

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

Prinzipien des Vertragsrechts

3. Auflage

Schulthess § 2015

Inhaltsverzeichnis

Vorwort.....	V
Lerninhalte und Lernziele: Überblick	VI
Abkürzungsverzeichnis	XXI
§ 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.....	59
	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	62
	A) Schlüsselbegriffe.....	62
	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 berechnigte 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 aus Vertragsverletzung	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.....	93
	e) Kein Ausschluss der Verrechnung durch Vertrag	93
	f) Kein 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) Verjähbare Forderung	98
	b) Ablauf der Verjährungsfrist	98
	C) Rechtsfolge (Wirkung der Verjährung).....	103
	D) Ausblick: Reformbestrebungen.....	104
	E) Exkurs: Verwirkung.....	104
IV.	Arbeitshinweise: von der Lektüre zum Lernerfolg	105
	A) Schlüsselbegriffe.....	105
	B) Kontrollfragen.....	105
§ 7	Abtretung und Schuldübernahme	107
I.	Abtretung und Schuldübernahme als Dreiecksverhältnisse.....	107
II.	Abtretung (Zession).....	108
	A) Begriff und Funktion	108
	B) Abgrenzungen	109
	C) Voraussetzungen.....	110
	D) Abtretungsvertrag mit schriftlicher Abtretungserklärung	111
	E) Abtretbarkeit der Forderung.....	111
	F) Bestimmtheit bzw. Bestimmbarkeit der Forderung.....	113
	G) Verfügungsmacht der Zedentin	114
	H) Wirkung	114
	a) Gläubigerwechsel.....	114
	b) Mitgehende und nicht mitgehende Rechte	115
	c) Künftige Forderungen.....	116
	d) Schutz des Schuldners.....	116
	e) Notifikation.....	118
III.	Schuldübernahme.....	120
	A) Schuldnerwechsel.....	120
	B) Interne Schuldübernahme	120
	C) Externe Schuldübernahme	122
IV.	Arbeitshinweise	124
	A) Schlüsselbegriffe.....	124
	B) Vergleichende Übersicht zu interner und externer Schuldübernahme	125
§ 8	Besonderes Vertragsrecht	126
I.	OR Allgemeiner Teil und Besonderer Teil	126
II.	Nominat-/Innominatkontrakte.....	128
	A) Nominatkontrakte	129
	B) Innominatkontrakte.....	129

III.	Typusqualifizierung – folgenschwerer Entscheid	131
IV.	Gestaltungsfreiraum für die Vertragsparteien: dispositives oder zwingendes Gesetzesrecht?	132
V.	Formvorschriften	133
VI.	Haupt- und Nebenpflichten	133
VII.	Das Zusammenspiel zwischen OR AT und BT	134
VIII.	Überblick über die wichtigsten Nominatkontrakte des OR	136
§ 9	Kaufvertrag	137
I.	Begriff und Abgrenzungen	137
	A) Begriffsmerkmale	137
	B) Erscheinungsformen	138
	C) Abgrenzungen	139
II.	Zustandekommen und Gültigkeit des Kaufvertrages	140
	A) Konsens über die wesentlichen Vertragspunkte	140
	a) Kaufgegenstand	140
	b) Kaufpreis	141
	B) Formvorschriften	141
III.	Vertragspflichten (Erfüllung)	141
	A) Pflichten des Verkäufers	141
	B) Pflichten des Käufers	142
IV.	Leistungsstörungen	143
	A) Nichterfüllung (Unmöglichkeit)	143
	a) Verschuldete Unmöglichkeit	143
	b) Unverschuldete Unmöglichkeit (Gefahrtragung)	143
	B) Positive Vertragsverletzung	145
	C) Schuldnerverzug	146
	a) Lieferverzug des Verkäufers	146
	b) Zahlungsverzug des Käufers	147
V.	Sachgewährleistung	148
	A) Voraussetzungen	148
	a) Sachmangel	148
	b) Vorhandensein des Sachmangels bei Gefahrenübergang	150
	c) Rechtzeitige Mängelrüge	150
	d) Negative Voraussetzungen	151
	B) Rechtsfolgen	153
	a) Wandelung	153
	b) Minderung	154
	c) Ersatzlieferung	155
	d) Schadenersatz	155

C)	Verhältnis zu anderen Rechtsbehelfen.....	156
a)	Irrtumsanfechtung.....	156
b)	Ausservertragliche Haftung.....	157
c)	Schlechterfüllung.....	157
d)	Rechtsgewährleistung	157
VI.	Arbeitshinweise: von der Lektüre zum Lernerfolg	158
A)	Schlüsselbegriffe.....	158
B)	Kontrollfragen.....	159
C)	Leading Cases	159
§ 10	Mietvertrag.....	160
I.	Begriff und Abgrenzungen.....	160
A)	Begriffsmerkmale	160
B)	Erscheinungsformen	161
a)	Befristeter und unbefristeter Mietvertrag	161
b)	Mietvertrag über Wohn- und Geschäftsräume (Art. 253a OR) .	161
c)	Gemeinsamer Mietvertrag	162
d)	Mietvertrag mit Koppelungsgeschäft.....	162
C)	Abgrenzungen.....	163
II.	Zustandekommen und Gültigkeit des Mietvertrages.....	163
A)	Konsens über die wesentlichen Vertragspunkte.....	163
a)	Mietsache	163
b)	Mietzins	164
B)	Formvorschriften	164
C)	Rechtsfolgen der Ungültigkeit eines Mietvertrags.....	164
III.	Vertragspflichten	165
A)	Pflichten der Vermieterin	165
a)	Übergabe und Instandhaltung der Mietsache sowie Schutz vor Störungen.....	165
b)	Auskunfts-, Informations-, Schutz- und Obhutspflichten	167
B)	Pflichten des Mieters.....	167
a)	Pflicht zur Zahlung des Mietzinses und der Nebenkosten.....	167
b)	Pflicht zur Rückgabe der Mietsache.....	168
c)	Sorgfalt und Rücksichtnahme.....	169
d)	Sicherheitsleistung	170
e)	Meldung von Mängeln	170
f)	Duldung von Arbeiten und Besichtigung.....	171
g)	Kleiner Unterhalt.....	171
IV.	Leistungsstörungen.....	171
A)	Aufseiten der Vermieterin.....	171
B)	Aufseiten des Mieters	173

V.	Beendigung des Mietvertrages	173
	A) Aufhebungsvertrag	174
	B) Fristablauf.....	174
	C) Ordentliche Kündigung	174
	D) Ausserordentliche Kündigung	175
	a) Kündigung aus wichtigem Grund.....	175
	b) Konkurs des Mieters	176
	c) Tod des Mieters	176
	d) Konsumentenmietvertrag.....	176
	E) Kündigung eines Mietvertrags über Wohn- oder Geschäftsräume...	176
VI.	Arbeitshinweise: von der Lektüre zum Lernerfolg	177
	A) Schlüsselbegriffe.....	177
	B) Kontrollfragen.....	178
	C) Leading Cases	179
§ 11	Werkvertrag	180
I.	Begriff und Abgrenzungen.....	180
	A) Begriffsmerkmale	180
	B) Erscheinungsformen	181
	a) Bauwerkvertrag.....	181
	b) Architektenvertrag	182
	c) Werklieferungsvertrag.....	182
	C) Abgrenzungen	182
II.	Zustandekommen und Gültigkeit des Werkvertrages.....	184
	A) Konsens über die wesentlichen Vertragspunkte.....	184
	a) Herstellung eines Werkes	184
	b) Leistung einer Vergütung.....	185
	B) Formvorschriften	185
III.	Vertragspflichten (Erfüllung)	185
	A) Pflichten des Unternehmers	185
	a) Herstellung und Ablieferung des Werkes	185
	b) Persönliche Ausführung oder Leitung	186
	c) Sorgfaltspflicht	187
	B) Pflichten des Bestellers	188
	a) Zahlung des Werklohnes.....	188
	b) Sicherung der Werklohnforderung.....	190
IV.	Leistungsstörungen.....	191
	A) Nichterfüllung (Unmöglichkeit)	191
	a) Gefahrtragung	191
	b) Unmöglichkeit der Erfüllung «aus Verhältnissen des Bestellers»	191
	c) Unmöglichkeit der Erfüllung «aus Verhältnissen des Unternehmers»	192

B)	Positive Vertragsverletzung	193
C)	Verzug	194
a)	Verzug des Unternehmers	194
b)	Verzug des Bestellers	195
V.	Gewährleistung (Mängelhaftung des Unternehmers)	196
A)	Voraussetzungen	197
a)	Werkmangel	197
b)	Rechtzeitige Mängelrüge	197
c)	Negative Voraussetzungen	198
B)	Rechtsfolge	198
a)	Wandelung	199
b)	Minderung	199
c)	Nachbesserung	200
d)	Schadenersatz	201
e)	Anspruchskonkurrenz	202
VI.	Vorzeitige Beendigung des Werkvertrages	203
A)	Auflösung durch den Besteller	203
B)	Auflösung durch den Unternehmer	204
C)	Beendigung infolge Unmöglichkeit	204
VII.	Arbeitshinweise: von der Lektüre zum Lernerfolg	205
A)	Schlüsselbegriffe	205
B)	Kontrollfragen	205
C)	Leading Cases	206
§ 12	Auftrag	207
I.	Begriff und Abgrenzungen	207
A)	Begriffsmerkmale	207
B)	Erscheinungsformen	208
C)	Abgrenzungen	209
II.	Zustandekommen und Gültigkeit des Auftrages	210
A)	Konsens über die wesentlichen Vertragspunkte	210
B)	Stillschweigende Annahme des Auftrages	210
C)	Formvorschriften	211
III.	Vertragspflichten (Erfüllung)	211
A)	Pflichten des Beauftragten	211
a)	Vertragsgemäße und sorgfältige Ausführung	211
b)	Befolgung von Weisungen	211
c)	Persönliche Auftragsausführung und Substitution	212
d)	Treuepflicht	213
e)	Rechenschaftsablegungs- und Herausgabepflicht	214

B)	Pflichten des Auftraggebers	214
a)	Leistung einer Vergütung.....	214
b)	Auslagen- und Verwendungsersatz sowie Befreiung von Verbindlichkeiten	215
c)	Schadenersatzpflicht	215
IV.	Leistungsstörungen.....	216
A)	Nichterfüllung (Unmöglichkeit)	216
B)	Positive Vertragsverletzung	217
a)	Verletzung der Sorgfaltspflicht	217
b)	Sorgfaltsmassstab und Haftung bei wichtigen Auftragsarten	219
c)	Missachtung von Weisungen	221
d)	Verletzung der Treuepflichten und der damit verbundenen Nebenpflichten.....	221
e)	Verletzung der Pflicht zur persönlichen Auftragsausführung	221
C)	Verzug.....	222
V.	Vorzeitige Beendigung des Auftragsverhältnisses	222
A)	Jederzeitiges Auflösungsrecht.....	222
B)	Schadenersatz bei Auflösung zur Unzeit	223
VI.	Arbeitshinweise: von der Lektüre zum Lernerfolg	225
A)	Schlüsselbegriffe.....	225
B)	Kontrollfragen.....	226
C)	Leading Cases	226
§ 13	Innominatverträge (I): Lizenz, Sponsoring, Franchising.....	227
I.	Übersicht.....	227
II.	Lizenzvertrag	227
A)	Begriff und Abgrenzungen	227
a)	Begriffsmerkmale.....	227
b)	Erscheinungsformen	228
c)	Rechtsnatur	228
d)	Rechtsanwendung.....	229
B)	Zustandekommen und Gültigkeit des Lizenzvertrages.....	230
C)	Vertragspflichten (Erfüllung).....	230
a)	Pflichten des Lizenzgebers.....	230
b)	Pflichten des Lizenznehmers	231
D)	Leistungsstörungen	231
a)	Nichterfüllung (Unmöglichkeit)	231
b)	Positive Vertragsverletzung.....	232
c)	Schuldnerverzug	232
E)	Beendigung des Lizenzvertrags	233
a)	Ordentliche Beendigung.....	233
b)	Ausserordentliche Beendigung.....	233

F)	Arbeitshinweise: von der Lektüre zum Lernerfolg.....	233
a)	Schlüsselbegriffe	233
b)	Kontrollfragen	234
c)	Leading Cases	234
III.	Sponsoringvertrag.....	234
A)	Begriff und Abgrenzungen	234
a)	Begriffsmerkmale und wirtschaftliche Funktion.....	234
b)	Erscheinungsformen	235
c)	Rechtsnatur und Rechtsanwendung.....	235
B)	Zustandekommen und Gültigkeit des Sponsoringvertrags.....	236
C)	Vertragspflichten (Erfüllung).....	236
a)	Pflichten des Sponsors	236
b)	Pflichten des Gesponserten	237
D)	Leistungsstörungen	237
a)	Nichterfüllung (Unmöglichkeit)	237
b)	Positive Vertragsverletzung.....	238
c)	Schuldnerverzug	238
E)	Beendigung des Sponsoringvertrags.....	238
a)	Ordentliche Beendigung.....	238
b)	Ausserordentliche Beendigung	239
F)	Arbeitshinweise: von der Lektüre zum Lernerfolg.....	239
a)	Schlüsselbegriffe	239
b)	Kontrollfragen	239
c)	Leading Case	240
IV.	Franchisevertrag.....	240
A)	Begriff und Abgrenzungen	240
a)	Begriffsmerkmale und wirtschaftliche Funktion.....	240
b)	Erscheinungsformen	241
c)	Rechtsnatur und Rechtsanwendung.....	241
B)	Zustandekommen und Gültigkeit des Franchisevertrags.....	242
C)	Vertragspflichten (Erfüllung).....	242
a)	Pflichten des Franchisegebers.....	242
b)	Pflichten des Franchisenehmers	243
D)	Leistungsstörungen	243
a)	Nichterfüllung (Unmöglichkeit)	243
b)	Positive Vertragsverletzung.....	243
c)	Schuldnerverzug	244
E)	Beendigung des Franchisevertrags	244
a)	Ordentliche Beendigung.....	244
b)	Ausserordentliche Beendigung.....	244
F)	Arbeitshinweise: von der Lektüre zum Lernerfolg.....	245
a)	Schlüsselbegriffe	245
b)	Kontrollfragen	245
c)	Leading Case	245

§ 14 Innominatverträge (II): Leasing	246
I. Begriff und Abgrenzungen	246
A) Begriffsmerkmale und wirtschaftliche Funktion	246
B) Erscheinungsformen	247
C) Rechtsnatur und Rechtsanwendung	248
II. Zustandekommen und Gültigkeit des Leasingvertrages	249
III. Vertragsverpflichtungen (Erfüllung).....	250
A) Rechte und Pflichten des Leasinggebers	250
a) Erwerb des vom Leasingnehmer ausgewählten Leasingobjekts ..	250
b) Überlassung des Leasingobjektes zu ungestörtem Nutzen und Gebrauch	250
c) Anspruch auf die Leasingrate	250
d) Eigentum am Leasingobjekt.....	251
B) Rechte und Pflichten des Leasingnehmers.....	251
a) Tragung der Kosten für Gebrauch und Unterhalt des Leasingobjektes.....	252
b) Zahlung der Leasingrate	252
c) Rückgabe des Leasingobjektes.....	252
d) Allenfalls Bestellung von Sicherheiten.....	252
e) Alleiniges wirtschaftliches Nutzungs- und Gebrauchsrecht am Leasingobjekt.....	253
f) Besitz am Leasingobjekt.....	253
IV. Leistungsstörungen.....	253
V. Beendigung des Leasingvertrags.....	254
A) Ordentliche Beendigung	254
B) Ausserordentliche Beendigung	255
VI. Arbeitshinweise: von der Lektüre zum Lernerfolg	255
A) Schlüsselbegriffe.....	255
B) Kontrollfragen.....	256
C) Leading Cases	256
 § 15 Innominatverträge (III): IT-Outsourcing	 257
I. Begriff und Abgrenzungen.....	257
II. Zustandekommen und laufende Anpassung des IT-Outsourcing-Vertrages	258
III. Vertrags- und Sorgfaltspflichten.....	260
A) Pflichten des Outsourcinggebers	260
a) Pflichten gegenüber dem Outsourcingnehmer	260
b) Sorgfaltspflichten	260
c) Datenschutz.....	261
d) Know-how-Transfer und Schutz vor Know-how-Verlust	261
e) FINMA-Rundschreiben 2008/7	262
B) Pflichten des Outsourcingnehmers.....	262

IV.	Leistungsstörungen	262
V.	Beendigung des Outsourcingvertrages	263
	A) Ordentliche Beendigung	263
	B) Ausserordentliche Beendigung	263
VI.	Beispiel einer Vertragsklausel	263
VII.	Arbeitshinweise	264
	A) Schlüsselbegriffe.....	264
	B) Kontrollfragen.....	264
	C) Leading Case.....	264
 § 16 Grundmuster für die Falllösung und Prüfungstraining		 265
I.	Grundmuster für die Falllösung.....	265
II.	Prüfungstraining.....	268
III.	Lesetipps	274
 Anhang		 275
I.	Lösungsmuster zum Übungsfall «Uhren- und Schmuckmesse Basel»	275
II.	Lösungsmuster zum Übungsfall «Der Radfahrer Arturo Veloce»	278
III.	Lösungsmuster zum Übungsfall «Der ultraflache Porsche»	282
 Stichwortverzeichnis		 289