

# Inhaltsübersicht

|   |      |
|---|------|
| Vorwort zur 24. Auflage .....   | V    |
| Aus dem Vorwort zur 1. Auflage (1968) .....                                 | VII  |
| Inhaltsverzeichnis .....  | XIII |
| Abkürzungen und abgekürzt zitierte Literatur .....                          | XXIX |
| Einleitung. Aufbaufragen .....  | 1    |
| § 1 Der Anspruchsaufbau .....   | 1    |
| I. Die Anspruchsnorm als Ausgangspunkt .....                                | 1    |
| II. Die Reihenfolge der Prüfung von Anspruchsnormen .....                   | 3    |
| III. Die Prüfung von Einwendungen .....                                     | 7    |
| § 2 Grenzen des Anspruchsaufbaus .....                                      | 8    |
| I. Andere Fallfragen .....  | 8    |
| II. Prozessuale Vorfragen .....   | 9    |
| 1. Abschnitt. Ansprüche aus Vertrag .....                                   | 13   |
| § 3 Verpflichtende und verfügende Verträge .....                            | 13   |
| I. Unterschiede zwischen Verpflichtung und Verfügung .....                  | 13   |
| II. Verpflichtung, Verfügung und causa .....                                | 18   |
| 1. Kapitel. Das Zustandekommen von Schuldverträgen .....                    | 21   |
| § 4 Der Vertragsschluss .....   | 21   |
| I. Zugangsprobleme .....  | 21   |
| II. Das Schweigen nach bürgerlichem Recht .....                             | 24   |
| III. Das Schweigen im Handelsrecht .....                                    | 26   |
| IV. Allgemeine Geschäftsbedingungen .....                                   | 29   |
| § 5 Die Stellvertretung .....   | 34   |
| I. Abgrenzung der Stellvertretung .....                                     | 34   |
| II. Der Offenheitsgrundsatz .....   | 38   |
| III. Die Vertretungsmacht .....   | 41   |
| IV. Schadensersatz bei Vertretung ohne Vertretungsmacht .....               | 52   |
| § 6 Willensmängel .....   | 54   |
| I. Abgrenzungsfragen zu §§ 119–122 BGB .....                                | 54   |
| II. Nichtigkeit wegen Willensmängeln .....                                  | 55   |
| III. Irrtumsfälle nach § 119 I BGB .....                                    | 58   |
| IV. Irrtumsfälle nach § 119 II BGB .....                                    | 61   |
| V. Irrtumsfolgen .....  | 64   |
| VI. Sonderregelungen des Irrtums .....                                      | 64   |
| VII. Probleme des § 123 BGB .....   | 66   |
| § 7 Die Geschäftsgrundlage .....  | 70   |
| I. Vorfragen .....  | 70   |
| II. Abgrenzung der Geschäftsgrundlage .....                                 | 70   |
| III. Die Prüfung der Geschäftsgrundlage .....                               | 74   |
| § 8 Fragen des Minderjährigenrechts .....                                   | 78   |
| I. »Lediglich rechtlicher Vorteil« .....                                    | 78   |
| II. Die Einwilligung des gesetzlichen Vertreters .....                      | 80   |
| III. Außervertragliche Haftung .....  | 81   |
| § 9 Formfragen .....  | 83   |
| I. Formbedürftigkeit .....  | 83   |
| II. Mangel der durch Gesetz bestimmten Form (§ 125 S. 1 BGB) .....          | 83   |
| III. Mangel der durch Rechtsgeschäft bestimmten Form (§ 125 S. 2 BGB) ..... | 87   |
|   | IX   |

|   |            |
|---|------------|
| § 10 Vertragsansprüche ohne Vertrag .....   | 89         |
| I. Erfüllungsansprüche .....  | 89         |
| II. Ansprüche auf Schadensersatz .....  | 93         |
| <b>2. Kapitel. Die Wirkung von Schuldverträgen .....</b>                              | <b>97</b>  |
| § 11 Übersicht über die Pflichten aus Schuldverträgen .....                           | 97         |
| I. Primär- und Sekundärpflichten .....  | 97         |
| II. Haupt- und Nebenleistungspflichten .....  | 98         |
| III. Schutzpflichten (nichtleistungsbezogene Nebenpflichten) .....                    | 98         |
| IV. Primär- und Sekundärpflichten bei der OHG (§ 128 HGB) .....                       | 101        |
| § 12 Das Synallagma (Gegenseitiger Vertrag) .....                                     | 104        |
| I. Anwendungsbereich des Synallagma .....   | 104        |
| II. Wirkungen des Synallagma .....  | 106        |
| § 13 Allgemeines Leistungsstörungenrecht .....  | 118        |
| I. Einteilung .....   | 118        |
| II. Grundzüge .....   | 119        |
| III. Stückschuld, Gattungsschuld, Geldschuld .....                                    | 126        |
| IV. Vertretenmüssen .....   | 132        |
| V. Gefahrtragung .....  | 135        |
| VI. Die Reihenfolge der Prüfung von Leistungsstörungen .....                          | 139        |
| § 14 Einzelne Vertragstypen .....   | 140        |
| I. Der Kauf .....   | 140        |
| II. Andere Schuldverhältnisse .....   | 165        |
| § 15 Verbraucherschutzrecht .....   | 177        |
| I. Ausgangspunkt .....  | 177        |
| II. Überblick .....   | 177        |
| III. Einzelprobleme .....   | 179        |
| § 16 Unentgeltliche Geschäfte .....   | 184        |
| I. Abgrenzung Rechtsgeschäft – Gefälligkeitsverhältnis .....                          | 184        |
| II. Abgrenzung bei der Schenkung .....  | 188        |
| III. Die Schwächen des unentgeltlichen Erwerbs .....                                  | 191        |
| IV. Rechtsgrundlos = unentgeltlich? .....   | 194        |
| V. Die Schenkung von Todes wegen .....  | 195        |
| <b>2. Abschnitt. Ansprüche aus Geschäftsführung ohne Auftrag .....</b>                | <b>203</b> |
| § 17 Übersicht über die Geschäftsführungsverhältnisse .....                           | 203        |
| I. Arten der Geschäftsführung .....   | 203        |
| II. Geschäftsführung für einen anderen .....  | 204        |
| III. Die unechte Geschäftsführung ohne Auftrag .....                                  | 210        |
| § 18 Einzelheiten der Geschäftsführung ohne Auftrag .....                             | 212        |
| I. Berechtigte und unberechtigte Geschäftsführung .....                               | 212        |
| II. Rechtsfolgen der Geschäftsführung ohne Auftrag .....                              | 215        |
| III. Schema für die §§ 17 und 18 .....  | 218        |
| <b>3. Abschnitt. Dingliche Ansprüche .....</b>  | <b>221</b> |
| § 19 Übersicht über die dinglichen Ansprüche .....                                    | 221        |
| I. Begriff .....  | 221        |
| II. Überblick .....   | 221        |
| III. Eigenarten der dinglichen Ansprüche .....  | 224        |
| IV. Die eigene Störungsregelung für dingliche Ansprüche .....                         | 228        |
| V. Zusammenfassung zu III und IV .....  | 229        |
| § 20 Anwartschaften .....   | 230        |
| I. Typische Anwartschaften .....  | 230        |
| II. Der Schutz der Anwartschaften .....   | 232        |
| III. Übertragung und Erwerb der Anwartschaft .....                                    | 238        |
| IV. Die Abhängigkeit der Anwartschaften von ihrem schuldrechtlichen Bestandteil ..... | 241        |
| V. Einzelfragen zur Anwartschaft bei bedingtem Rechtserwerb .....                     | 243        |
| VI. Anwartschaft und Anwartschaftsrecht .....   | 246        |

|   |     |
|---|-----|
| § 21 Fiduziarische Sicherungsrechte .....   | 247 |
| I. Arten der Treuhand und Gründe der Sicherungstreuhand .....   | 247 |
| II. Komplikationen bei der fiduziarischen Sicherung .....   | 250 |
| III. Die Erfüllung der zu sichernden Forderung .....  | 252 |
| IV. Wirkungen des Sicherungszwecks gegenüber Dritterwerbem des Sicherungsguts ..                            | 253 |
| V. Die fiduziarische Sicherung in Zwangsvollstreckung oder Insolvenz .....                                  | 256 |
| VI. Die Verarbeitungsklausel bei Eigentumsvorbehalt und Sicherungsübereignung . . . .                       | 257 |
| VII. Das Bestimmtheiterfordernis bei Sicherungsübereignung und Sicherungszession . .                        | 260 |
| VIII. Das Zusammentreffen von verlängertem Eigentumsvorbehalt und<br>Sicherungszession .....                | 262 |
| § 22 Der Erwerb vom Nichtberechtigten kraft Rechtsscheins .....   | 265 |
| I. Möglichkeiten des rechtsgeschäftlichen Erwerbs .....   | 265 |
| II. Allgemeines zum redlichen Erwerb .....  | 271 |
| III. Einzelfragen zum Grundbuch .....   | 274 |
| IV. Einzelfragen zum Besitz .....   | 279 |
| V. Der Erbschein .....  | 284 |
| § 23 Das Eigentümer-Besitzer-Verhältnis und der Erbschaftsanspruch .....                                    | 287 |
| I. Zweck der Sonderregelungen .....   | 287 |
| II. Übersicht zum Eigentümer-Besitzer-Verhältnis .....  | 288 |
| III. Die Redlichkeit beim Besitzerwerb durch Gehilfen .....   | 289 |
| IV. Verhältnis §§ 985 ff. BGB – Vertrag .....   | 290 |
| V. Verhältnis §§ 987 ff. BGB – Delikt .....   | 295 |
| VI. Verhältnis §§ 987 ff. BGB – Bereicherungsrecht .....  | 296 |
| VII. Besonderheiten beim Erbschaftsanspruch .....   | 300 |
| 4. Abschnitt. Ansprüche aus Delikt .....  | 305 |
| § 24 Probleme des Deliktsrechts .....   | 305 |
| I. Haftung aus Unrecht und Gefährdung .....   | 305 |
| II. Haftung aus verschuldetem Unrecht .....   | 305 |
| III. Die Ergänzung der Ansprüche auf Schadensersatz durch Unterlassungs- und<br>Beseitigungsansprüche ..... | 318 |
| IV. Gefährdungshaftung .....  | 320 |
| V. Beeinflussung durch Vertragsrecht .....  | 324 |
| § 25 Die Verkehrspflichten .....  | 326 |
| I. Die Funktion der Verkehrspflichten .....   | 326 |
| II. Begründung und Umfang von Verkehrspflichten .....   | 328 |
| III. Zusammenfassung .....  | 337 |
| IV. Einzelheiten zur Verkehrspflicht .....  | 337 |
| 5. Abschnitt. Ansprüche aus ungerechtfertigter Bereicherung .....   | 339 |
| § 26 Übersicht zum Bereicherungsrecht .....   | 339 |
| I. Funktionen der §§ 812 ff. BGB .....  | 339 |
| II. Wandlungen in der Lehre von der ungerechtfertigten Bereicherung .....                                   | 340 |
| § 27 Die Leistungskondition .....   | 343 |
| I. Leistungsbegriff und Wertungsfragen .....  | 343 |
| II. Einzelne Dreipersonenverhältnisse .....   | 344 |
| III. Gründe für die Leistungskondition .....  | 358 |
| § 28 Die Eingriffskondition .....   | 367 |
| I. Begriff .....  | 367 |
| II. Eingriffsobjekt und Eingriff .....  | 367 |
| III. Die Parteien der Eingriffskondition .....  | 369 |
| IV. Der Inhalt der Eingriffskondition .....   | 371 |
| V. Leistung und Eingriff .....  | 375 |
| 6. Abschnitt. Einwendungen .....  | 379 |
| § 29 Übersicht .....  | 379 |
| I. Einwendung und Einrede .....   | 379 |
| II. Funktion einer Einteilung der Einwendungen .....  | 380 |
| III. Einteilung von den Ansprüchen her .....  | 380 |

|  |            |
|--|------------|
| § 30 Erfüllung und Erfüllungssurrogate .....                           | 383        |
| I. Erfüllung .....   | 383        |
| II. Erfüllungssurrogate .....  | 385        |
| § 31 Der Verlust von Einwendungen .....                                | 389        |
| I. Schuldrecht und Sachenrecht .....                                   | 389        |
| II. Übertragung pfandrechtsgesicherter Forderungen .....               | 389        |
| III. Feststellungsverträge .....                                       | 391        |
| IV. Fremdfinanzierte Abzahlungsgeschäfte .....                         | 393        |
| <b>7. Abschnitt. Sonderfragen .....</b>                                | <b>397</b> |
| § 32 Schadensersatzpflichten aus dem Verhalten Dritter .....           | 397        |
| I. Handlungs- und Gefährdungshaftung .....                             | 397        |
| II. Tatbestandsgruppen .....   | 397        |
| III. Einzelfragen der Organhaftung .....                               | 402        |
| IV. Einzelfragen zu § 278 BGB .....                                    | 405        |
| V. Einzelfragen zu § 831 BGB .....                                     | 410        |
| § 33 Probleme des Schadensrechts .....                                 | 412        |
| I. Aufbaufragen .....  | 412        |
| II. Schadensbegriff und Ersatzarten .....                              | 412        |
| III. Vermögens- und Nichtvermögensschaden .....                        | 414        |
| IV. Die Tendenzen zum Ersatz von Drittschaden .....                    | 422        |
| V. Die Wirkung von Reserveursachen («hypothetische Kausalität») .....  | 430        |
| VI. Vorteilsausgleichung .....   | 432        |
| VII. Vorhaltekosten .....  | 435        |
| VIII. Mitwirkendes Verschulden des Geschädigten .....                  | 436        |
| § 34 Verwendungen auf fremde Sachen .....                              | 441        |
| I. Terminologie .....  | 441        |
| II. Arten der Verwendungen .....                                       | 442        |
| III. Übersicht über die Rechtsfolgen aus Verwendungen .....            | 443        |
| IV. Grundlagen für Ansprüche auf Verwendungersatz .....                | 445        |
| V. Insbesondere die Kondiktion von Verwendungen .....                  | 447        |
| VI. Einzelfragen zum Wegnahmerecht .....                               | 452        |
| § 35 Der Rückgriff (Regress) .....                                     | 454        |
| I. Übersicht .....   | 454        |
| II. Einzelfragen zu § 426 BGB .....                                    | 457        |
| III. Sonderfragen beim Rückgriff des Bürgen .....                      | 465        |
| IV. Der Rückgriff nach Geschäftsführungs- und Bereicherungsrecht ..... | 467        |
| <b>Gesetzesregister .....</b>  | <b>473</b> |
| <b>Entscheidungsregister .....</b>                                     | <b>487</b> |
| <b>Sachregister .....</b>  | <b>499</b> |
| <b>Besonders wichtige Entscheidungen .....</b>                         | <b>515</b> |

# Inhaltsverzeichnis

|   |           |
|---|-----------|
| Vorwort zur 24. Auflage .....                                   | V         |
| Aus dem Vorwort zur 1. Auflage (1968) .....                     | VII       |
| Inhaltsübersicht .....  | IX        |
| Abkürzungen und abgekürzt zitierte Literatur .....              | XXIX      |
| <b>Einleitung. Aufbaufragen</b> .....                           | <b>1</b>  |
| § 1 Der Anspruchsaufbau .....                                   | 1         |
| I. Die Anspruchsnorm als Ausgangspunkt .....                    | 1         |
| 1. Ziel des Anspruchsaufbaus .....                              | 1         |
| 2. Das Finden der Anspruchsnorm .....                           | 1         |
| 3. Mehrheit von Anspruchszielen .....                           | 2         |
| 4. Die Frage nach der Rechtslage .....                          | 2         |
| II. Die Reihenfolge der Prüfung von Anspruchsnormen .....       | 3         |
| 1. Ziel der Reihenfolge .....                                   | 3         |
| 2. Regeln für die Reihenfolge .....                             | 3         |
| a) Vertrag .....  | 4         |
| b) Culpa in contrahendo .....                                   | 4         |
| c) Geschäftsführung ohne Auftrag .....                          | 4         |
| d) Dingliche Ansprüche .....                                    | 5         |
| e) Delikt und ungerechtfertigte Bereicherung .....              | 5         |
| 3. Mehrere Normen in einer Gruppe .....                         | 5         |
| 4. Probleme beim Vertragstyp .....                              | 6         |
| 5. Logischer Vorrang von Tatbestandsmerkmalen .....             | 6         |
| III. Die Prüfung von Einwendungen .....                         | 7         |
| § 2 Grenzen des Anspruchsaufbaus .....                          | 8         |
| I. Andere Fallfragen .....                                      | 8         |
| 1. Fragen nach der dinglichen Rechtslage .....                  | 8         |
| 2. Rechtsgestaltung und -durchsetzung .....                     | 9         |
| II. Prozessuale Vorfragen .....                                 | 9         |
| 1. Zulässigkeit und Begründetheit .....                         | 9         |
| 2. Die unzulässige Klage .....                                  | 10        |
| 3. Vorrangige materiellrechtliche Fragen .....                  | 11        |
| <b>1. Abschnitt. Ansprüche aus Vertrag</b> .....                | <b>13</b> |
| § 3 Verpflichtende und verfügende Verträge .....                | 13        |
| I. Unterschiede zwischen Verpflichtung und Verfügung .....      | 13        |
| 1. Schuldrecht und Sachenrecht .....                            | 13        |
| 2. Die materiellrechtliche Zuständigkeit .....                  | 14        |
| 3. Die Bindung .....  | 16        |
| II. Verpflichtung, Verfügung und causa .....                    | 18        |
| 1. Der Ausgangspunkt .....                                      | 18        |
| 2. Korrekturen .....  | 19        |
| a) Schuldverträge ohne klagbare Erfüllungsansprüche .....       | 19        |
| b) Abstrakte Verpflichtungen .....                              | 20        |
| c) Bloße Zweckabreden .....                                     | 20        |
| <b>1. Kapitel. Das Zustandekommen von Schuldverträgen</b> ..... | <b>21</b> |
| § 4 Der Vertragsschluss .....                                   | 21        |
| I. Zugangsprobleme .....  | 21        |
| 1. Zugangserfordernisse .....                                   | 21        |
| 2. Erklärung unter Anwesenden .....                             | 22        |

|  |    |
|--|----|
| 3. Nichtverkörperte Erklärungen                                  | 23 |
| 4. Zugang und Auslegung  | 23 |
| 5. Zugangsverzögerung  | 23 |
| II. Das Schweigen nach bürgerlichem Recht                        | 24 |
| 1. Das Schweigen als Ablehnung                                   | 24 |
| 2. Das Schweigen als Zustimmung                                  | 25 |
| 3. Sonderfälle   | 25 |
| III. Das Schweigen im Handelsrecht                               | 26 |
| 1. Schweigen mit Erklärungswirkung                               | 26 |
| 2. Schweigen auf ein kaufmännisches Bestätigungsschreiben        | 27 |
| IV. Allgemeine Geschäftsbedingungen                              | 29 |
| 1. Problematik und Anwendungsbereich der §§ 305 ff.              | 29 |
| 2. Einführung in den Einzelvertrag                               | 30 |
| 3. Inhaltskontrolle der AGB                                      | 30 |
| 4. Die beiderseitige Verwendung Allgemeiner Geschäftsbedingungen | 32 |
| 5. Inhaltskontrolle notarieller Verträge                         | 33 |
| § 5 Die Stellvertretung  | 34 |
| I. Abgrenzung der Stellvertretung                                | 34 |
| 1. Botenschaft   | 34 |
| 2. Einzelheiten zur Falschübermittlung durch Boten               | 35 |
| 3. Handeln unter fremdem Namen                                   | 36 |
| 4. Handeln unter falscher Namensangabe                           | 36 |
| 5. Die Organschaft   | 37 |
| 6. Die Partei kraft Amtes  | 37 |
| II. Der Offenheitsgrundsatz                                      | 38 |
| 1. Die Regel   | 38 |
| 2. Abweichungen  | 38 |
| a) § 1357 BGB  | 38 |
| b) Geschäft für den, den es angeht                               | 40 |
| c) Dingliche Surrogation   | 41 |
| III. Die Vertretungsmacht  | 41 |
| 1. Erteilung und Erlöschen der Vollmacht                         | 41 |
| 2. Willensmängel bei der Bevollmächtigung                        | 42 |
| a) Die ausgeübte Innenvollmacht                                  | 42 |
| b) Die kundgemachte Innenvollmacht                               | 43 |
| 3. Vollmacht, Rechtsschein und Verschulden                       | 43 |
| a) Gleichsetzung von Duldungs- und Anscheinsvollmacht            | 43 |
| b) Unterscheidung  | 44 |
| c) Zusammenfassung   | 45 |
| 4. Handelsrechtlicher Verkehrsschutz                             | 45 |
| a) Scheinkaufmann  | 45 |
| b) Negative Publizität des Handelsregisters                      | 46 |
| c) Ergänzendes Wohnheitsrecht                                    | 47 |
| d) Positive Publizität des Handelsregisters                      | 48 |
| e) Unterschiede zwischen Eintragung und Bekanntmachung           | 48 |
| f) Die Vertretungsmacht von Ladenangestellten                    | 49 |
| g) Abgrenzung  | 49 |
| 5. § 181 BGB und Missbrauch der Vertretungsmacht                 | 49 |
| a) Insichgeschäfte   | 49 |
| b) Missbrauch der Vertretungsmacht                               | 51 |
| c) Unbeschränkbare Vertretungsmacht                              | 51 |
| IV. Schadensersatz bei Vertretung ohne Vertretungsmacht          | 52 |
| 1. Ansprüche gegen den Vertreter                                 | 52 |
| 2. Ansprüche gegen den Vertretenen                               | 53 |
| 3. Haftung bei der Untervollmacht                                | 53 |
| § 6 Willensmängel  | 54 |
| I. Abgrenzungsfragen zu §§ 119–122 BGB                           | 54 |
| 1. Primat der Auslegung  | 54 |

|  |    |
|--|----|
| 2. Falsa demonstratio .....  | 54 |
| 3. Dissens .....   | 55 |
| II. Nichtigkeit wegen Willensmängeln .....                           | 55 |
| 1. Scheingeschäft und fiduziarisches Geschäft .....                  | 55 |
| 2. Strohmengeschäfte .....   | 56 |
| 3. Mindestanforderungen an die Willensgrundlage .....                | 57 |
| a) Handlungswille .....  | 57 |
| b) Erklärungswille .....   | 57 |
| c) Geschäftswille? .....   | 58 |
| III. Irrtumsfälle nach § 119 I BGB .....                             | 58 |
| 1. Die gesetzliche Regelung .....                                    | 58 |
| 2. Weitere Fallgruppen .....   | 59 |
| a) Rechtsfolgeirrtum .....   | 59 |
| b) Kalkulationsirrtum .....  | 60 |
| IV. Irrtumsfälle nach § 119 II BGB .....                             | 61 |
| 1. Einzelheiten .....  | 62 |
| 2. Ausschluss von § 119 II BGB .....                                 | 63 |
| V. Irrtumsfolgen .....   | 64 |
| VI. Sonderregelungen des Irrtums .....                               | 64 |
| 1. §§ 2078 ff., 2281 ff. BGB .....                                   | 64 |
| 2. § 1949 BGB .....  | 65 |
| 3. §§ 1954, 2308 BGB .....   | 65 |
| VII. Probleme des § 123 BGB .....                                    | 66 |
| 1. »Dritter« bei § 123 BGB .....                                     | 66 |
| 2. Verhältnis von § 123 BGB und culpa in contrahendo .....           | 67 |
| § 7 Die Geschäftsgrundlage .....                                     | 70 |
| I. Vorfragen .....   | 70 |
| II. Abgrenzung der Geschäftsgrundlage .....                          | 70 |
| 1. Vorrangige Sonderregeln .....                                     | 70 |
| 2. Vorrang der Auslegung .....                                       | 70 |
| 3. Perplexität .....   | 71 |
| 4. Abgrenzung zur Unmöglichkeit .....                                | 71 |
| a) Leistungerschwerung .....   | 71 |
| b) Zweckstörung .....  | 72 |
| c) Äquivalenzstörung .....   | 73 |
| 5. Motivirrtum .....   | 73 |
| 6. Kondiktion wegen Zweckverfehlung .....                            | 74 |
| III. Die Prüfung der Geschäftsgrundlage .....                        | 74 |
| 1. Was ist Geschäftsgrundlage? .....                                 | 74 |
| a) Elemente der Geschäftsgrundlage .....                             | 74 |
| b) Regelmäßig unbeachtliche Umstände .....                           | 75 |
| 2. Wann fehlt die Geschäftsgrundlage oder ist sie weggefallen? ..... | 76 |
| 3. Rechtsfolgen aus Fehlen und Wegfall der Geschäftsgrundlage .....  | 76 |
| § 8 Fragen des Minderjährigenrechts .....                            | 78 |
| I. »Lediglich rechtlicher Vorteil« .....                             | 78 |
| 1. Leistungen an den Minderjährigen .....                            | 78 |
| 2. Annahme von Schenkungen .....                                     | 78 |
| II. Die Einwilligung des gesetzlichen Vertreters .....               | 80 |
| 1. Arten der Einwilligung .....                                      | 80 |
| 2. Geschäfte über das Surrogat .....                                 | 80 |
| III. Außervertragliche Haftung .....                                 | 81 |
| 1. Bereicherungshaftung .....  | 81 |
| 2. Haftung für culpa in contrahendo .....                            | 82 |
| § 9 Formfragen .....   | 83 |
| I. Formbedürftigkeit .....   | 83 |
| 1. Zusammengesetzte Verträge .....                                   | 83 |
| 2. Form von Maklerverträgen über ein Grundstück .....                | 83 |

|  |     |
|--|-----|
| II. Mangel der durch Gesetz bestimmten Form (§ 125 S. 1 BGB)                 | 83  |
| 1. Bewusste Nichtbeachtung der Form  | 84  |
| 2. Täuschung über die Formbedürftigkeit                                      | 84  |
| 3. Versehentliche Nichtbeachtung der Form                                    | 85  |
| 4. Formmangelhafte Verfügungen   | 86  |
| 5. Formbedürftigkeit bei der Vollmachtserteilung                             | 86  |
| III. Mangel der durch Rechtsgeschäft bestimmten Form (§ 125 S. 2 BGB)        | 87  |
| 1. Vorkommen von Formvereinbarungen  | 87  |
| 2. Unterschiede zum Mangel der gesetzlichen Form                             | 87  |
| 3. Vorbehalt schriftlicher Bestätigung und Vertretungsmacht                  | 88  |
| § 10 Vertragsansprüche ohne Vertrag  | 89  |
| I. Erfüllungsansprüche   | 89  |
| 1. Sozialtypisches Verhalten   | 89  |
| a) Bedenken  | 89  |
| b) Andere Lösungsmöglichkeiten   | 90  |
| c) Ausweitungen der Lehre vom sozialtypischen Verhalten                      | 91  |
| 2. Ausgeführte Eingliederungsverhältnisse auf mangelhafter Vertragsgrundlage | 91  |
| a) Verdrängung der Unwirksamkeitsnorm  | 91  |
| b) Einschränkungen   | 92  |
| c) Zusammenfassung   | 93  |
| II. Ansprüche auf Schadensersatz   | 93  |
| 1. Culpa in contrahendo  | 93  |
| 2. Haftung Dritter   | 94  |
| a) Vertreter bei Vertragsverhandlungen                                       | 94  |
| b) Erweiterungen   | 95  |
| 3. Schlechtleistung ohne Vertrag   | 96  |
| 4. Drittschutz aus unwirksamem Vertrag                                       | 96  |
| 5. Einheitliches gesetzliches Schuldverhältnis                               | 96  |
| 2. Kapitel. Die Wirkung von Schuldverträgen                                  | 97  |
| § 11 Übersicht über die Pflichten aus Schuldverträgen                        | 97  |
| I. Primär- und Sekundärpflichten   | 97  |
| II. Haupt- und Nebenleistungspflichten                                       | 98  |
| III. Schutzpflichten (nichtleistungsbezogene Nebenpflichten)                 | 98  |
| 1. Überblick und Einteilung  | 98  |
| 2. Haftungsmilderungen   | 99  |
| 3. Verjährung  | 100 |
| IV. Primär- und Sekundärpflichten bei der OHG (§ 128 HGB)                    | 101 |
| 1. Gleichheit von Gesellschafts- und Gesellschafterschuld                    | 101 |
| 2. Gesellschafterhaftung nur auf Schadensersatz?                             | 101 |
| 3. Vermittelnde Lösungen   | 101 |
| 4. Dingliche Ansprüche gegen den Besitzer                                    | 102 |
| § 12 Das Synallagma (Gegenseitiger Vertrag)                                  | 104 |
| I. Anwendungsbereich des Synallagma  | 104 |
| 1. Gegenseitige Verträge   | 104 |
| 2. Die Gesellschaft  | 105 |
| 3. Verträge mit einem verfügenden Teil                                       | 105 |
| II. Wirkungen des Synallagma   | 106 |
| 1. Genetisches Synallagma  | 106 |
| 2. Funktionelles Synallagma  | 107 |
| a) Abhängigkeit bei der Durchsetzung   | 107 |
| b) Einrede und Schuldnerverzug im Allgemeinen                                | 107 |
| c) Besonderheiten  | 108 |
| d) Abhängigkeit beim Fortbestehen  | 109 |
| 3. Das Synallagma bei der Rückabwicklung                                     | 110 |
| a) Rücktritt   | 110 |
| b) Bereicherungsrecht (Saldotheorie)   | 110 |
| c) Rücktrittsrechtliche Wertungen und Saldotheorie                           | 112 |

|   |     |
|---|-----|
| d) Saldotheorie und Normzweck .....                                 | 115 |
| e) Rücktrittsfolgenrecht und Bereicherungsrecht .....               | 116 |
| § 13 Allgemeines Leistungsstörungenrecht .....                      | 118 |
| I. Einteilung .....   | 118 |
| 1. Pflichtverletzung und Rechtsfolgen .....                         | 118 |
| 2. Insbesondere der Schadensersatz .....                            | 118 |
| II. Grundzüge .....   | 119 |
| 1. Nichterbringung der Leistung .....                               | 120 |
| 2. Leistungsverzögerung .....                                       | 123 |
| 3. Andere Pflichtverletzungen .....                                 | 125 |
| III. Stückschuld, Gattungsschuld, Geldschuld .....                  | 126 |
| 1. Geldschuld .....   | 126 |
| a) Schuldnerverzug .....  | 126 |
| b) Ausnahme: Entlastung bei Unvermögen .....                        | 127 |
| 2. Gattungsschuld vor der Konkretisierung .....                     | 128 |
| a) Objektive Unmöglichkeit .....                                    | 128 |
| b) Andere Leistungsstörungen .....                                  | 128 |
| 3. Konkretisierung der Gattungsschuld .....                         | 129 |
| a) Bring-, Schick- und Holschuld .....                              | 129 |
| b) Konkretisierung bei der Geldschuld .....                         | 129 |
| c) Konkretisierung beim Kauf .....                                  | 130 |
| d) Konkretisierung und Annahmeverzug .....                          | 130 |
| e) Bindung an die Konkretisierung .....                             | 131 |
| 4. Stückschuld .....  | 131 |
| IV. Vertretenmüssen .....   | 132 |
| 1. Vertretenmüssen des Schuldners .....                             | 132 |
| a) Geldmangel .....   | 132 |
| b) Übernahme des Beschaffungsrisikos bei der Gattungsschuld .....   | 132 |
| c) Bezugspunkt des Vertretenmüssens .....                           | 133 |
| 2. Die Verantwortung des Gläubigers .....                           | 134 |
| 3. Vertretenmüssen von Schuldner und Gläubiger .....                | 135 |
| V. Gefahrtragung .....  | 135 |
| 1. Arten der Gefahr .....   | 135 |
| 2. Bedeutung der Preisgefahr .....                                  | 136 |
| 3. Übergang der Preisgefahr .....                                   | 136 |
| a) Annahmeverzug .....  | 136 |
| b) Kaufrecht .....  | 137 |
| c) Werkvertrag und Dienstvertrag .....                              | 138 |
| VI. Die Reihenfolge der Prüfung von Leistungsstörungen .....        | 139 |
| § 14 Einzelne Vertragstypen .....                                   | 140 |
| I. Der Kauf .....   | 140 |
| 1. Rückbindung der Käuferrechte an das Allgemeine Schuldrecht ..... | 140 |
| 2. Gleichstellung von Sach- und Rechtsmängelhaftung .....           | 142 |
| 3. Die Definition des Sachmangels .....                             | 142 |
| 4. Der Nacherfüllungsanspruch des Käufers .....                     | 146 |
| 5. Rücktritt .....  | 150 |
| 6. Schadensersatzansprüche des Käufers .....                        | 152 |
| 7. Arglist des Verkäufers .....                                     | 154 |
| 8. Die Verjährung .....   | 157 |
| 9. Verjährung und Ersatzansprüche aus anderem Rechtsgrund .....     | 158 |
| 10. Ansprüche des Verkäufers .....                                  | 159 |
| a) Sonderregeln .....   | 159 |
| b) Freiwilliger Besitzverlust des Käufers .....                     | 159 |
| c) Vollstreckung des Verkäufers in die Kaufsache .....              | 160 |
| 11. Der Verbrauchsgüterkauf .....                                   | 160 |
| 12. Der Handelskauf .....   | 164 |
| II. Andere Schuldverhältnisse .....                                 | 165 |
| 1. Werkvertrag .....  | 165 |

|  |     |
|--|-----|
| a) Erfolgsbezogenheit und »funktionaler« Mangelbegriff                 | 166 |
| b) Abnahmepflicht des Bestellers                                       | 167 |
| c) Selbstvornahme der Nacherfüllung                                    | 167 |
| d) Schadensersatz  | 168 |
| e) Verjährung  | 168 |
| 2. Reisevertrag  | 169 |
| 3. Dienstvertrag   | 169 |
| 4. Miete   | 170 |
| 5. Leasing   | 173 |
| § 15 Verbraucherschutzrecht  | 177 |
| I. Ausgangspunkt   | 177 |
| II. Überblick  | 177 |
| 1. Grundbegriffe   | 177 |
| 2. Unbestellt erbrachte Leistungen                                     | 178 |
| 3. Einzelne Tatbestände  | 179 |
| III. Einzelprobleme  | 179 |
| 1. Überrumpelung   | 179 |
| 2. Fernabsatz  | 181 |
| 3. Die Stellung des Verbrauchers nach dem Widerruf                     | 181 |
| 4. Widerruf und Vollstreckungsgegenklage                               | 183 |
| § 16 Unentgeltliche Geschäfte  | 184 |
| I. Abgrenzung Rechtsgeschäft – Gefälligkeitsverhältnis                 | 184 |
| 1. Die Fragestellung   | 184 |
| a) Rechtsbindungswille   | 185 |
| b) Gefälligkeitsverhältnis mit rechtsgeschäftlichem Charakter          | 185 |
| 2. Teilfragen  | 186 |
| a) Haftungsmaßstab   | 186 |
| b) Ausführungsanspruch   | 186 |
| c) Haftung bei Ausführung  | 187 |
| 3. Der Lottofall   | 187 |
| 4. Der Pillenfall  | 188 |
| II. Abgrenzung bei der Schenkung                                       | 188 |
| 1. Die Vermögenszuwendung bei der Schenkung                            | 188 |
| 2. »Schenkungs« und Gegenleistung                                      | 189 |
| a) Gegenseitiger Vertrag   | 189 |
| b) Schenkung unter Auflage   | 189 |
| c) Bedingte Schenkung  | 189 |
| d) Zweckschenkung  | 189 |
| e) Unerhebliche Zweckangabe  | 190 |
| f) Belohnende Schenkung  | 190 |
| 3. Die gemischte Schenkung   | 191 |
| III. Die Schwächen des unentgeltlichen Erwerbs                         | 191 |
| 1. Unentgeltliche Verfügung eines Nichtberechtigten                    | 192 |
| 2. Unentgeltliche Verfügung eines berechtigten Bereicherungsschuldners | 192 |
| 3. Unentgeltlich erlangter Besitz                                      | 193 |
| 4. Böbliche Schenkungen des gebundenen Erblassers oder des Ehegatten   | 193 |
| 5. Schenkungen mit Nachteil für einen Pflichtteilsberechtigten         | 193 |
| 6. Dinglich unwirksame Schenkung                                       | 194 |
| IV. Rechtsgrundlos = unentgeltlich?                                    | 194 |
| 1. Das Problem   | 194 |
| 2. Die Gleichstellung bei § 816 I 2 BGB                                | 194 |
| V. Die Schenkung von Todes wegen                                       | 195 |
| 1. Funktion des § 2301 BGB   | 195 |
| 2. Schenkungen durch Vertrag mit einem Dritten                         | 197 |
| a) Vorrang des Erbrechts?  | 197 |
| b) Verdrängung des Erbrechts durch § 331 BGB?                          | 197 |
| c) Lösungsvorschlag  | 198 |
| d) Neuere Rechtsprechung   | 198 |

|  |            |
|--|------------|
| 3. Auftrag und Vollmacht über den Tod hinaus .....                     | 199        |
| 4. Nachfolge in eine Personengesellschaft .....                        | 200        |
| a) Fortsetzung oder Auflösung der Gesellschaft .....                   | 200        |
| b) Nachfolgeklauseln .....   | 201        |
| <b>2. Abschnitt. Ansprüche aus Geschäftsführung ohne Auftrag .....</b> | <b>203</b> |
| <b>§ 17 Übersicht über die Geschäftsführungsverhältnisse .....</b>     | <b>203</b> |
| I. Arten der Geschäftsführung .....                                    | 203        |
| 1. Spezialregelungen .....   | 203        |
| 2. Geschäftsführung ohne Auftrag .....                                 | 203        |
| 3. »Unechte« Geschäftsführung ohne Auftrag .....                       | 204        |
| II. Geschäftsführung für einen anderen .....                           | 204        |
| 1. Die Zuordnung von Geschäften .....                                  | 204        |
| 2. Bedeutung der Zuordnung .....                                       | 205        |
| 3. Zuordnungsprobleme .....  | 205        |
| a) Die Rechtsprechung .....  | 205        |
| b) Bedenken .....  | 206        |
| c) Zurückhaltendere Entscheidungen .....                               | 207        |
| 4. Besondere Fallgruppen .....   | 208        |
| a) Erfüllung eines Vertrages mit einem Dritten .....                   | 208        |
| b) Leistungen eines Gesamtschuldners .....                             | 209        |
| III. Die unechte Geschäftsführung ohne Auftrag .....                   | 210        |
| 1. Irrtümliche Annahme eines eigenen Geschäfts .....                   | 210        |
| 2. Geschäftsanmaßung .....   | 210        |
| a) Ansprüche des Geschäftsherrn .....                                  | 210        |
| b) Gegenansprüche des Geschäftsführers .....                           | 211        |
| <b>§ 18 Einzelheiten der Geschäftsführung ohne Auftrag .....</b>       | <b>212</b> |
| I. Berechtigte und unberechtigte Geschäftsführung .....                | 212        |
| 1. Die GoA als Anspruchsgrundlage .....                                | 212        |
| 2. Unterscheidungskriterien .....                                      | 212        |
| a) Interesse und Wille .....   | 212        |
| b) Wirklicher und mutmaßlicher Wille .....                             | 213        |
| c) Der falsch eingeschätzte Wille .....                                | 213        |
| d) Zusammenfassung .....   | 214        |
| II. Rechtsfolgen der Geschäftsführung ohne Auftrag .....               | 215        |
| 1. Berechtigte GoA .....   | 215        |
| a) Ansprüche des Geschäftsherrn .....                                  | 215        |
| b) Ansprüche des Geschäftsführers .....                                | 216        |
| 2. Unberechtigte GoA .....   | 217        |
| a) Ansprüche des Geschäftsherrn .....                                  | 217        |
| b) Ansprüche des Geschäftsführers .....                                | 218        |
| III. Schema für die §§ 17 und 18 .....                                 | 218        |
| <b>3. Abschnitt. Dingliche Ansprüche .....</b>                         | <b>221</b> |
| <b>§ 19 Übersicht über die dinglichen Ansprüche .....</b>              | <b>221</b> |
| I. Begriff .....   | 221        |
| II. Überblick .....  | 221        |
| 1. Ansprüche auf Herausgabe .....                                      | 222        |
| 2. Ansprüche auf Beseitigung und Unterlassung .....                    | 223        |
| 3. Ansprüche auf Befriedigung aus einem Gegenstand .....               | 223        |
| 4. Weitere dingliche Ansprüche .....                                   | 224        |
| III. Eigenarten der dinglichen Ansprüche .....                         | 224        |
| 1. Fehlen der selbstständigen Abtretbarkeit .....                      | 224        |
| 2. Die Anwendbarkeit weiterer Schuldrechtsnormen .....                 | 225        |
| a) Hauptnormen des Unmöglichkeitrechts .....                           | 225        |
| b) Andere Unmöglichkeitsvorschriften .....                             | 226        |
| c) Schuldnerverzug .....   | 227        |

|   |     |
|---|-----|
| IV. Die eigene Störungsregelung für dingliche Ansprüche .....                         | 228 |
| 1. Das Eigentümer-Besitzer-Verhältnis bei § 985 BGB .....                             | 228 |
| 2. Weitere gesetzliche Regeln .....   | 228 |
| 3. Entsprechende Anwendung der §§ 987 ff. BGB bei §§ 894, 1004 BGB .....              | 228 |
| V. Zusammenfassung zu III und IV .....  | 229 |
| § 20 Anwartschaften .....   | 230 |
| I. Typische Anwartschaften .....  | 230 |
| 1. Bedingter Erwerb .....   | 231 |
| 2. Grundstückserwerb vor Eintragung .....   | 231 |
| 3. Hypothekenerwerb vor Valutierung .....   | 231 |
| II. Der Schutz der Anwartschaften .....   | 232 |
| 1. Der bedingte Rechtserwerb .....  | 232 |
| a) Unwirksamkeit von Zwischenverfügungen .....  | 232 |
| b) Recht zum Besitz des Erwerbers .....   | 233 |
| c) Vereitelung des Bedingungseintritts .....  | 233 |
| d) Erweiterungen des gesetzlichen Schutzes .....                                      | 233 |
| e) Schutz gegen Gläubiger des Verkäufers .....  | 234 |
| 2. Der Aufassungsempfänger vor Eintragung .....                                       | 235 |
| a) Schutz gegen Widerruf .....  | 235 |
| b) Schutz gegen Verfügungsbeschränkungen .....  | 235 |
| c) Schutz gegen Zwischenverfügungen .....   | 235 |
| d) Schutz gegen Übereilung? .....   | 237 |
| 3. Der Hypothekar vor Valutierung .....   | 237 |
| a) Buchhypothek .....   | 237 |
| b) Briefhypothek .....  | 237 |
| III. Übertragung und Erwerb der Anwartschaft .....                                    | 238 |
| 1. Bei bedingtem Rechtserwerb .....   | 238 |
| a) Erwerb vom Berechtigten .....  | 238 |
| b) Redlicher Erwerb vom Nichtberechtigten .....                                       | 239 |
| 2. Anwartschaften im Immobiliarsachenrecht .....                                      | 240 |
| a) Aufassungsempfänger .....  | 240 |
| b) Hypothekar vor Valutierung .....   | 241 |
| IV. Die Abhängigkeit der Anwartschaften von ihrem schuldrechtlichen Bestandteil ..... | 241 |
| 1. Bei bedingtem Rechtserwerb .....   | 241 |
| a) Insolvenz des Verkäufers .....   | 242 |
| b) Insolvenz des Käufers .....  | 242 |
| 2. Bei Anwartschaften im Immobiliarsachenrecht .....                                  | 242 |
| V. Einzelfragen zur Anwartschaft bei bedingtem Rechtserwerb .....                     | 243 |
| 1. Die Anwartschaft im Haftungsverband .....  | 243 |
| 2. Die Pfändung der Anwartschaft an beweglichen Sachen .....                          | 245 |
| VI. Anwartschaft und Anwartschaftsrecht .....   | 246 |
| § 21 Fiduziarische Sicherungsrechte .....   | 247 |
| I. Arten der Treuhand und Gründe der Sicherungstreuhand .....                         | 247 |
| 1. Arten der Treuhand .....   | 247 |
| a) Verwaltungstreuhand .....  | 247 |
| b) Sicherungstreuhand .....   | 247 |
| 2. Sicherungstreuhand und zwingendes Sachenrecht .....                                | 249 |
| II. Komplikationen bei der fiduziarischen Sicherung .....                             | 250 |
| 1. Unwirksamkeit des Sicherungsvertrages .....  | 250 |
| 2. Ausbleiben der Valutierung .....   | 250 |
| 3. Zusammenfassung .....  | 251 |
| III. Die Erfüllung der zu sichernden Forderung .....                                  | 252 |
| 1. Sicherungsübereignung und Sicherungszession .....                                  | 252 |
| 2. Sicherungsgrundschuld .....  | 252 |
| IV. Wirkungen des Sicherungszwecks gegenüber Dritterwerbem des Sicherungsguts .....   | 253 |
| 1. Regel: keine Drittwirkung .....  | 253 |
| 2. Drittwirkung in Ausnahmefällen .....   | 253 |
| a) Eigentumsvorbehalt .....   | 254 |

|  |     |
|--|-----|
| b) Sicherungsübereignung .....   | 254 |
| c) Sicherungszession .....   | 254 |
| d) Sicherungsgrundschuld .....   | 255 |
| 3. Exkurs: Veräußerung des mit einer Sicherungsgrundschuld belasteten<br>Grundstücks .....   | 256 |
| V. Die fiduziarische Sicherung in Zwangsvollstreckung oder Insolvenz .....                   | 256 |
| 1. Eigentumsvorbehalt .....  | 256 |
| 2. Andere Sicherungsrechte .....   | 257 |
| VI. Die Verarbeitungsklausel bei Eigentumsvorbehalt und Sicherungsübereignung .....          | 257 |
| 1. Fremdwirksame Verarbeitung .....  | 258 |
| 2. Andere Ansichten .....  | 258 |
| 3. Lösungsvorschlag .....  | 259 |
| 4. Zum Wertverhältnis bei § 950 BGB .....  | 259 |
| VII. Das Bestimmtheits Erfordernis bei Sicherungsübereignung und Sicherungszession ..        | 260 |
| VIII. Das Zusammentreffen von verlängertem Eigentumsvorbehalt und<br>Sicherungszession ..... | 262 |
| 1. Der Vorrang des Eigentumsvorbehalts .....   | 262 |
| 2. Gegenargumente .....  | 263 |
| 3. Zahlung auf das Verkäuferkonto beim Globalzessionar .....                                 | 264 |
| 4. Entreichung des Globalzessionars .....  | 264 |
| § 22 Der Erwerb vom Nichtberechtigten kraft Rechtsscheins .....                              | 265 |
| I. Möglichkeiten des rechtsgeschäftlichen Erwerbs .....                                      | 265 |
| 1. Übersicht .....   | 265 |
| a) Veräußerer mit Verfügungsbefugnis .....   | 265 |
| b) Veräußerer ohne Verfügungsbefugnis .....  | 268 |
| 2. Sonderfälle: Wirksamkeit wegen der Nichtberechtigung? .....                               | 270 |
| a) Minderjährigkeit des Veräußerers .....  | 270 |
| b) § 1369 BGB .....  | 270 |
| c) Lösungsvorschlag .....  | 270 |
| II. Allgemeines zum redlichen Erwerb .....   | 271 |
| 1. Die Vermutung aus dem Rechtsscheinträger .....  | 271 |
| 2. Vermutungen bei der Behandlung von Fällen .....   | 272 |
| 3. Allgemeine Voraussetzungen des redlichen Erwerbs .....                                    | 273 |
| a) Rechtsgeschäftlicher Erwerb .....   | 273 |
| b) Verkehrsgeschäft .....  | 273 |
| III. Einzelfragen zum Grundbuch .....  | 274 |
| 1. Widerspruch für einen Nichtberechtigten .....   | 274 |
| 2. Der Widerspruch bei Veräußerungsketten .....  | 274 |
| 3. Vormerkung und Widerspruch beim redlichen Erwerb .....                                    | 275 |
| 4. Wiederaufladung und spätere Entstehung .....  | 276 |
| 5. Redlicher Vormerkungserwerb durch den Zessionar .....                                     | 278 |
| IV. Einzelfragen zum Besitz .....  | 279 |
| 1. Der Nebenbesitz .....   | 279 |
| a) Der Ausgangspunkt der Lehre .....   | 279 |
| b) Der Fräsmaschinenfall von BGHZ 50, 45 .....   | 280 |
| c) Nebenbesitz beim Anwartschaftsrecht? .....  | 281 |
| 2. Der Geheißerwerb .....  | 281 |
| a) Die Übergabe durch einen Dritten auf Geheiß des Veräußerers .....                         | 281 |
| b) Die Übergabe an einen Dritten auf Geheiß des Erwerbers .....                              | 282 |
| 3. Veräußerung unter Zustimmung des dritten Besitzers .....                                  | 283 |
| 4. Guter Glaube an die Verfügungsmacht .....   | 283 |
| V. Der Erbschein .....   | 284 |
| 1. Das Prinzip .....   | 284 |
| 2. Fallgruppen .....   | 284 |
| a) Mobiliarsachenrecht .....   | 284 |
| b) Immobiliarsachenrecht .....   | 285 |
| c) Forderungserwerb .....  | 285 |
| d) Leistung auf eine Nachlassforderung .....   | 286 |

|  |     |
|--|-----|
| § 23 Das Eigentümer-Besitzer-Verhältnis und der Erbschaftsanspruch | 287 |
| I. Zweck der Sonderregelungen                                      | 287 |
| II. Übersicht zum Eigentümer-Besitzer-Verhältnis                   | 288 |
| 1. Unverklagter redlicher Besitzer                                 | 288 |
| 2. Verklagter oder unredlicher Besitzer                            | 289 |
| III. Die Redlichkeit beim Besitzerwerb durch Gehilfen              | 289 |
| IV. Verhältnis §§ 985 ff. BGB – Vertrag                            | 290 |
| 1. Berechtigter und nicht so berechtigter Besitzer                 | 290 |
| 2. Nicht berechtigter Besitzer                                     | 291 |
| a) Haftungsmilderung   | 291 |
| b) Haftungsverschärfung nach § 991 II BGB                          | 291 |
| c) Anderer Fremdbesitzererzess                                     | 291 |
| 3. Der nicht mehr berechnigte Besitzer                             | 292 |
| a) Anwendung der §§ 994 ff. BGB                                    | 292 |
| b) Gutgläubig erworbenes Unternehmerpfandrecht                     | 292 |
| c) Beschränkung auf vertragliche Rückgabeansprüche                 | 293 |
| d) Bedenken  | 293 |
| e) Lösungsvorschlag  | 295 |
| V. Verhältnis §§ 987 ff. BGB – Delikt                              | 295 |
| VI. Verhältnis §§ 987 ff. BGB – Bereicherungsrecht                 | 296 |
| 1. Sachsubstanz und Übermaßfrüchte                                 | 296 |
| a) Sachverbrauch   | 296 |
| b) Sachveräußerung   | 296 |
| 2. Reguläre Nutzungen  | 297 |
| a) Bereicherungsansprüche bei nichtiger Veräußerung                | 297 |
| b) Die Nutzungshaftung Minderjähriger                              | 299 |
| 3. Exkurs: Der Eigentumserwerb an Sachfrüchten                     | 300 |
| VII. Besonderheiten beim Erbschaftsanspruch                        | 300 |
| 1. Dingliche Surrogation   | 300 |
| a) Erwerb mit Mitteln der Erbschaft                                | 300 |
| b) Mitverwendung von Eigenmitteln                                  | 301 |
| c) Sachfrüchte   | 302 |
| d) Exkurs: Übersicht zur erbrechtlichen Surrogation                | 302 |
| 2. Andere Einzelheiten des Erbschaftsanspruchs                     | 303 |
| a) Schadensersatz  | 303 |
| b) Nutzungen   | 303 |
| c) Verwendungen  | 303 |
| d) Zahlung von Nachlassschulden aus Eigenmitteln                   | 304 |
| 4. Abschnitt. Ansprüche aus Delikt                                 | 305 |
| § 24 Probleme des Deliktsrechts                                    | 305 |
| I. Haftung aus Unrecht und Gefährdung                              | 305 |
| II. Haftung aus verschuldetem Unrecht                              | 305 |
| 1. Handlungs- oder Erfolgsunrecht?                                 | 306 |
| 2. Sonstige Rechte bei § 823 I BGB                                 | 306 |
| a) Besitz  | 306 |
| b) Forderungen   | 308 |
| c) Recht am eingerichteten und ausgeübten Gewerbebetrieb           | 309 |
| d) Allgemeines Persönlichkeitsrecht                                | 311 |
| e) Ehe   | 312 |
| f) Vereinsmitgliedschaft   | 314 |
| 3. Schutzgesetzverletzungen  | 315 |
| a) Schutzgesetze   | 315 |
| b) Der Schutzbereich des Gesetzes                                  | 315 |
| 4. Vorsätzliche sittenwidrige Schädigung                           | 316 |
| a) Vorsatz und Schaden   | 316 |
| b) Vorsatz und Sittenwidrigkeit                                    | 317 |

|  |     |
|--|-----|
| c) Eingriff in fremde Schuldverhältnisse .....   | 317 |
| d) Verhältnis von § 826 BGB zu § 138 BGB .....   | 317 |
| III. Die Ergänzung der Ansprüche auf Schadensersatz durch Unterlassungs- und Beseitigungsansprüche ..... | 318 |
| 1. Unterlassungsansprüche .....  | 318 |
| 2. Beseitigungsansprüche .....   | 319 |
| 3. Beeinträchtigung durch verkehrsrichtiges Verhalten? .....   | 320 |
| IV. Gefährdungshaftung .....   | 320 |
| 1. Der Haftende .....  | 320 |
| 2. Probleme der Halterhaftung .....  | 321 |
| a) Der Betriebsbegriff .....   | 321 |
| b) Höhere Gewalt .....   | 321 |
| c) Einschränkung nach dem Schutzzweck? .....   | 322 |
| d) Haftungsausschluss gegenüber Nutznießern .....  | 323 |
| 3. Konkurrenzfragen .....  | 323 |
| 4. Zivilrechtliche Aufopferungsansprüche nach § 904 BGB .....  | 323 |
| V. Beeinflussung durch Vertragsrecht .....   | 324 |
| 1. Das Problem .....   | 324 |
| 2. Lösungsvorschlag .....  | 325 |
| § 25 Die Verkehrspflichten .....   | 326 |
| I. Die Funktion der Verkehrspflichten .....  | 326 |
| 1. Die systematische Stellung .....  | 326 |
| 2. Begründungsfunktionen der Verkehrspflichten .....   | 326 |
| 3. Lösungsvorschlag .....  | 327 |
| II. Begründung und Umfang von Verkehrspflichten .....  | 328 |
| 1. Verkehrseröffnung .....   | 328 |
| 2. Einwirkung auf einen bestehenden Verkehr .....  | 328 |
| 3. Sicherungspflichten außerhalb eines Verkehrs .....  | 329 |
| 4. Verschärfungen und Erweiterungen der verschuldensabhängigen<br>Produzentenhaftung .....               | 330 |
| a) Haftung für Schäden an der Kaufsache selbst .....   | 330 |
| b) Haftung für Wirkungslosigkeit .....   | 331 |
| c) Der Kupolofenfall .....   | 332 |
| d) Der Hondafall .....   | 332 |
| e) Der Mehrwegflaschenfall .....   | 333 |
| f) Der Milupafall .....  | 333 |
| g) Das Hochzeitsessen .....  | 333 |
| h) Der Kondensatorfall .....   | 334 |
| i) Der Schlackenfall .....   | 334 |
| 5. Anwendung der Sicherungspflichten .....   | 334 |
| 6. Die Herausforderungsfälle .....   | 335 |
| III. Zusammenfassung .....   | 337 |
| IV. Einzelheiten zur Verkehrspflicht .....   | 337 |
| 1. Haftung bei Einschaltung von Gehilfen .....   | 337 |
| 2. Haftung des eingeschalteten Gehilfen .....  | 338 |
| 3. Abgrenzung zum Verschulden .....  | 338 |
| 5. Abschnitt. Ansprüche aus ungerechtfertigter Bereicherung .....  | 339 |
| § 26 Übersicht zum Bereicherungsrecht .....  | 339 |
| I. Funktionen der §§ 812 ff. BGB .....   | 339 |
| 1. Bereicherungs- und Rücktrittsrecht .....  | 339 |
| a) Der konstruktive Unterschied .....  | 339 |
| b) Unterschiede im Haftungsmaßstab .....   | 339 |
| 2. Bereicherungsfälle ohne Ähnlichkeit zum Rücktrittsrecht .....   | 340 |
| II. Wandlungen in der Lehre von der ungerechtfertigten Bereicherung .....                                | 340 |
| 1. Die alte Einheitslehre .....  | 340 |
| 2. Die neuere Trennungslehre .....   | 341 |
| 3. Kritik und Abwägung .....   | 341 |

|   |     |
|---|-----|
| § 27 Die Leistungskondition   | 343 |
| I. Leistungsbegriff und Wertungsfragen                              | 343 |
| 1. Das Abstellen auf den Leistungsbegriff                           | 343 |
| 2. Der Rückgriff auf Wertungen                                      | 343 |
| II. Einzelne Dreipersonenverhältnisse                               | 344 |
| 1. Die Leistungskette   | 344 |
| a) Nichtigkeit eines Kausalverhältnisses                            | 344 |
| b) Doppelmangel   | 344 |
| 2. Die »Durchlieferung«   | 345 |
| a) Der Lösungsansatz  | 345 |
| b) Die Kumulation von Risiken                                       | 345 |
| 3. Anweisungsverhältnisse   | 346 |
| a) Die Bedeutungen von »Anweisung«                                  | 346 |
| b) Lösung der Normalfälle   | 346 |
| c) Insbesondere die fehlerhafte Anweisung                           | 347 |
| d) Die Anwendung auf RGZ 60, 24                                     | 351 |
| e) Die angenommene Anweisung  | 351 |
| 4. Versprechen der Leistung an Dritte                               | 352 |
| 5. Leistung auf fremde Schuld                                       | 353 |
| 6. Zession  | 355 |
| 7. Die Brauchbarkeit des Leistungsbegriffs                          | 355 |
| 8. Irrtum über den Leistenden                                       | 356 |
| a) Der Wille des Leistenden   | 357 |
| b) Die Sicht des Zuwendungsempfängers                               | 357 |
| c) Lösungsvorschlag   | 357 |
| III. Gründe für die Leistungskondition                              | 358 |
| 1. <i>Condictio indebiti</i>  | 358 |
| 2. <i>Condictio ob causam finitam</i>                               | 359 |
| 3. Exkurs: Andere Ausgleichsansprüche bei gemeinsamer Lebensführung | 359 |
| a) Fälle mit Zugewinnausgleich                                      | 359 |
| b) Fälle ohne Zugewinnausgleich                                     | 360 |
| c) Zuwendungen durch Dritte   | 361 |
| 4. <i>Condictio ob rem</i>  | 362 |
| a) Leistung ohne Verpflichtung                                      | 362 |
| b) Leistung zu einem Erfolg jenseits der Erfüllung                  | 362 |
| c) Insbesondere die enttäuschte Vergütungserwartung                 | 362 |
| d) Übertreibungen   | 363 |
| 5. <i>Condictio ob turpem vel iniustam causam</i>                   | 363 |
| 6. <i>Condictio sine causa</i>                                      | 366 |
| § 28 Die Eingriffskondition   | 367 |
| I. Begriff  | 367 |
| II. Eingriffsobjekt und Eingriff                                    | 367 |
| 1. Kriterien  | 367 |
| 2. Die sachlichen Unterschiede                                      | 367 |
| 3. Lösungsvorschlag   | 368 |
| III. Die Parteien der Eingriffskondition                            | 369 |
| 1. Der Gläubiger  | 369 |
| 2. Der Schuldner  | 370 |
| a) Die unberechtigte Verfügung                                      | 370 |
| b) Unberechtigte Nutzungsüberlassung                                | 370 |
| c) Unberechtigter Sachverbrauch                                     | 371 |
| IV. Der Inhalt der Eingriffskondition                               | 371 |
| 1. Die allgemeine Eingriffskondition                                | 371 |
| 2. Der Spezialfall § 816 I 1 BGB                                    | 372 |
| a) Der Verfügungserlös  | 372 |
| b) Der Wert   | 373 |
| c) Kritik und Lösungsvorschlag                                      | 373 |

|   |            |
|---|------------|
| d) Sachverbesserungen .....                                     | 374        |
| e) Abzug des gezahlten Preises? .....                           | 374        |
| 3. Zusammenfassung .....  | 375        |
| V. Leistung und Eingriff .....                                  | 375        |
| 1. Vorrang nur für das durch Leistung Erlangte .....            | 375        |
| 2. Die Fälle des § 816 I BGB .....                              | 376        |
| 3. Verallgemeinerung auf weitere Fallgruppen? .....             | 376        |
| 4. Den Erwerberschutz ausschließende Wertungen .....            | 377        |
| 5. Insbesondere Fehler bei der Zwangsvollstreckung .....        | 377        |
| <b>6. Abschnitt. Einwendungen .....</b>                         | <b>379</b> |
| § 29 Übersicht .....  | 379        |
| I. Einwendung und Einrede .....                                 | 379        |
| 1. Die Einrede im Prozessrecht .....                            | 379        |
| 2. Die Terminologie im materiellen Recht .....                  | 379        |
| 3. Die Wirkungsdauer materiellrechtlicher Einreden .....        | 379        |
| II. Funktion einer Einteilung der Einwendungen .....            | 380        |
| III. Einteilung von den Ansprüchen her .....                    | 380        |
| 1. Einwendungen gegen alle Ansprüche .....                      | 380        |
| 2. Einwendungen gegen fast alle Ansprüche .....                 | 381        |
| 3. Einwendungen gegen Vertragsansprüche .....                   | 381        |
| 4. Einwendungen gegen handelsrechtliche Ansprüche .....         | 382        |
| 5. Einwendungen gegen Schadensersatzansprüche .....             | 382        |
| 6. Einwendungen gegen einzelne Ansprüche .....                  | 382        |
| § 30 Erfüllung und Erfüllungssurrogate .....                    | 383        |
| I. Erfüllung .....  | 383        |
| 1. Der Leistende .....  | 383        |
| 2. Der Leistungsempfänger .....                                 | 383        |
| 3. Das Bewirken der Leistung .....                              | 384        |
| 4. Die richtige Leistung .....                                  | 384        |
| II. Erfüllungssurrogate .....                                   | 385        |
| 1. Die Inzahlunggabe gebrauchter Sachen .....                   | 385        |
| 2. Unbare Zahlung .....   | 386        |
| 3. Teilklagen und Aufrechnung .....                             | 387        |
| § 31 Der Verlust von Einwendungen .....                         | 389        |
| I. Schuldrecht und Sachenrecht .....                            | 389        |
| II. Übertragung pfandrechtsgesicherter Forderungen .....        | 389        |
| 1. Akzessorische Pfandrechte .....                              | 389        |
| 2. Die Sicherungsgrundschuld .....                              | 391        |
| III. Feststellungsverträge .....                                | 391        |
| 1. Rechtliche Bindung .....                                     | 391        |
| 2. Folgen der Bindung .....                                     | 392        |
| 3. Schriftformerfordernis? .....                                | 393        |
| 4. Exkurs: Sachenrechtliche Feststellungsverträge .....         | 393        |
| IV. Fremdfinanzierte Abzahlungsgeschäfte .....                  | 393        |
| <b>7. Abschnitt. Sonderfragen .....</b>                         | <b>397</b> |
| § 32 Schadensersatzpflichten aus dem Verhalten Dritter .....    | 397        |
| I. Handlungs- und Gefährdungshaftung .....                      | 397        |
| II. Tatbestandsgruppen .....                                    | 397        |
| 1. Haftung für alle zum Ersatz verpflichtenden Handlungen ..... | 397        |
| 2. Haftung in einer Sonderverbindung .....                      | 398        |
| 3. Haftung außerhalb einer Sonderverbindung .....               | 399        |
| a) Haftung für Repräsentanten .....                             | 399        |
| b) Haftung für Verrichtungsgehilfen .....                       | 399        |
| c) Ähnliche Haftungsfälle .....                                 | 400        |
| 4. Mehrheit von Deliktsbeteiligten .....                        | 400        |

|   |     |
|---|-----|
| III. Einzelfragen der Organhaftung .....                              | 402 |
| 1. Handelsgesellschaften .....  | 402 |
| 2. Andere Personenvereinigungen .....                                 | 402 |
| a) BGB-Gesellschaft .....   | 403 |
| b) Nichtrechtsfähiger Verein .....                                    | 404 |
| 3. Organhaftung bei Überschreitung der Vertretungsmacht? .....        | 404 |
| IV. Einzelfragen zu § 278 BGB .....                                   | 405 |
| 1. Sonderverbindung .....   | 405 |
| a) Dingliche Ansprüche .....  | 405 |
| b) Nachbarliches Gemeinschaftsverhältnis .....                        | 405 |
| c) Andere Fallgruppen .....   | 406 |
| 2. Einschaltung durch den Schuldner .....                             | 406 |
| 3. Grenzen des § 278 BGB .....  | 407 |
| a) Die Reichweite der Garantie des Schuldners .....                   | 407 |
| b) Der Umfang der Verpflichtung des Schuldners .....                  | 408 |
| c) Insbesondere das Herstellerverschulden beim Kauf .....             | 408 |
| 4. Der gesetzliche Vertreter .....                                    | 409 |
| V. Einzelfragen zu § 831 BGB .....                                    | 410 |
| 1. Die Weisungsgebundenheit .....                                     | 410 |
| 2. Die Exkulpation .....  | 410 |
| 3. Aufsichts- und Organisationspflichten .....                        | 411 |
| § 33 Probleme des Schadensrechts .....                                | 412 |
| I. Aufbaufragen .....   | 412 |
| II. Schadensbegriff und Ersatzarten .....                             | 412 |
| 1. Die beiden Möglichkeiten der Schadensberechnung .....              | 412 |
| 2. Integritäts- und Wertinteresse .....                               | 413 |
| 3. Prognosefehler bei § 251 II BGB .....                              | 414 |
| III. Vermögens- und Nichtvermögensschaden .....                       | 414 |
| 1. Naturalrestitution .....   | 415 |
| 2. Kommerzialisierung .....   | 415 |
| a) Die Fragestellung .....  | 415 |
| b) Der Seereisefall .....   | 416 |
| c) Entschädigung für Nutzungsentgang .....                            | 416 |
| d) Freizeit und Urlaub .....  | 420 |
| 3. Erweiterung des § 253 II BGB .....                                 | 421 |
| 4. Verdrängung des § 253 I BGB durch das Grundgesetz .....            | 421 |
| 5. Entgangene Gegenleistung für eine Benutzungserlaubnis .....        | 422 |
| IV. Die Tendenzen zum Ersatz von Drittschaden .....                   | 422 |
| 1. Drittschaden und mittelbarer Schaden .....                         | 422 |
| 2. Sonderregelungen .....   | 423 |
| 3. Haftungsinteresse .....  | 424 |
| 4. Schadensliquidation im Drittinteresse .....                        | 425 |
| 5. Verträge mit Schutzwirkung für Dritte .....                        | 425 |
| 6. Abgrenzungsfragen .....  | 426 |
| 7. Einzelheiten .....   | 427 |
| a) Drittschadensliquidation .....                                     | 427 |
| b) Vertrag mit Schutzwirkung für Dritte .....                         | 427 |
| 8. Ansprüche Dritter bei Nichterfüllung? .....                        | 429 |
| V. Die Wirkung von Reserveursachen (»hypothetische Kausalität«) ..... | 430 |
| 1. Der Ausgangspunkt .....  | 430 |
| 2. Der Streitstand .....  | 430 |
| 3. Berufung auf rechtmäßiges Alternativverhalten .....                | 431 |
| VI. Vorteilsausgleichung .....  | 432 |
| 1. Adäquanz? .....  | 432 |
| 2. Fallgruppen .....  | 433 |
| a) Mangel an Kausalität zwischen Vor- und Nachteil .....              | 433 |
| b) Vom Geschädigten »verkaufte« Vorteile .....                        | 433 |

|  |     |
|--|-----|
| c) Freiwillige Zuwendungen Dritter .....                         | 433 |
| d) Eigene überpflichtmäßige Anstrengungen des Geschädigten ..... | 434 |
| 3. Der ausgleichsbegründende Zusammenhang .....                  | 434 |
| 4. Vorteilsausgleichung und normativer Schaden .....             | 435 |
| VII. Vorhaltekosten .....  | 435 |
| 1. Berücksichtigung von Vorhaltekosten .....                     | 435 |
| 2. Bedenken .....  | 436 |
| VIII. Mitwirkendes Verschulden des Geschädigten .....            | 436 |
| 1. Verantwortlichkeit des Geschädigten für Dritte .....          | 436 |
| a) Kind und Eltern .....   | 437 |
| b) Andere Wege zur Entlastung des Schädigers .....               | 437 |
| c) Abwägung .....  | 438 |
| d) Aufsichtspflichten .....                                      | 438 |
| e) Konkurrenz von Vertrags- und Deliktsansprüchen .....          | 438 |
| 2. Insbesondere die Bewährungsgehilfen .....                     | 439 |
| 3. Unnötige Mietwagenkosten .....                                | 439 |
| § 34 Verwendungen auf fremde Sachen .....                        | 441 |
| I. Terminologie .....  | 441 |
| 1. Aufwendungen .....  | 441 |
| 2. Verwendungen .....  | 441 |
| II. Arten der Verwendungen .....                                 | 442 |
| III. Übersicht über die Rechtsfolgen aus Verwendungen .....      | 443 |
| 1. Inhalt des Verwendungsersatzes .....                          | 444 |
| 2. Wegnahmerecht .....   | 444 |
| IV. Grundlagen für Ansprüche auf Verwendungsersatz .....         | 445 |
| 1. Vertrag .....   | 445 |
| 2. Überbau .....   | 445 |
| 3. Verarbeitung .....  | 446 |
| 4. Geschäftsführung ohne Auftrag .....                           | 446 |
| 5. Eigentümer-Besitzer-Verhältnis und Erbschaftsanspruch .....   | 446 |
| V. Insbesondere die Kondition von Verwendungen .....             | 447 |
| 1. Arten der Bereicherungsansprüche .....                        | 447 |
| a) Leistungskondition .....                                      | 447 |
| b) Verwendungskondition aus § 951 BGB .....                      | 448 |
| c) Verwendungskondition außerhalb von § 951 BGB .....            | 449 |
| 2. Das Problem der aufgedrängten Bereicherung .....              | 450 |
| 3. Begrenzung der Verwendungskondition .....                     | 451 |
| 4. Abgrenzung der Aufwendungskondition .....                     | 451 |
| VI. Einzelfragen zum Wegnahmerecht .....                         | 452 |
| 1. Gründe und Durchführung der Wegnahme .....                    | 452 |
| 2. Wegnahmerechte und § 951 I 2 BGB .....                        | 452 |
| 3. Wegnahmerecht des Nichtbesitzers? .....                       | 453 |
| § 35 Der Rückgriff (Regress) .....                               | 454 |
| I. Übersicht .....   | 454 |
| 1. Rückgriffstechniken .....                                     | 454 |
| a) Legalzession .....  | 454 |
| b) Pflicht zur rechtsgeschäftlichen Abtretung .....              | 454 |
| c) Besondere Rückgriffsansprüche .....                           | 455 |
| d) Kombinationsregresse .....                                    | 455 |
| e) Allgemeine Rückgriffskondition .....                          | 455 |
| 2. Rückgriffsgründe .....  | 455 |
| a) Besondere Rückgriffsgründe .....                              | 455 |
| b) Allgemeine Rückgriffskondition .....                          | 456 |
| II. Einzelfragen zu § 426 BGB .....                              | 457 |
| 1. Zweifel um den Anwendungsbereich von § 426 BGB .....          | 457 |
| 2. Lösungsvorschlag .....  | 458 |
| 3. Der Rückgriff nach Entgeltfortzahlung .....                   | 458 |
| 4. Gleichheit des Schuldinhalts? .....                           | 459 |

|  |            |
|--|------------|
| 5. Ansprüche auf Veräußerungserlös und Schadensersatz .....            | 460        |
| 6. Gestörte Gesamtschuld .....   | 461        |
| a) Lösung zulasten des privilegiert haftenden Schädigers .....         | 461        |
| b) Andere Lösungsmöglichkeiten .....                                   | 462        |
| c) Lösungsvorschlag .....  | 462        |
| d) Ähnliche Problemlagen .....   | 463        |
| iii. Sonderfragen beim Rückgriff des Bürgen .....                      | 465        |
| 1. Bürgschaft und Pfandrecht .....                                     | 465        |
| 2. Bürgschaft und Gesamtschuld .....                                   | 466        |
| IV. Der Rückgriff nach Geschäftsführungs- und Bereicherungsrecht ..... | 467        |
| 1. Rückgriff aus besonderen Gründen .....                              | 467        |
| 2. Abgrenzung zwischen Leistungs- und Rückgriffskondition .....        | 468        |
| 3. Voraussetzungen der Rückgriffskondition .....                       | 469        |
| 4. Der »aufgedrängte« Rückgriff .....                                  | 470        |
| <br>   |            |
| <b>Gesetzesregister .....</b>  | <b>473</b> |
| <br>   |            |
| <b>Entscheidungsregister .....</b>                                     | <b>487</b> |
| <br>   |            |
| <b>Sachregister .....</b>  | <b>499</b> |
| <br>   |            |
| <b>Besonders wichtige Entscheidungen .....</b>                         | <b>515</b> |