

Peter Böhringer / Roger Müller
Peter Münch / Alex Waltenspühl
(Herausgeber)

Prinzipien des Vertragsrechts

2. Auflage

Schulthess § 2010

Inhaltsverzeichnis

Vorwort.....	V
Lerninhalte und Lernziele: Überblick.....	VI
Abkürzungsverzeichnis	XIX
§ 1 Der Vertrag als rechtliches Gestaltungsmittel.....	1
I. Pacta sunt servanda.....	1
II. Vertragsfreiheit	1
III. Der Vertrag als Entstehungsgrund für Obligationen	3
IV. Der Vertrag als Rechtsgeschäft	5
V. Einseitige und zweiseitige Verträge.....	6
VI. Die drei Kernfragen des Vertragsrechts	8
VII. Arbeitshinweise: von der Lektüre zum Lernerfolg.....	8
A) Schlüsselbegriffe.....	8
B) Kontrollfragen.....	9
C) Lesetipps	9
§ 2 Vertragsschluss und Vertragsauslegung	11
I. Überblick: Was setzt der Vertragsschluss voraus und woran kann er scheitern?	11
II. Konsens.....	12
A) Natürlicher (oder tatsächlicher) Konsens.....	12
B) Normativer (oder rechtlicher) Konsens.....	13
C) Worauf muss sich der Konsens beziehen?	14
III. Rechtzeitige Annahme eines verbindlichen Antrags	15
A) Antrag.....	15
B) Annahme	17
C) Wann wird die Annahmeerklärung wirksam?	19
IV. Vertragsschluss durch Stellvertretung.....	20
A) Voraussetzungen und Wirkungen.....	20
B) Vollmacht	21
C) Vollmachtlose Stellvertretung.....	22
V. Vertragsauslegung.....	23
VI. Culpa in contrahendo.....	25
A) Vorvertragliche Pflichten.....	25
B) Folgen der Verletzung vorvertraglicher Pflichten	26

VII.	Arbeitshinweise: von der Lektüre zum Lernerfolg	27
	A) Schlüsselbegriffe.....	27
	B) Kontrollfragen.....	27
§ 3	Mangelhafte Verträge	29
I.	Ungültigkeitsgründe.....	29
II.	Formmängel	30
	A) Formfreiheit, gesetzliche Formvorschriften und vertraglich vorbehaltene Form.....	30
	B) Kategorien von Formerfordernissen.....	30
	C) Verletzung von Formvorschriften	31
	D) Missbräuchliche Geltendmachung von Formmängeln.....	32
III.	Inhaltsmängel.....	32
	A) Unmögliche Verträge	33
	B) Widerrechtliche Verträge.....	33
	C) Sittenwidrige Verträge.....	34
IV.	Übervorteilung	35
	A) Offenbares Leistungsmissverhältnis	36
	B) Schwächelage der übervorteilten Partei.....	36
	C) Ausbeutung durch die übervorteilende Partei	37
	D) Rechtsfolge.....	37
V.	Willensmängel.....	38
	A) Wesentlicher Irrtum	38
	a) Erklärungsirrtum	39
	b) Motivirrtum	39
	c) Grundlagenirrtum (qualifizierter Motivirrtum).....	40
	d) Rechtsfolge	40
	B) Absichtliche Täuschung.....	41
	C) Furchterregung oder Drohung	43
VI.	Arbeitshinweise: von der Lektüre zum Lernerfolg	44
	A) Schlüsselbegriffe.....	44
	B) Kontrollfragen.....	45
	C) Leading Cases	46
§ 4	Erfüllung des Vertrages	47
I.	Die fünf Erfüllungsfragen.....	47
II.	Person des Leistenden.....	47
III.	Person des Leistungsempfängers	48
IV.	Ort der Erfüllung	49
	A) Bestimmung des Erfüllungsortes	49
	B) Bedeutung des Erfüllungsortes	50

V.	Zeit der Erfüllung.....	50
	A) Erfüllbarkeit und Fälligkeit	51
	a) Erfüllbarkeit	51
	b) Fälligkeit.....	51
	B) Vorzeitige Erfüllbarkeit	52
	C) Termine und Fristen.....	52
	D) Relativierung der Fälligkeit bei synallagmatischen Verträgen	53
	E) Besondere Fälligkeitstermine	54
	a) Verfalltag	54
	b) Stichtag oder Fixtag (qualifizierter Verfalltag).....	55
VI.	Gegenstand der Erfüllung.....	56
	A) Teilleistung/Teilzahlung	56
	B) Gattungsschulden	56
	C) Zinsen.....	57
	D) Besonderheiten bei Geldschulden.....	57
VII.	Mitwirkung des Gläubigers bei der Erfüllung	58
	A) Gläubigerverzug.....	58
	B) Wirkungen des Gläubigerverzugs	59
	a) Ausschluss des Schuldnerverzugs.....	59
	b) Hinterlegung	60
	c) Selbsthilfeverkauf mit anschließender Hinterlegung	60
	d) Nichtsachleistungen.....	61
VIII.	Arbeitshinweise: von der Lektüre zum Lernerfolg	61
	A) Schlüsselbegriffe	61
	B) Kontrollfragen.....	62
§ 5	Leistungsstörungen	63
I.	Überblick	63
II.	Grundtatbestand der vertraglichen Haftung	64
	A) Vertragsverletzung.....	64
	B) Schaden	64
	C) Kausalzusammenhang.....	64
	D) Verschulden (Exkulpation).....	65
III.	Nachträgliche Leistungsunmöglichkeit	66
	A) Objektive/subjektive Unmöglichkeit	66
	B) Rechtsfolge.....	67
IV.	Positive Vertragsverletzung.....	67
	A) Schlechterfüllung	67
	B) Verletzung von Nebenpflichten	68
	C) Abgrenzung zum Aliud	68
	D) Abgrenzung zur Sachgewährleistung	69

V.	Schuldnerverzug	69
	A) Voraussetzungen	69
	a) Nichtleistung trotz Leistungsmöglichkeit	70
	b) Fälligkeit	70
	c) Mahnung	70
	d) Kein Gläubigerverzug	71
	e) Keine berechtigte Leistungsverweigerung des Schuldners	71
	B) Rechtsfolge	72
	a) Wirkung bei Sach- oder Dienstleistungen	72
	b) Wirkung bei Geldleistungen	74
VI.	Schuldnerverzug bei vollkommen zweiseitigen Verträgen	75
	A) Nachfristansetzung	75
	B) Wahlrechte	76
	a) Erstes Wahlrecht	77
	b) Zweites Wahlrecht	77
	c) Positives oder negatives Vertragsinteresse?	80
VII.	Haftung für Hilfspersonen	81
	A) Schaden	82
	B) Hilfsperson	82
	C) Funktioneller Zusammenhang	82
	D) Kausalzusammenhang	83
	E) Befugter Beizug der Hilfsperson	84
	F) Hypothetische Vorwerfbarkeit	84
	G) Rechtsfolge	85
	H) Wegbedingung der Haftung	85
VIII.	Arbeitshinweise: von der Lektüre zum Lernerfolg	86
	A) Schlüsselbegriffe	86
	B) Kontrollfragen	86
§ 6	Erlöschen von Obligationen	88
I.	System der Erlöschensgründe	88
II.	Verrechnung	89
	A) Begriff und Funktion	89
	B) Tatbestandselemente (Voraussetzungen)	90
	a) Gegenseitigkeit der zu verrechnenden Forderungen	90
	b) Gleichartigkeit der zu verrechnenden Forderungen	91
	c) Fälligkeit der Verrechnungsforderung	92
	d) Klagbarkeit der Verrechnungsforderung	92
	e) Fehlender Ausschluss der Verrechnung durch Vertrag	93
	f) Fehlender Ausschluss der Verrechnung durch Gesetz	94
	C) Rechtsfolge (Recht zur Verrechnung)	94

III.	Verjährung.....	96
	A) Begriff und Funktion	96
	B) Tatbestandselemente (Voraussetzungen).....	98
	a) Verjährende Forderung.....	98
	b) Ablauf der Verjährungsfrist	98
	C) Rechtsfolge (Wirkung der Verjährung).....	103
	D) Exkurs: Verwirkung.....	104
IV.	Arbeitshinweise: von der Lektüre zum Lernerfolg.....	104
	A) Schlüsselbegriffe.....	104
	B) Kontrollfragen.....	105
§ 7	Ungerechtfertigte Bereicherung	106
I.	Begriff und Funktion.....	106
	A) Ungerechtfertigte Bereicherung als Entstehungsgrund für Obligationen	106
	B) Funktion des Bereicherungsrechts	107
	C) Ursachen der ungerechtfertigten Bereicherung (Konditionstypen).....	108
	a) Bereicherung durch Leistung des Entreicherten (Leistungskondition)	108
	b) Bereicherung durch Eingriff des Bereicherten (Eingriffskondition).....	108
	c) Weitere Ursachen der Bereicherung.....	109
II.	Tatbestand.....	110
	A) Tatbestandselemente	110
	a) Bereicherung	110
	b) Entreichering.....	111
	c) Ungerechtfertigkeit (Fehlen eines Rechtsgrundes).....	112
	d) Für die Kondition unerhebliche Umstände	112
	B) Fallgruppen.....	113
	a) Zuwendung «ohne jeden gültigen Grund».....	113
	b) Zuwendung «aus einem nicht verwirklichten Grund».....	115
	c) Zuwendung «aus einem nachträglich weggefallenen Grund».....	115
III.	Rechtsfolge (Bereicherungsanspruch).....	116
	A) Rückerstattung.....	116
	a) Gegenstand.....	117
	b) Umfang	117
	B) Ausnahme: nicht mehr vorhandene Bereicherung	119
IV.	Ausschluss des Bereicherungsanspruchs	120
	A) Besondere Ausschlussgründe	120
	a) Erfüllung einer verjährten Schuld oder einer sittlichen Pflicht.....	120

	b) Leistung zur Herbeiführung eines rechtswidrigen oder unsittlichen Erfolges	120
	B) Verjährung	121
V.	Verhältnis zu anderen Rechtsbehelfen	121
	A) Sachenrechtlicher Anspruch	122
	B) Vertraglicher Anspruch	122
	C) Deliktischer Anspruch.....	123
	D) Anspruch aus Geschäftsanmassung.....	123
VI.	Arbeitshinweise: von der Lektüre zum Lernerfolg	125
	A) Schlüsselbegriffe.....	125
	B) Kontrollfragen.....	125
§ 8	Besonderes Vertragsrecht	127
I.	OR Allgemeiner Teil und Besonderer Teil	127
II.	Nominat-/Innominatkontrakte.....	129
	A) Nominatkontrakte	130
	B) Innominatkontrakte.....	130
III.	Typusqualifizierung – folgenschwerer Entscheid.....	132
IV.	Gestaltungsfreiraum für die Vertragsparteien: dispositives oder zwingendes Gesetzesrecht?.....	133
V.	Formvorschriften	134
VI.	Haupt- und Nebenpflichten	134
VII.	Das Zusammenspiel zwischen OR AT und BT.....	135
VIII.	Überblick über die wichtigsten Nominatkontrakte des OR.....	137
§ 9	Kaufvertrag	138
I.	Begriff und Abgrenzungen.....	138
	A) Begriffsmerkmale	138
	B) Erscheinungsformen	139
	C) Abgrenzungen.....	140
II.	Zustandekommen und Gültigkeit des Kaufvertrages.....	141
	A) Konsens über die wesentlichen Vertragspunkte.....	141
	a) Kaufgegenstand	141
	b) Kaufpreis	142
	B) Formvorschriften	142
III.	Vertragspflichten (Erfüllung)	142
	A) Pflichten des Verkäufers	142
	B) Pflichten des Käufers.....	143

IV.	Leistungsstörungen.....	143
	A) Nichterfüllung (Unmöglichkeit)	144
	a) Verschuldete Unmöglichkeit	144
	b) Unverschuldete Unmöglichkeit (Gefahrtragung)	144
	B) Positive Vertragsverletzung	146
	C) Schuldnerverzug.....	146
	a) Lieferverzug des Verkäufers	147
	b) Zahlungsverzug des Käufers.....	148
V.	Sachgewährleistung	148
	A) Voraussetzungen.....	149
	a) Sachmangel	149
	b) Vorhandensein des Sachmangels bei Gefahrenübergang.....	150
	c) Rechtzeitige Mängelrüge.....	151
	d) Negative Voraussetzungen.....	152
	B) Rechtsfolgen	153
	a) Wandelung	154
	b) Minderung	155
	c) Ersatzlieferung.....	155
	d) Schadenersatz	156
	C) Verhältnis zu anderen Rechtsbehelfen.....	158
	a) Irrtumsanfechtung.....	158
	b) Ausservertragliche Haftung.....	158
	c) Schlechterfüllung.....	158
	d) Rechtsgewährleistung	158
VI.	Arbeitshinweise: von der Lektüre zum Lernerfolg	159
	A) Schlüsselbegriffe.....	159
	B) Kontrollfragen.....	160
	C) Leading Cases	160
§ 10	Werkvertrag	162
I.	Begriff und Abgrenzungen.....	162
	A) Begriffsmerkmale	162
	B) Erscheinungsformen	163
	a) Bauwerkvertrag.....	163
	b) Architektenvertrag	164
	c) Werklieferungsvertrag.....	164
	C) Abgrenzungen.....	164
II.	Zustandekommen und Gültigkeit des Werkvertrages.....	166
	A) Konsens über die wesentlichen Vertragspunkte.....	166
	a) Herstellung eines Werkes.....	166
	b) Leistung einer Vergütung.....	167
	B) Formvorschriften	167

III.	Vertragspflichten (Erfüllung)	167
	A) Pflichten des Unternehmers	167
	a) Herstellung und Ablieferung des Werkes	167
	b) Persönliche Ausführung oder Leitung	168
	c) Sorgfaltspflicht	169
	B) Pflichten des Bestellers	170
	a) Zahlung des Werklohnes.....	170
	b) Sicherung der Werklohnforderung.....	172
IV.	Leistungsstörungen.....	173
	A) Nichterfüllung (Unmöglichkeit)	173
	a) Gefahrtragung	173
	b) Unmöglichkeit der Erfüllung «aus Verhältnissen des Bestellers»	173
	c) Unmöglichkeit der Erfüllung «aus Verhältnissen des Unternehmers»	174
	B) Positive Vertragsverletzung	175
	C) Verzug.....	176
	a) Verzug des Unternehmers	176
	b) Verzug des Bestellers	177
V.	Gewährleistung (Mängelhaftung des Unternehmers)	178
	A) Voraussetzungen.....	179
	a) Werkmangel	179
	b) Rechtzeitige Mängelrüge.....	179
	c) Negative Voraussetzungen.....	180
	B) Rechtsfolge.....	180
	a) Wandelung	181
	b) Minderung	181
	c) Nachbesserung.....	182
	d) Schadenersatz	183
	e) Anspruchskonkurrenz.....	184
VI.	Vorzeitige Beendigung des Werkvertrages	184
	A) Auflösung durch den Besteller.....	184
	B) Auflösung durch den Unternehmer.....	186
	C) Beendigung infolge Unmöglichkeit.....	186
VII.	Arbeitshinweise: von der Lektüre zum Lernerfolg	186
	A) Schlüsselbegriffe.....	186
	B) Kontrollfragen.....	187
	C) Leading Cases	188
§ 11	Auftrag	189
I.	Begriff und Abgrenzungen.....	189
	A) Begriffsmerkmale	189
	B) Erscheinungsformen	190
	C) Abgrenzungen.....	191

II.	Zustandekommen und Gültigkeit des Auftrages	192
	A) Konsens über die wesentlichen Vertragspunkte.....	192
	B) Stillschweigende Annahme des Auftrages	192
	C) Formvorschriften	193
III.	Vertragspflichten (Erfüllung)	193
	A) Pflichten des Beauftragten.....	193
	a) Vertragsgemässe und sorgfältige Ausführung.....	193
	b) Befolgung von Weisungen	193
	c) Persönliche Auftragsausführung und Substitution.....	194
	d) Treuepflicht	195
	e) Rechenschaftsablegungs- und Herausgabepflicht	196
	B) Pflichten des Auftraggebers	196
	a) Leistung einer Vergütung.....	196
	b) Auslagen- und Verwendungsersatz sowie Befreiung von Verbindlichkeiten	197
	c) Schadenersatzpflicht	197
IV.	Leistungsstörungen.....	198
	A) Nichterfüllung (Unmöglichkeit)	198
	B) Positive Vertragsverletzung	199
	a) Verletzung der Sorgfaltspflicht	199
	b) Sorgfaltsmassstab und Haftung bei wichtigen Auftragsarten	201
	c) Missachtung von Weisungen	203
	d) Verletzung der Treuepflichten und der damit verbundenen Nebenpflichten.....	203
	e) Verletzung der Pflicht zur persönlichen Auftragsausführung	203
	C) Verzug.....	204
V.	Vorzeitige Beendigung des Auftragsverhältnisses	204
	A) Jederzeitiges Auflösungsrecht.....	204
	B) Schadenersatz bei Auflösung zur Unzeit	205
VI.	Arbeitshinweise: von der Lektüre zum Lernerfolg	207
	A) Schlüsselbegriffe.....	207
	B) Kontrollfragen.....	207
	C) Leading Cases	208
§ 12	Innominatverträge	209
I.	Übersicht.....	209
II.	Lizenzvertrag	209
	A) Begriff und Abgrenzungen	209
	a) Begriffsmerkmale.....	209
	b) Erscheinungsformen	210
	c) Rechtsnatur	210
	d) Rechtsanwendung.....	211
	B) Zustandekommen und Gültigkeit des Lizenzvertrages.....	212

C)	Vertragspflichten (Erfüllung).....	212
a)	Pflichten des Lizenzgebers.....	212
b)	Pflichten des Lizenznehmers.....	213
D)	Leistungsstörungen.....	213
a)	Nichterfüllung (Unmöglichkeit).....	213
b)	Positive Vertragsverletzung.....	214
c)	Schuldnerverzug.....	214
E)	Beendigung des Lizenzvertrags.....	215
a)	Ordentliche Beendigung.....	215
b)	Ausserordentliche Beendigung.....	215
F)	Arbeitshinweise: von der Lektüre zum Lernerfolg.....	215
a)	Schlüsselbegriffe.....	215
b)	Kontrollfragen.....	216
c)	Leading Cases.....	216
III.	Sponsoringvertrag.....	216
A)	Begriff und Abgrenzungen.....	216
a)	Begriffsmerkmale und wirtschaftliche Funktion.....	216
b)	Erscheinungsformen.....	217
c)	Rechtsnatur und Rechtsanwendung.....	217
B)	Zustandekommen und Gültigkeit des Sponsoringvertrags.....	218
C)	Vertragspflichten (Erfüllung).....	218
a)	Pflichten des Sponsors.....	218
b)	Pflichten des Gesponserten.....	219
D)	Leistungsstörungen.....	219
a)	Nichterfüllung (Unmöglichkeit).....	219
b)	Positive Vertragsverletzung.....	220
c)	Schuldnerverzug.....	220
E)	Beendigung des Sponsoringvertrags.....	220
a)	Ordentliche Beendigung.....	220
b)	Ausserordentliche Beendigung.....	221
F)	Arbeitshinweise: von der Lektüre zum Lernerfolg.....	221
a)	Schlüsselbegriffe.....	221
b)	Kontrollfragen.....	221
c)	Leading Case.....	222
IV.	Franchisevertrag.....	222
A)	Begriff und Abgrenzungen.....	222
a)	Begriffsmerkmale und wirtschaftliche Funktion.....	222
b)	Erscheinungsformen.....	223
c)	Rechtsnatur und Rechtsanwendung.....	223
B)	Zustandekommen und Gültigkeit des Franchisevertrags.....	224
C)	Vertragspflichten (Erfüllung).....	224
a)	Pflichten des Franchisegebers.....	224
b)	Pflichten des Franchisenehmers.....	225

D)	Leistungsstörungen	225
a)	Nichterfüllung (Unmöglichkeit)	225
b)	Positive Vertragsverletzung.....	225
c)	Schuldnerverzug	226
E)	Beendigung des Franchisevertrags	226
a)	Ordentliche Beendigung.....	226
b)	Ausserordentliche Beendigung	226
F)	Arbeitshinweise: von der Lektüre zum Lernerfolg.....	227
a)	Schlüsselbegriffe	227
b)	Kontrollfragen	227
c)	Leading Case	227
§ 13	Grundmuster für die Falllösung und Prüfungstraining	228
I.	Grundmuster für die Falllösung.....	228
II.	Prüfungstraining.....	231
III.	Lesetipps	237
Anhang	238	
I.	Lösungsmuster zum Übungsfall «Uhren- und Schmuckmesse Basel»	238
II.	Lösungsmuster zum Übungsfall «Der Radfahrer Arturo Veloce»	241
III.	Lösungsmuster zum Übungsfall «Der ultraflache Porsche».....	245
Stichwortverzeichnis	253	