

- (b) bei Rechten: Abtretung (398,412) od and Rechtsübergang (zB 1154) sowie ggf Übergabe, 453I,III,433II
- (2) frei v Sach- u Rechtsmängeln, 433II,434,435,453III
- (3) ggf Nebenleistungspfl (Auskunft, Aufklärung etc)
- bb Käufer: Kaufpreiszahlung u Abnahme, 433II
- b Rücksichtnahmepfl nach allg Regeln (241II)

4 Ansprüche aus Leistungsstörungen

a Nichterfüllung der Leistungspflichten des Verkäufers – Überblick

- aa Unmöglkt (Einzelheiten s.o. B II 3, B – 15)
 - (1) Verk wird v LeistgsPfl frei (275I) bzw kann Leistg verweigern (275II,III)
 - (2) Anspr auf Kaufpreis entfällt grds (326I1), mit Ausn gemäß 326I2,II
 - (3) SekundärleistgsAnspr/-rechte d Käufers:
 - (a) bei anfängl Unmöglkt SchdErs bzw Aufwendungsersatz, 311aII
 - (b) bei nachträgl Unmöglkt:
 - SchdErs statt d Leistg bzw Aufwendungsersatz, 280I,III,283,284
 - Hrsg d Surrogats, 285
 - Rückfordg bereits geleisteter Zahlg auf d Kaufpreis, 326IV,346–348
 - Rücktritt, 326V
- bb Verzug bzw Nichtleistg trotz Fristsetzung (Einzelheiten s.o. B II 4, B – 16)
 - (1) Verzug
 - (a) ErfüllgsAnspr bleibt bestehen
 - (b) erweiterte Haftg, 287
 - (c) Verzugszinsen, 288I–III,289,291
 - (d) Ersatz d sonst Verzögerungsschd, 288IV,280
 - (2) Nichtleistg trotz Fristsetzung
 - (a) SchdErs statt d Leistg, 280I,III,281
 - (b) Rücktritt, 323
- cc mangelhafte Leistg (Einzelheiten s.u. c)
 - (1) Nacherfüllung, 437Nr1,439
 - (2) Rücktritt, 437Nr2Alt1,440,323,326V
 - (3) Kaufpreisminderung, 437Nr2Alt2,441
 - (4) SchdErs, 437Nr3Alt1,440,280,281,283,286,311a, bzw Aufwendungsers, 437Nr3Alt2,284
 - (5) Anspr lt Garantiezusage, 443
- dd Verletzung sonst Pfl gemäß 241II (Einzelheiten s.o. B II 6, B – 18)
 - (1) SchdErs statt d Leistg, 280I,III,282
 - (2) hilfsw SchdErs nach 280I
 - (3) Rücktritt, 324

b Gefahrtragung für zufäll Untergang od Verschlechterung

- aa Grds: 275,326
- bb AusnRegeln:
 - (1) Annahmeverzug, 326II,446S3
 - (2) Übergabe d verkauften Sache (insbes EigtVorbehaltskauf), 446S1
 - (3) Versendung auf Verlangen d Käufers, 447 (gilt nicht bei Verbrauchsgüterkauf, 474II)
 - (a) Versendung d Kaufgegenstands nach e and als d ErfüllgsOrt (269)
 - (b) auf Verlangen d Käufers
 - (c) Übergabe an e sorgfältig ausgesuchte Transportperson (auch Hilfskräfte d Verk können eingesetzt werden, hM)
 - (d) zufäll Untergang od Verschlechterung
 - (e) Kausalität d Transports
 - (4) wirks abweich vertragl Regelung

c Sach- und Rechtsmängelhaftung

- aa Anspr auf Nacherfüllung, 437Nr1,439
 - (1) *wirks Kaufvertrag*
 - (2) Vorliegen e Sach- od Rechtsmangels, d bis z Gefahrenübergang entstanden ist

- (a) *Sachmangel*, 434: jd ungünst Abweichung d Ist- v d Sollbeschaffenheit in folg Fällen:
 - (aa) d Sache weist nicht d vereinb Beschaffenheit auf, 434I1; bei Fehlen e Beschaffenheitsvereinbarung:
 - (bb) d Sache eignet sich nicht für d nach d Vertrag vorausgesetzte (beiden Parteien bekannter u stillschweig vorausgesetzter Verwendungszweck) Verwendung, 434I2Nr1;
 - (cc) bei Fehlen e (ausdrückl od stillschweig) Vereinbarung üb d Verwendungszweck: d Sache
 - eignet sich nicht für d gewöhnl Verwendung v Sachen d gleichen Art od
 - weist nicht d bei Sachen d gleichen Art übl Beschaffenheit (lt ges Anforderungen od d Verkehrsanschauung) auf od
 - weist nicht d Beschaffenheit auf, d d (Durchschnitts-)Käufer nach d Art d Sache erwarten kann, 434I2Nr2; zu d Sollbeschaffenheit lt Nr 2 zählen auch
 - Eigenschaften, d d Käufer aufgrd öff Äußerungen v Verkäufer, Hersteller (4I,II ProdHaftG) od dessen Gehilfen (insbes Werbung od Kennzeichnung/maßgebend: Perspektive d vernünft Durchschnittskäufers) üb best Eigenschaften d Sache erwarten kann, mit Einschränkungen gemäß 434I3
 - (dd) Montagefehler: unsachgemäße Durchführung e vereinb Montage d Kaufsache durch d Verk od seinen Erfüllungsgehilfen, 434II1
 - (ee) fehlerh Montageanleitung betr d Kaufsache, es sei denn d Sache wurde trotzdem fehlerfrei montiert, 434II2
 - (ff) Lieferung e and als d vereinb Sache(aliod), 434IIIAlt1
 - (gg) Lieferung e geringeren als d vereinb Menge, 434IIIAlt2
- (b) *Rechtsmangel*
 - (aa) d Sache bzw d Recht wurde nicht frei v Rechten Dr (Eigt, dingl Belastungen, obligator Besitzrechte, Immaterialgüterrechte) übertragen, 435S1
 - (bb) im Grundbuch ist e Recht eingetragen, d nicht besteht, 435S2
- (c) *im Zeitpunkt d Gefahrübergangs* (446,447), 434I1
 - 447 gilt nicht bei Verbrauchsgüterkauf, 474II
 - d Beweislast trägt grds d Käufer, bei Verbrauchsgüterkauf für d ersten 6 Monate ab Gefahrübergang d Verk, 476
- (3) *kein Ausschluß d Mängelhaftung*
 - (a) vertragl; Grenzen: 475,444,bei AGB 305ff, insbes 309Nr7,8b
 - (b) ges: 442,445 (474II),377 HGB
 - (c) Verzicht nach Mängelanzeige, Verwirkung
- (4) *keine Unmöglkt* (275I) *od rm Verweigerung* (439III,275II,III) *d Nacherfüllung*
- (5) *keine Verjährung*, 214I,438

RF:

- Mängelbeseitigung od Lieferung mangelfreier Sache (am/zum Ort, wo sich d Kaufsache befindet, hM) nach Wahl d Käufers, 439I
- d dafür erforderl Aufwendungen muß d Verk tragen, 439II
- Rückgewähr d mangelh Sache bei Ersatzlieferung, 439IV iVm 346–348
- R d Verk auf 2. Andienung in angemess Frist (wg d Fristsetzungserfordernisses für 437Nr2,3)

bb Anspr aufgrund Rücktritts, 437Nr2Alt1,440,323,326V

- (1) wirks *Kaufvertrag*
- (2) *Sach- od Rechtsmangel*, d bis z Gefahrübergang entstanden ist (s.o. aa (2), B – 21)
- (3) *Setzung e angemess Frist* z Nacherfüllung, *d erfolglos abgelaufen ist*, 323I (d Setzung e zu kurzen Frist setzt e angemessen lange in Gang)
- (4) *Entbehrlichkeit e Fristsetzung*
 - (a) bei Unmöglkt d Nacherfüllung, 326V
 - (b) bei Verweigerung beider Nacherfüllungsarten nach 439III, (grds zweifachem) Fehlschlagen od Unzumutbark d Nacherfüllung, 440
 - (c) gemäß 440,323II
 - (aa) ernsth u endgült Leistungsverweigerung, Nr1
 - (bb) relatives Fixgeschäft gemäß Nr2
 - (cc) bes Rechtfertigung e sofort Rücktritts, d sich aus bes Umständen u e Interessen-

- abwägung ergibt (vertragl Abbedingung e Fristsetzung/Interessewegfall), Nr3
- (5) *kein Ausschluß* d Mängelhaftung
 - (a) vertragl; Grenzen: 475,444, bei AGB 305ff, insbes 309Nr8a,b
 - (b) ges: 442,445 (474II), 377 HGB
 - (c) Verzicht nach Mängelanzeige, Verwirkung
 - (6) *Erheblichkeit* d Mangels, 323V2
 - (7) *fehlendes Interesse* an e bereits erbrachten *Teilleistung*, 323V1
 - (8) *Ausschluß d Rücktritts*, 323VI
 - (a) wenn d Gl allein od weit überwiegend für d Eintritt d rücktrittsbegrund Umstände verantwortl ist, Alt1
 - (b) bei Annahmeverzug d Gl u Nichtvertretenmüssen d rücktrittsbegrund Umstände seitens d Sch, Alt2
 - (9) wirks *Rücktrittserklärung*, 349
 - (10) keine Unwirksamkeit wg *Verjährung* gemäß 218,438
- RF: s.u. [3] II, B – 41; daneben: Anspr auf Schds- u Aufwendungsersatz gemäß 437Nr3

cc Anspr aus Minderung, 437Nr2Alt2,441

- (1) wirks *Kaufvertrag*
 - (2) *Sach- od Rechtsmangel*, d bis z Gefahrübergang entstanden ist (s.o. aa (2), B – 21)
 - (3) *Setzung e angemess Frist* z Nacherfüllung, *d erfolglos abgelaufen ist*, 441II,323I
(d Setzung e zu kurzen Frist setzt e angemessen lange in Gang)
 - (4) *Entbehrlichkeit e Fristsetzung*
 - (a) bei Unmöglkt d Nacherfüllung, 441II,326V
 - (b) bei Verweigerung beider Nacherfüllungsarten nach 439III, (grds zweifachem) Fehlschlagen od Unzumutbark d Nacherfüllung, 441II,440
 - (c) gemäß 441II,323II
 - (5) *kein Ausschluß* d Mängelhaftung
 - (a) vertragl; Grenzen: 475,444, bei AGB 305ff, insbes 309Nr8b
 - (b) ges: 442,445 (474II), 377 HGB
 - (c) Verzicht nach Mängelanzeige, Verwirkung
 - (6) *Ausschluß d Minderung*, 441I,323VI
 - (a) wenn d Gl allein od weit überwiegend für d Eintritt d rücktrittsbegrund Umstände verantwortl ist, 323VIAlt1
 - (b) bei Annahmeverzug d Gl u Nichtvertretenmüssen d rücktrittsbegrund Umstände seitens d Sch, 323VIAlt2
 - (7) *angemess Herabsetzung d Kaufpreises* gemäß 441III
(Formel: : x(herabgesetzter Preis)/vereinbarter Preis = wirkkl Wert/Wert ohne Mangel)
 - (8) wirks *Minderungserklärung*, 441II,II
 - (9) keine Unwirksamkeit wg *Verjährung* gemäß 441II,218,438
- RF:
- d Kaufpreiszahlungsverpfl entfällt im Umfang d rm erklärten Minderung, ebenso d Nacherfüllungsverpflichtung
 - Rückzahlungsanspr, soweit bereits mehr als d geminderte Kaufpreis gezahlt wurde, 441IV
 - daneben: Schds- u Aufwendungsersatz gemäß 437Nr3

dd Schadensersatz, 437Nr3Alt1,440,280,281,283,286,311a

- (1) **SchdErs statt d Leistg bei nicht behebb Mängeln, 437Nr3Alt1,280I,III,283 bzw 311a**
 - (a) wirks *Kaufvertrag*
 - (b) *Sach- od Rechtsmangel*, d bis z Gefahrübergang entstanden ist (s.o. aa (2), B – 21)
 - (c) Befreiung d Sch v d Nacherfüllung wg *nachträgl bzw anfängl Nichtbehebbarkeit* d Mangels nach 275I–III
 - (d) d Sch hat d *Unmöglkt z vertreten*, 280I2 bzw 311aII2 (wird ges vermutet; Entlastungsbeweis obliegt d Sch)
 - (e) *kein Ausschluß* d Mängelhaftung
 - (aa) vertragl; Grenzen: 475,444, bei AGB 305ff, insbes 309Nr5,7,8a,b
 - (bb) ges: 442,445 (474II), 377 HGB
 - (cc) Verzicht nach Mängelanzeige, Verwirkung

(f) *keine Verjährung*, 214I,438

RF:

- grds kleiner SchdErs: Käufer zahlt d Kaufpreis, behält d mangelh Sache u erhält d Wertdifferenz zw fehlerfreier u mangelh Sache (Minderwert, Reparaturkosten, entgang Gewinn etc)
- großer SchdErs nur bei Erheblichkeit d Mangels, 283S2,311aII3,281I3: Käufer gibt d Kaufsache zurück, erhält d Kaufpreis zurück u Wertersatz für d gesamten durch d Nichterfüllung d ganzen Vertrags entstand Schd (Kosten d Ersatzbeschaffung, entgang Gewinn, Freistellung v d Haftung aus Weiterveräußerung etc); im Gegenzug Rückforderungsanspr d Sch nach 281V, 346–348
- ersatzfähiger Schd: Mangelschd (durch d Mangel d Kaufgegenstands bedingter, an diesem eingetret Schd, dh Wertminderung, Aufwendungen für d Sache, entgang Gewinn etc; beachte: Mangelfolgeschd ist ersatzfähig nach 280I, s.u. (4))

(2) SchdErs statt d Leistg bei behebb Mängeln, 437Nr3Alt1,440,280I,III,281I1

(a) wirks *Kaufvertrag*

(b) *Sach- od Rechtsmangel*, d bis z Gefahrübergang entstanden ist (s.o. aa (2), B – 21)

(c) *Setzung e angemess Frist* z Nacherfüllung, *d erfolglos abgelaufen ist*, 281I1

(d) *Setzung e zu kurzen Frist* setzt e angemessen lange in Gang)

(d) *Entbehrlichkeit e Fristsetzung*

(aa) bei Verweigerung beider Nacherfüllungsarten nach 439III, (grds zweifachem Fehlschlagen od Unzumutbark d Nacherfüllung, 440

(bb) gemäß 281II:

– ernsth u endgült Leistungsverweigerung, Alt1

– bes Rechtfertigung e sofort Geltendmachung v SchdErs, d sich aus bes Umständen u e Interessenabwägung ergibt (vertragl Abbedingung e Fristsetzung/ Interessewegfall), Alt2

(e) *d Sch hat d Nichtleistg bis Fristablauf zu vertreten*, 280I2 (276,278/wird ges vermutet; Entlastungsbeweis obliegt d Sch)

(f) *kein Ausschluß* d Mängelhaftung; wie bei (1)

(g) *keine Verjährung*, 214I,438

RF: SchdErs statt d Leistg (s.o. (1)); großer SchdErs beschränkt nach 281I2,3)

(3) Ersatz d Verzögerungsschd bei Verzug, 437Nr3Alt1,280I,II,286

(4) SchdErs für Mangelfolgeschäden, 437Nr3Alt1,280I

(a) wirks *Kaufvertrag*

(b) *Sach- od Rechtsmangel*, d bis z Gefahrübergang entstanden ist (s.o. aa (2), B – 21)

(c) Eintritt e *Mangelfolgeschadens*: Schd, d an and RGütern d Käufers, nicht an d Kaufsache selbst eingetreten ist (zB Körperverletzg, Sachbeschädigung)

(d) *d Sch hat d Mangel zu vertreten*, 280I2 (276,278/wird ges vermutet; Entlastungsbeweis obliegt d Sch)

(e) *kein Ausschluß* d Mängelhaftung; wie bei (1)

(f) *keine Verjährung*, 214I,438

RF: Ersatz d Mangelfolgeschadens

ee Aufwendungsersatz, 437Nr3Alt2,284

(alternativ zum SchdErs statt d Leistg; unter gleichen Vorauss)

ff Anspr aus Beschaffenheits- od Haltbarkeitsgarantie (unselbständ Garantie), 443

(1) wirks *Kaufvertrag*

(2) *Übernahme e Beschaffenheits- od Haltbarkeitsgarantie*

– unselbständ Garantie (Erweiterung d ges Gewährleistungsrechte): Zusage e Eigenschaft, d Mängelfreiheit od d Haltbarkeit für e best Geltungsdauer

– zu unterscheiden v e selbständ Garantie

– iSd 276I,442I2,444, mit der d Zusage e üb d Mängelfreiheit hinausgehenden Erfolgs gegeben wird

– d Herstellers, d nicht zugleich Verk ist, od e sonst Dr

– Inhalt: lt Zusage (beachte: 477 bei Verbrauchsgüterkauf/ggf auszulegen nach 133,157)

– fehlt e Regelung d Rechte in d Zusage, gelten d ges Rechte