                           | 279 |
| 4. Unzumutbarkeit der Bindung an den unveränderten Vertrag | 279 |
| 5. Fallgruppen   | 281 |
| a) Äquivalenzstörung                                       | 281 |
| aa) Inflation  | 281 |
| bb) Leistungserschwerung                                   | 282 |
| b) Zweckstörung  | 282 |
| c) Gemeinschaftlicher Irrtum                               | 283 |
| IV. Rechtsfolgen der Störung der Geschäftsgrundlage        | 283 |
| 1. Anpassung des Vertrags                                  | 283 |
| 2. Aufhebung des Vertrags                                  | 284 |
| a) Rücktritt   | 284 |
| b) Kündigung   | 285 |
| V. Kontrollfragen  | 285 |

## Teil 3: Dritte im Schuldverhältnis – Auswechslung und Mehrheit von Schuldnern und Gläubigern

---

|   |     |
|---|-----|
| <b>§ 14 Dritte im Schuldverhältnis</b>                    | 286 |
| I. Einführung   | 286 |
| II. Vertrag zugunsten Dritter                             | 286 |
| 1. Begriff und Funktion                                   | 286 |
| 2. Rechtsbeziehungen                                      | 287 |
| 3. Die Rechte der Beteiligten                             | 288 |
| a) Forderungen des Dritten und des Versprechensempfängers | 288 |
| b) Sonstige Rechte und Pflichten des Dritten              | 289 |
| c) Einwendungen des Versprechenden                        | 289 |
| 4. Leistungsstörungen                                     | 290 |
| III. Vertrag mit Schutzwirkung für Dritte                 | 291 |
| 1. Begriff und Funktion                                   | 291 |
| 2. Legitimation   | 292 |
| 3. Voraussetzungen  | 293 |
| a) Leistungsnähe  | 293 |
| b) Einbeziehungsinteresse des Gläubigers                  | 294 |
| aa) Gläubignähe des Dritten                               | 294 |
| bb) Parteiwille   | 294 |
| c) Erkennbarkeit und Zumutbarkeit des Haftungsrisikos     | 295 |
| d) Schutzbedürftigkeit des Dritten                        | 295 |
| 4. Rechtsfolgen   | 295 |

|   |            |
|---|------------|
| 5. Haftung Sachverständiger als Fallgruppe des Vertrags mit Schutzwirkung für Dritte? | 296        |
| IV. Kontrollfragen  | 296        |
| <b>§ 15 Auswechslung von Gläubigern und Schuldern</b>                                 | <b>298</b> |
| I. Einführung   | 298        |
| II. Gläubigerwechsel durch Abtretung  | 298        |
| 1. Begriff und Funktion   | 298        |
| 2. Rechtsnatur  | 300        |
| 3. Prüfungsreihenfolge  | 301        |
| 4. Voraussetzungen  | 301        |
| a) Abtretungsvertrag  | 301        |
| b) Berechtigung des Abtretenden   | 301        |
| aa) Verbriefte Forderungen  | 302        |
| bb) Künftige Forderungen  | 302        |
| c) Bestimmtheit oder Bestimmbarkeit der abgetretenen Forderung                        | 303        |
| d) Abtretbarkeit der Forderung  | 304        |
| aa) Vertraglicher Abtretungsausschluss  | 304        |
| bb) Gesetzlicher Abtretungsausschluss   | 305        |
| (1) Inhaltsänderung (§ 399 Alt. 1)  | 305        |
| (2) Unpfändbarkeit (§ 400)  | 305        |
| 5. Rechtsfolgen   | 305        |
| a) Rechtsposition des Neugläubigers   | 305        |
| aa) Erwerb der Forderung und der akzessorischen Sicherheiten                          | 305        |
| bb) Nebenansprüche des Neugläubigers – insb. auf Auskunft                             | 306        |
| cc) Rechte des Neugläubigers bei Leistungsstörungen                                   | 306        |
| b) Rechtsposition des Schuldners  | 307        |
| aa) Einwendungen gegen die abgetretene Forderung                                      | 307        |
| bb) Aufrechnung gegenüber dem Neugläubiger  | 308        |
| cc) Leistungen und Rechtsgeschäfte an den bzw. mit dem Altgläubiger                   | 309        |
| dd) Rechtshandlungen aufgrund einer Abtretungsanzeige                                 | 310        |
| 6. Besondere Erscheinungsformen der Abtretung   | 312        |
| a) Sicherungsabtretung  | 312        |
| b) Inkassozeession  | 313        |
| 7. Übertragung anderer Rechte   | 313        |
| III. Gläubigerwechsel durch gesetzlichen Forderungsübergang                           | 313        |
| IV. Schuldnerwechsel durch Schuldübernahme  | 314        |
| 1. Schuldübernahme gem. § 414   | 314        |
| 2. Schuldübernahme gem. § 415   | 314        |
| V. Kontrollfragen   | 315        |
| <b>§ 16 Mehrheit von Schuldern und Gläubigern</b>                                     | <b>316</b> |
| I. Einführung   | 316        |
| II. Mehrheit von Schuldern  | 316        |
| 1. Teilschuld   | 317        |

|   |     |
|---|-----|
| 2. Gesamtschuld   | 318 |
| a) Merkmale der Gesamtschuld                              | 319 |
| aa) Schuldnermehrheit                                     | 319 |
| bb) Einmaliges Forderungsrecht                            | 319 |
| cc) Identität des Leistungsinteresses                     | 320 |
| dd) Gleichstufigkeit                                      | 321 |
| b) Entstehung der Gesamtschuld                            | 321 |
| c) Wirkungen der Gesamtschuld im Außenverhältnis          | 322 |
| aa) Erfüllung und Erfüllungssurrogate                     | 323 |
| bb) Erlassvertrag   | 323 |
| cc) Gläubigerverzug                                       | 323 |
| dd) Andere Tatsachen                                      | 323 |
| d) Ansprüche der Gesamtschuldner im Innenverhältnis       | 324 |
| aa) Ausgleichsanspruch                                    | 324 |
| bb) Erfüllter Anspruch des Gläubigers                     | 325 |
| e) Gestörte Gesamtschuld                                  | 326 |
| aa) Vertragliche Haftungsbeschränkungen                   | 326 |
| bb) Gesetzliche Haftungsbeschränkungen                    | 328 |
| 3. Schuldnergemeinschaft                                  | 329 |
| III. Mehrheit von Gläubigern                              | 329 |
| 1. Teilgläubigerschaft                                    | 329 |
| 2. Gesamtgläubigerschaft                                  | 330 |
| a) Begriff und Merkmale der Gesamtgläubigerschaft         | 330 |
| b) Entstehung der Gesamtgläubigerschaft                   | 330 |
| c) Wirkungen der Gesamtgläubigerschaft im Außenverhältnis | 331 |
| d) Ansprüche der Gesamtgläubiger im Innenverhältnis       | 331 |
| 3. Gläubigergemeinschaft                                  | 331 |
| a) Bruchteilsgemeinschaft                                 | 332 |
| b) Gesamthandsgemeinschaft                                | 332 |
| c) Sonstige Fälle   | 333 |
| IV. Kontrollfragen  | 333 |

## Teil 4: Verbraucherrecht

---

|   |            |
|---|------------|
| <b>§ 17 Grundsätze bei Verbraucherverträgen und besondere Vertriebsformen</b> | <b>334</b> |
| I. Einführung   | 334        |
| 1. Begriff und Funktion   | 334        |
| 2. Europäische Dimension  | 336        |
| II. Regelungssystem   | 337        |
| 1. Widerrufsrecht des Verbrauchers  | 337        |
| 2. Informationspflichten des Unternehmers                                     | 339        |
| 3. Verbraucherverträge über digitale Produkte                                 | 339        |
| III. Regelungsadressaten  | 339        |
| 1. Verbraucher  | 339        |
| 2. Unternehmer  | 340        |
| a) Existenzgründer  | 340        |
| b) Scheinunternehmer  | 341        |

|   |            |
|---|------------|
| IV. Widerruf von Verbraucherverträgen   | 342        |
| 1. Widerrufsrecht bei besonderen Vertriebsformen (§ 312g Abs. 1)  | 342        |
| a) Anwendbarkeit  | 343        |
| b) Außerhalb von Geschäftsräumen geschlossener Vertrag  | 344        |
| c) Fernabsatzvertrag  | 346        |
| aa) Vertragsschluss unter ausschließlicher Verwendung von Fernkommunikationsmitteln                         | 346        |
| bb) Vertragsschluss im Rahmen eines für den Fernabsatz organisierten Vertriebs- oder Dienstleistungssystems | 347        |
| d) Wirksamkeit des widerrufenen Vertrags?   | 348        |
| e) Kein Ausschluss des Widerrufsrechts  | 348        |
| aa) Katalogtatbestand (§ 312g Abs. 2)   | 348        |
| bb) Keine vorrangigen Widerrufsrechte (§ 312g Abs. 3)   | 350        |
| 2. Fristgerechte Widerrufserklärung   | 350        |
| 3. Erlöschen des Widerrufsrechts  | 351        |
| 4. Rechtsfolgen des Widerrufs   | 351        |
| a) Pflichten des Verbrauchers   | 352        |
| aa) Rückgewähr auf eigene Kosten  | 352        |
| bb) Wertersatz (§ 357a Abs. 1 und 2)  | 353        |
| b) Pflichten des Unternehmers   | 354        |
| V. Verbundene Verträge  | 355        |
| 1. Liquidationsdurchgriff   | 355        |
| 2. Einwendungsdurchgriff  | 356        |
| VI. Zusammenhängende Verträge   | 357        |
| VII. Unbestellte Leistungen   | 357        |
| 1. Inhalt und Reichweite  | 357        |
| 2. Rechtsfolgen   | 358        |
| VIII. Verbraucherschutz im elektronischen Geschäftsverkehr; Online-Marktplätze                              | 358        |
| 1. Allgemeine Pflichten   | 359        |
| 2. Besondere Pflichten gegenüber Verbrauchern (§ 312j)  | 359        |
| 3. Kündigung von Verbraucherverträgen (§ 312k)  | 359        |
| IX. Kontrollfragen  | 360        |
| <b>§ 18 Verbraucherverträge über digitale Produkte</b>  | <b>361</b> |
| I. Hintergrund  | 361        |
| II. Systematik  | 362        |
| 1. Verhältnis zum besonderen Schuldrecht  | 362        |
| 2. Binnensystematik   | 363        |
| III. Anwendungsbereich  | 363        |
| 1. Persönlicher Anwendungsbereich   | 364        |
| 2. Sachlicher Anwendungsbereich   | 364        |
| a) Leistungspflicht des Unternehmers  | 364        |
| aa) Bereitstellung digitaler Produkte   | 364        |
| (1) Digitale Produkte   | 364        |
| (2) Bereitstellung  | 365        |
| (a) Leistungszeit   | 366        |
| (b) Art und Weise der Bereitstellung  | 367        |
| (3) Einmalige und dauerhafte Bereitstellung   | 369        |

|  |     |
|--|-----|
| bb) Kombination mit der Bereitstellung anderer Leistungen  | 371 |
| (1) Paketvertrag   | 372 |
| (2) Sachen mit digitalen Extras  | 373 |
| (3) Waren mit digitalen Elementen  | 374 |
| (4) Datenträger  | 375 |
| b) Die Pflichten des Verbrauchers  | 376 |
| aa) Zahlung eines Preises  | 376 |
| bb) „Bezahlen mit Daten“   | 376 |
| c) Ausgenommene Verträge   | 379 |
| IV. Leistungsstörungsrecht bei Verbraucherverträgen über digitale Produkte im Überblick              | 379 |
| V. Rechte des Verbrauchers bei unterbliebener Bereitstellung (Nichtleistung)                         | 380 |
| 1. Unterbliebene Bereitstellung trotz Möglichkeit  | 380 |
| a) Vertragsbeendigung wegen unterbliebener Bereitstellung  | 381 |
| aa) Unterbliebene Bereitstellung   | 382 |
| (1) Fälligkeit und Durchsetzbarkeit des Bereitstellungsanspruchs                                     | 383 |
| (2) Unterbliebene Bereitstellung   | 383 |
| (3) Erfolglose Aufforderung zur Bereitstellung   | 384 |
| (4) Entbehrlichkeit der Aufforderung   | 385 |
| (a) Verweigerung der Bereitstellung  | 385 |
| (b) Eindeutig absehbare Nichtbereitstellung  | 385 |
| (c) Relatives Fixgeschäft  | 385 |
| bb) Rechtsfolgen der Vertragsbeendigung  | 386 |
| b) Schadens- und Aufwendungsersatz wegen unterbliebener Bereitstellung                               | 386 |
| aa) Schadensersatz statt der Leistung gem. §§ 327c Abs. 2 S. 1 und 2, 280 Abs. 1, 3, 281 Abs. 1 S. 1 | 387 |
| bb) Schadensersatz neben der Leistung wegen Verzögerung gem. §§ 327c Abs. 2 S. 1, 280 Abs. 1, 2, 286 | 388 |
| cc) Konkurrenzen   | 390 |
| c) Besonderheiten bei Datenträgern nach § 327 Abs. 5   | 390 |
| 2. Unterbliebene Bereitstellung wegen Unmöglichkeit  | 391 |
| VI. Rechte des Verbrauchers bei Mängeln (Schlechtleistung)   | 391 |
| 1. Vertragsmäßigkeit digitaler Produkte  | 391 |
| a) Produktmangel   | 392 |
| aa) Regelungsstruktur des § 327e   | 392 |
| bb) Subjektive Anforderungen   | 394 |
| (1) Beschaffenheit   | 394 |
| (2) Beschaffenheitsvereinbarung  | 395 |
| (3) Eignung für die nach dem Vertrag vorausgesetzte Verwendung                                       | 396 |
| (4) Bereitstellung mit dem vereinbarten Zubehör, Anleitungen und Kundendienst                        | 396 |
| (5) Bereitstellung der vereinbarten Aktualisierungen   | 397 |
| cc) Objektive Anforderungen  | 397 |
| (1) Eignung für die gewöhnliche Verwendung   | 397 |
| (2) Übliche und zu erwartende Beschaffenheit   | 398 |
| (a) Übliche Beschaffenheit   | 398 |

|   |     |
|---|-----|
| (b) Erwartbarkeit aufgrund der Üblichkeit   | 399 |
| (c) Erwartbarkeit aufgrund öffentlicher Äußerungen                                  | 399 |
| (3) Beschaffenheit einer Testversion oder Voranzeige                                | 401 |
| (4) Zu erwartendes Zubehör und Anleitungen  | 402 |
| (5) Aktualisierungen  | 402 |
| (6) Neueste verfügbare Version  | 404 |
| dd) Abweichende Vereinbarungen über Produktmerkmale                                 | 405 |
| ee) Anforderungen an die Integration  | 405 |
| ff) Maßgebliche Zeit  | 406 |
| (1) Einmalige Bereitstellung  | 406 |
| (2) Dauerhafte Bereitstellung   | 407 |
| b) Rechtsmangel   | 407 |
| c) Beweislastumkehr   | 408 |
| 2. Die einzelnen Mängelrechte   | 410 |
| a) Nacherfüllung  | 411 |
| aa) Begriff und Rechtsnatur des Nacherfüllungsanspruchs                             | 411 |
| bb) Voraussetzungen des Nacherfüllungsanspruchs                                     | 412 |
| (1) Nacherfüllungsverlangen   | 412 |
| (2) Ausschlussgründe  | 412 |
| cc) Modalitäten der Nacherfüllung   | 414 |
| dd) Kein Recht zur Selbstvornahme   | 414 |
| b) Vertragsbeendigung wegen Mängeln   | 415 |
| aa) Voraussetzungen der Vertragsbeendigung wegen Mängeln                            | 415 |
| (1) Ausschluss der Nacherfüllung gem. § 327I Abs. 2 (§ 327m Abs. 1 Nr. 1)           | 415 |
| (2) Verletzung der Nacherfüllungspflichten gem. § 327I Abs. 1 (§ 327m Abs. 1 Nr. 2) | 416 |
| (3) Mangel trotz Versuch der Nacherfüllung (§ 327m Abs. 1 Nr. 3)                    | 416 |
| (4) Schwerwiegender Mangel (§ 327m Abs. 1 Nr. 4)                                    | 417 |
| (5) Verweigerung der Nacherfüllung (§ 327m Abs. 1 Nr. 5)                            | 417 |
| (6) Offensichtliches Ausbleiben der Nacherfüllung (§ 327m Abs. 1 Nr. 6)             | 418 |
| (7) Erheblichkeit des Mangels   | 418 |
| bb) Rechtsfolgen der Vertragsbeendigung wegen Mängeln                               | 418 |
| (1) Rückgewähransprüche   | 418 |
| (2) Weiternutzung von Daten   | 419 |
| cc) Konkurrenzen  | 421 |
| c) Minderung  | 421 |
| aa) Voraussetzungen der Minderung   | 422 |
| bb) Rechtsfolgen der Minderung  | 422 |
| d) Schadensersatz wegen Mängeln   | 423 |
| aa) Schadensersatz statt der Leistung wegen Mängeln                                 | 424 |
| (1) Produkt- oder Rechtsmangel und Beendigungsgrund                                 | 424 |
| (2) Verantwortlichkeit  | 425 |
| (3) Schaden   | 425 |
| bb) Schadensersatz neben der Leistung wegen Mängeln                                 | 425 |

## Inhalt

---

|  |     |
|--|-----|
| VII. Änderungen an digitalen Produkten bei dauerhafter Bereitstellung          | 426 |
| 1. Voraussetzungen einer zulässigen Produktänderung                            | 426 |
| a) Produktänderung ohne Einschränkung der Zugriffsmöglichkeit oder Nutzbarkeit | 427 |
| b) Produktänderung mit Einschränkung der Zugriffsmöglichkeit oder Nutzbarkeit  | 427 |
| 2. Rechtsfolgen der Produktänderung  | 427 |
| a) Zulässige Produktänderung   | 428 |
| b) Unzulässige Produktänderung   | 428 |
| VIII. Besonderheiten bei Paketvertrag und Sachen mit digitalen Extras          | 429 |
| IX. Einschränkungen der Vertragsfreiheit                                       | 430 |
| X. Rechtsfolgen datenschutzrechtlicher Erklärungen des Verbrauchers            | 430 |
| XI. Regress in der Lieferkette   | 431 |
| XII. Kontrollfragen  | 432 |

## Teil 5: Schadensrecht

---

|   |     |
|---|-----|
| <b>§ 19 Einführung in das Schadensrecht</b>     | 433 |
| I. Schadensrecht als Rechtsgebiet               | 433 |
| 1. Schaden                                      | 434 |
| a) Natürlicher Schaden                          | 434 |
| b) Normativer Schaden                           | 434 |
| c) Vermögens- und Nichtvermögensschaden         | 435 |
| 2. Funktion(en) des Schadensersatzes            | 436 |
| II. Regelungsgrundsätze                         | 437 |
| 1. Naturalrestitution                           | 437 |
| 2. Totalreparation                              | 437 |
| III. Regelungssystematik                        | 438 |
| 1. Restitution                                  | 438 |
| 2. Kompensation                                 | 439 |
| IV. Drittschadensliquidation                    | 440 |
| 1. Problem                                      | 440 |
| 2. Fallgruppen                                  | 443 |
| a) Obligatorische Gefahrentlastung              | 443 |
| b) Mittelbare Stellvertretung                   | 443 |
| c) Obhutsverhältnisse                           | 444 |
| V. Kontrollfragen                               | 445 |
| <b>§ 20 Schaden und Schadenszurechnung</b>      | 446 |
| I. Ermittlung des Schadens                      | 446 |
| 1. Natürlicher Schaden                          | 446 |
| a) Entgangener Gewinn                           | 447 |
| b) Vergebliche Aufwendungen                     | 447 |
| 2. Normativer Schaden                           | 448 |
| a) Kommerzialisierung von Nichtvermögensschäden | 448 |
| aa) Nutzungsentschädigung                       | 448 |
| bb) Frustrierte Aufwendungen?                   | 450 |

|  |            |
|--|------------|
| b) Kind als Schaden?   | 450        |
| c) Leidensbehaftetes Leben als Schaden?                                      | 451        |
| 3. Vorteilsausgleichung  | 452        |
| a) Begriff und Voraussetzungen   | 452        |
| b) Fallgruppen   | 452        |
| aa) Leistungen Dritter   | 452        |
| bb) Leistungen des Geschädigten  | 453        |
| cc) Ersparte Aufwendungen und gezogene Nutzungen                             | 453        |
| 4. Maßgebliches Interesse  | 453        |
| a) Positives Interesse (Erfüllungsinteresse)                                 | 453        |
| b) Negative Interesse (Vertrauensschaden)                                    | 454        |
| II. Schadenszurechnung   | 454        |
| 1. Kausalität  | 454        |
| 2. Normative Einschränkungen der Schadenszurechnung                          | 455        |
| a) Adäquanztheorie   | 455        |
| b) Schutzzweck der Norm  | 456        |
| aa) Vertragliche Pflichten   | 457        |
| bb) Gesetzliche Vorschriften   | 457        |
| 3. Mittelbare Kausalität   | 458        |
| a) Psychische Folgeschäden   | 458        |
| aa) Psychische Folgeschäden beim Verletzten                                  | 458        |
| bb) Psychische Folgeschäden beim Nichtverletzten (Schockschäden)             | 458        |
| b) Provokationen (Herausforderungsfälle)                                     | 459        |
| 4. Hypothetische Kausalität (Reserveursachen)                                | 460        |
| a) Objektschäden   | 460        |
| b) Vermögensschäden  | 461        |
| 5. Rechtmäßiges Alternativverhalten  | 461        |
| III. Kontrollfragen  | 462        |
| <b>§ 21 Inhalt und Umfang des Schadensersatzes</b>                           | <b>463</b> |
| I. Restitution   | 463        |
| 1. Naturalrestitution (§ 249 Abs. 1)   | 463        |
| 2. Restitution „in Geld“   | 464        |
| a) Ersetzungsbefugnis des Gläubigers (§ 249 Abs. 2)                          | 464        |
| b) Erfolglose Fristsetzung   | 466        |
| 3. Abzug „neu für alt“   | 466        |
| II. Kompensation   | 466        |
| 1. Kompensation von Vermögensschäden   | 466        |
| a) Unmöglichkeit oder Unzulänglichkeit der Naturalrestitution (§ 251 Abs. 1) | 467        |
| b) Ersetzungsbefugnis des Schädigers (§ 251 Abs. 2)                          | 467        |
| 2. Kompensation von Nichtvermögensschäden                                    | 468        |
| a) Schmerzensgeld gem. § 253 Abs. 2  | 468        |
| aa) Beeinträchtigung eines geschützten Rechtsguts                            | 469        |
| bb) Bemessung des Schmerzensgeldes   | 469        |
| b) Schadensersatz aufgrund von Persönlichkeitsrechtsverletzungen             | 470        |
| c) Schadensersatz aufgrund nutzlos aufgewendeter Urlaubszeit (§ 651n Abs. 2) | 472        |

## Inhalt

---

|  |            |
|--|------------|
| III. Mitverschulden des Geschädigten                             | 472        |
| 1. Grundlagen  | 472        |
| 2. Eigenes Mitverschulden des Geschädigten                       | 473        |
| a) Mitverschulden bei der Entstehung des Schadens (§ 254 Abs. 1) | 473        |
| b) Mitverschulden durch Unterlassen (§ 254 Abs. 2 S. 1)          | 475        |
| aa) Unterlassene Warnung vor einem ungewöhnlich hohen Schaden    | 475        |
| bb) Unterlassene Schadensabwendung/-minderung                    | 475        |
| c) Mitverursachung ohne Verschulden                              | 476        |
| d) Mitverschulden bei Handeln auf eigene Gefahr                  | 476        |
| 3. Mitverschulden Dritter (§ 254 Abs. 2 S. 2)                    | 477        |
| 4. Schadensteilung   | 477        |
| IV. Kontrollfragen   | 477        |
| <br>   |            |
| <b>Antworten zu den Kontrollfragen</b>                           | <b>479</b> |
| <br>   |            |
| <b>Sachverzeichnis</b>   | <b>499</b> |