

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	III
Abkürzungsverzeichnis	XVII
Literaturverzeichnis	XXI
I. Einleitung	1
II. Grundlagen	3
A. Gewährleistungsrecht	3
1. „Europäisierung“ des Gewährleistungsrechts	3
a) Kaufrechts-RL	3
aa) Persönlicher Anwendungsbereich	4
bb) Sachlicher Anwendungsbereich	4
b) Umsetzung	5
aa) Auslegung im Anwendungsbereich	6
bb) Auslegung außerhalb des Anwendungsbereichs	8
c) Befund	9
2. Mangelbegriff und Kaufrechts-RL	9
a) Überblick	9
b) Konzept der Vertragsmäßigkeit	10
aa) Entstehungsgeschichte	11
bb) Parteienvereinbarung	12
cc) Vermutung der Vertragsmäßigkeit	12
(1) Beschreibung/Probe/Muster	13
(2) Eignung für angestrebten Zweck	14
(3) Eignung für gewöhnliche Zwecke	15
(4) Übliche Qualität und Verbrauchererwartungen, zB durch Werbung	15
c) Befund	16
3. Bedungene und gewöhnlich vorausgesetzte Eigenschaften	17
a) Bedungene Eigenschaften	17
aa) Ausdrückliche Zusicherung	17
bb) Schlüssige Zusicherung	18
cc) Rechtsprechung	18
dd) Abgleich mit der Kaufrechts-RL	19
b) Gewöhnlich vorausgesetzte Eigenschaften	19
aa) Maßgeblichkeit der Verkehrsauffassung	20
bb) Natur des Geschäftes	20
cc) Rechtsprechung	20
dd) Wie „gelten“ gewöhnlich vorausgesetzte Eigenschaften?	21
ee) Abgleich mit der Kaufrechts-RL	21
c) Befund	22
4. Beschreibung, Probe oder Muster	23
a) Beschreibung	23
b) Probe oder Muster	24
c) Befund	24
5. Öffentliche Äußerungen, insb Werbeaussagen	24
a) Überblick	24
b) Tatbestände des § 922 Abs 2 ABGB	25

Inhaltsverzeichnis

aa) Verbrauchererwartungen	25
bb) Öffentlichkeit der Äußerung	26
cc) Erfasster Personenkreis	26
c) Haftungsausschluss gem § 922 Abs 2 ABGB	27
aa) Kennenmüssen	27
bb) Berichtigung	27
cc) Beeinflussung(-sgefahr)	27
d) Rechtsnatur des § 922 Abs 2 ABGB	28
aa) Probleme einer „vertraglichen Lösung“	29
bb) Gesetzgeberwillen	30
cc) Objektive Lösung	31
dd) Vertragsergänzung durch § 922 Abs 2 ABGB	32
e) Befund	33
6. Ausschluss der Gewährleistung	33
a) Überblick	33
b) Offenkundige Mängel iSd § 928 ABGB	34
aa) Zeitpunkt des Vertragsabschlusses	35
bb) „In die Augen fallen“	35
cc) Anwendung außerhalb des Speziaukaufs	37
(1) Gattungskauf	37
(2) Werkvertrag	38
dd) Arglist, Zusage, Schulden	38
ee) Büchliche Lasten	38
c) Kauf in Pausch und Bogen	39
d) Fehler des Werkbestellers	39
e) Befund	40
7. Zeitpunkt der Mangelhaftigkeit	40
a) Zeitpunkt der Übergabe	40
aa) Vorgaben der Kaufrechts-RL	40
bb) Richtlinienkonforme Auslegung	41
b) Vermutung der Mangelhaftigkeit	41
c) Befund	42
8. Nacherfüllungsvorrang	42
a) Überblick	42
b) Verbesserung oder Austausch	43
aa) Unmöglichkeit	43
bb) Unverhältnismäßigkeit	43
c) Verbesserung	44
d) Austausch	45
e) Befund	45
9. Begrenzungen des Nacherfüllungsvorrangs	45
a) Überblick	45
b) Umstieg auf die sekundären Gewährleistungsbehelfe	46
c) Unmöglichkeit der Nacherfüllung	47
aa) Wirtschaftliche Unmöglichkeit	47
bb) Austausch bei Speziaalschuld	47
(1) Vorgaben der Kaufrechts-RL	48
(2) Meinungsstand in Österreich	48
d) Unverhältnismäßigkeit der Nacherfüllung	49
e) Angemessene Frist	50
f) Verweigerung der Nacherfüllung	50
g) Erhebliche Unannehmlichkeiten	50
h) Triftige, in der Person des Übergebers liegende Gründe	51

i) Befund	51
10. Preisminderung oder Wandlung	52
a) Überblick	52
b) Preisminderung	53
aa) Vorgaben der Kaufrechts-RL	53
bb) Berechnung nach der relativen Berechnungsmethode	54
cc) Berücksichtigung des Parteiwillens	54
dd) Preisminderung gegen Null	55
c) Wandlung	55
aa) Vertragsauflösung iSd Art 3	55
bb) Wandlung iSd § 932 Abs 4 ABGB	56
d) Befund	56
11. Sonderproblem: Geringfügiger Mangel	56
a) Überblick	56
b) Geringfügigkeit nach der Kaufrechts-RL	57
aa) Wortlaut	58
bb) Entstehungsgeschichte	58
cc) Rückgriff auf UN-Kaufrecht?	59
dd) Systematische Auslegung	60
c) Geringfügiger Mangel gem § 932 Abs 4 ABGB	60
aa) Lehre	61
(1) Wandlung als unverhältnismäßige Sanktion	61
(2) Geringfügigkeit als Typusbegriff – umfassende Interessensabwägung	62
(3) Interessensabwägung im Rahmen der Verhältnismäßigkeit	62
(4) Berücksichtigung des Käuferwillens	63
bb) Rechtsprechung	63
(1) Grundsatzentscheidungen	64
(2) Aktuelle Rechtsprechung	64
cc) Stellungnahme	65
d) Befund	65
12. Geltendmachung	65
a) Fristen und Geltendmachung	65
aa) Dauer der Fristen	65
bb) Beginn der Fristen	66
cc) Verkürzung von Fristen	67
dd) Rechtsnatur der Fristen	67
ee) Geltendmachung	67
b) Beweislast	68
c) Befund	68
B. Irrtumsrecht	69
1. Einleitung	69
a) Überblick	69
b) Vertrauenslehre und Grundsätze des Vertragsrechts	70
c) Berechtigt jeder Irrtum zur Anfechtung?	71
aa) Geschäfts- oder Motivirrtum	72
bb) Anfechtungsvoraussetzungen des § 871 ABGB	73
cc) Anpassung oder Anfechtung	73
d) Befund	73
2. Kausalität	74
a) Überblick	74
b) Erfordernisse	74
c) Beweislast	75

d) Un-/Wesentlichkeit des Irrtums	75
e) Werbeaussagen	76
aa) Irreführende Werbung	76
bb) Kausalität(-sbeweis)	77
f) Befund	77
3. Irrtumsarten	78
a) Überblick	78
b) Abgrenzung Geschäfts- und Motivirrtum	78
c) Erklärungsirrtum	79
aa) Was versteht man unter einem Erklärungsirrtum?	79
bb) Risikoordnung	79
cc) Konstellationen des Erklärungsirrtums	79
d) Geschäftsirrtum iES – Motivirrtum	80
aa) Relevanz	80
bb) Abgrenzung	80
cc) Konstellationen des Geschäftsirrtums	81
dd) Rechtsprechung	82
e) Befund	82
4. Irrtum über aufzuklärende Umstände –	
insb § 871 Abs 2 ABGB	83
a) Überblick	83
b) Anwendungsbereich	84
aa) Gesetzlich normierte Aufklärungspflichten	84
bb) Gesetzliche Fiktion	84
cc) Vorvertragliche Aufklärungspflichten	85
c) Werkvertrag	86
aa) Warnpflicht bei einem untauglichen Stoff	87
(1) Untauglichkeit des Stoffs	87
(2) Verletzung der Warnpflicht	87
bb) Warnpflicht bei einer falscher Anweisung	88
(1) Anweisung	88
(2) Verletzung der Warnpflicht	88
d) Kaufvertrag	88
aa) Allgemeines	88
bb) Aufklärung über die Beschaffenheit	89
(1) Bloße Information	89
(2) Abweichungen	90
e) Befund	91
5. Irrtum in der Person (§ 873 ABGB)	91
a) Überblick	91
b) Identität des Vertragspartners oder dessen Eigenschaften	92
aa) Irrtum über die Identität	92
bb) Irrtum über die Eigenschaften des Vertragspartners	92
(1) Wesentliche Eigenschaften	92
(2) Rechtsprechung	92
c) Verwaltungsrechtliche Befugnis	93
aa) Geschäftsirrtum	93
bb) Überschreitung von Befugnissen	94
cc) Anwendung der §§ 871 bis 872 ABGB	94
d) Abgrenzung zum Eigenschaftsirrtum	95
e) Werkvertrag	96
f) Gattungsschulden	97
g) Befund	98

6. Der sog „Eigenschaftsirrtum“ und die Gewährleistung	98
a) Überblick	98
b) Eigenschaftsirrtum und Gewährleistungsregeln	98
aa) Bedungene Eigenschaften	99
bb) Gewöhnlich vorausgesetzte Eigenschaften	99
cc) Werbeaussagen	100
c) Befund	101
7. Der sog „Eigenschaftsirrtum“ beim Spezia Kauf	101
a) Überblick	101
b) „Dauerhafte“ Mängel	101
c) „Beheb bare“ Mängel	102
aa) Meinungsstand	102
bb) Kritik	103
d) „Nachträgliche“ Mängel	104
e) Befund	104
8. Der sog „Eigenschaftsirrtum“ beim Gattungskauf	104
a) Mangelhafte Gattung	105
b) Irrtum über Mangelfreiheit	105
c) „Vorab ausgewähltes“ Gattungsstück	106
d) Befund	106
9. Der sog „Eigenschaftsirrtum“ beim Werkvertrag	106
a) Irrtum über Gegenwärtiges	106
b) Irrtum über Mangelfreiheit	107
c) Befund	107
10. Der sog „Irrtum über Zukünftiges“	107
a) Überblick	107
b) Liegt überhaupt noch ein Irrtum vor?	108
c) Irrtum über Zukünftiges – Wegfall der Geschäftsgrundlage	108
d) Risiko zuordnung	110
aa) Unsicherheit künftiger Entwicklungen	110
bb) Schutzwürdigkeit infolge eines Informationsdefizits	110
cc) Bedingung	111
dd) Berücksichtigung im Vertrag	111
ee) Rechtsprechung	112
(1) „Konkurrenzinserat“	112
(2) „Darlehen in Aussicht“	113
e) Befund	113
11. Der sog „Irrtum über Zukünftiges“ beim Spezia Kauf	113
a) Überblick	113
b) „Nachträgliche“ Mängel	114
aa) Bedingung	115
bb) Berücksichtigung im Vertrag	115
c) „Beheb bare“ Mängel	116
aa) Problem der Behebbarkeit	116
bb) Worüber wird geirrt?	116
d) Befund	118
12. Der sog „Irrtum über Zukünftiges“ beim Gattungskauf	118
a) Überblick	118
b) Anwendung des Irrtumsrechts	119
c) Befund	120
13. Der sog „Irrtum über Zukünftiges“ beim Werkvertrag	120
a) Überblick	120
b) Anwendung des Irrtumsrechts	120

c) Befund	121
14. Sonstige Irrtumsarten	121
a) Einleitung	121
b) Wertirrtum	121
c) Kalkulationsirrtum	122
d) Rechtsfolgenirrtum	122
e) Befund	123
15. Anfechtungsvoraussetzungen des § 871 Abs 1 ABGB	123
a) Überblick	123
b) Irrtumsveranlassung	123
aa) Adäquate Veranlassung	123
(1) Verkehrswidrigkeit oder Adäquanz	124
(2) Verschulden	126
bb) Sonderfall: Irrtum über Zukünftiges	126
(1) Speziesskauf	127
(2) Werkvertrag	127
(3) Gattungskauf	127
c) Offenbar-Auffallen-Müssen	127
d) Rechtzeitige Aufklärung	128
e) Gemeinsamer Irrtum	129
f) Befund	130
16. Zurechnung Dritter	130
a) Überblick	130
b) Verhandlungsgehilfe	130
c) Dritte iSd § 875 ABGB	131
aa) Einleitung	131
bb) „An der Handlung teilnahm“	132
cc) „Offenbar wissen musste“	132
dd) Werbeaussagen	132
d) Befund	133
17. Vertragsanfechtung oder -anpassung	133
a) Überblick	133
b) Vertragsanpassung (§ 872 ABGB)	133
c) Wesentlich – Unwesentlich	134
d) Angemessene Vergütung iSd § 872 ABGB	135
aa) Wiederherstellung der subjektiven Äquivalenz	135
bb) Höhe der Gegenleistung	135
e) Befund	136
18. Geltendmachung	136
a) Verjährung und Geltendmachung	136
b) Folgen der Geltendmachung	137
c) Beweislast	138
d) Befund	138
19. Verzicht auf Irrtumsbehelfe	139
a) Überblick	139
b) Verzicht	139
c) Befund	140
20. Sonderproblem: Klaglosstellung	140
a) Einleitung	140
b) Klaglosstellung nach Irrtumsarten	141
c) Wann liegt eine Klaglosstellung vor?	142
aa) Einleitung	142
bb) Rechtsprechung	142

(1) Keine nachteilige Wirkung	143
(2) Zurückhaltung in der jüngeren Rechtsprechung	143
cc) Lehre	144
(1) Ältere Lehre	144
(2) Unterscheidung nach der Wesentlichkeit	145
(3) Fokus: Eigenschaftsirrturn	145
(4) Anpassung vor Klaglosstellung	146
(5) Klaglosstellung und Schadenersatz	146
d) Zeitpunkt der Klaglosstellung	147
e) Eigene Stellungnahme	147
aa) Erklärungsirrturner	147
bb) Geschäftsirrturner ieS	148
(1) VertragsgemäÙe Erfüllung	148
(2) Abweichungen vom Vertrag	149
(3) Sonstige Fälle des Geschäftsirrturns ieS	150
cc) Zeitpunkt der Klaglosstellung	150
f) Befund	150
III. Konkurrenz von Gewährleistung und Irrturn	151
A. Zur Konkurrenz von Rechtssätzen	151
1. Einleitung	151
a) Wann spricht man von Konkurrenz?	151
b) Gewährleistung und Irrturn	152
2. Theoretische Grundlagen	152
a) Einleitung	152
b) Gesetzeskonkurrenz	152
aa) Verdrängung bei Vorliegen eines Spezialitätsverhältnisses	153
bb) Verdrängung bei sich überschneidenden Tatbeständen	154
cc) Beispiele	154
c) Kumulative Anwendung	154
d) Alternative Anwendung	155
B. Gewährleistung und Irrturn	155
1. Meinungsstand in Österreich	155
a) Überblick	155
b) Ablehnung der Konkurrenz	156
aa) Ausschluss aufgrund Spezialität	156
bb) Vorrang des „ungünstigeren“ Gewährleistungsrechts	157
cc) Gültigkeit des Geschäfts als Voraussetzung für Gewährleistung	158
c) „Eingeschränkte“ Konkurrenz	158
aa) Behebbarer Mängel	159
(1) Die Ansicht Kerschners	159
(2) Die Ansicht Reischauers	159
(3) Wertungswidersprüche?	160
bb) Offenkundige Mängel (§ 928 ABGB)	161
d) Volle Konkurrenz	161
2. Konkurrenzfrage international	162
a) Überblick	162
b) Konkurrenzfrage in Deutschland	163
c) UN-Kaufrecht	163
aa) Nationale „Vorfrage“	163
bb) Gültigkeit des Vertrages	164
d) Gemeinsames Europäisches Kaufrecht	164
aa) Anfechtung wegen Irrturns nach Art 48 CESL	165
bb) Vertragsbeendigung gem Art 114-119 CESL („Mängelrechte“)	165

cc) Verhältnis der Rechtsinstitute	165
3. Eigene Stellungnahme	166
a) Ausgangslage	166
b) Keine Verdrängung (durch Spezialität)	166
aa) Mangel – Irrtum	167
bb) Kausalität	168
cc) Maßgeblicher Zeitpunkt	168
dd) Alternativvoraussetzungen des § 871 ABGB	169
ee) Sonstige Unterschiede	169
ff) Kein Spezialitätsverhältnis	170
c) Verdrängung bei sich überschneidenden Tatbeständen	170
aa) Keine Umgehung des Nacherfüllungsvorrangs	171
bb) Keine Umgehung der Gewährleistungsausschlüsse	172
cc) Unterschiedliche Fristen	172
d) Ergebnis	173
IV. Die konkrete Gegenüberstellung der Rechtsbehelfe von Gewährleistungs- und Irrtumsrecht	175
A. Einleitung – Der Begriff des „Fehlers“ zur Klarstellung	175
B. Speziales Kauf	176
1. Ursprünglich nicht sanierbarer Fehler	176
a) Überblick	176
b) Eigenschaftsirrtrum – Gewährleistung	177
aa) (Eigenschafts-)Irrtum – Mangel	177
bb) Kausalität	177
cc) Alternativvoraussetzungen	178
(1) Veranlassen	179
(2) Offenbar-Auffallen-Müssen	180
(3) Rechtzeitige Aufklärung	180
(4) Gemeinsamer Irrtum	180
dd) Nacherfüllungsvorrang	181
(1) Unmöglichkeit der Nacherfüllung	181
(2) Austausch (un)möglich?	182
ee) Anfechtung/Anpassung – Wandlung/Preisminderung	182
(1) Wahlrecht zwischen den Rechtsbehelfen	182
(2) Vertragsanfechtung – Wandlung	184
(3) Vertragsanpassung – Preisminderung	184
ff) Ausschluss der Anfechtung – Gewährleistung	184
(1) Offenkundige Mängel	184
(2) Pausch und Bogen	186
(3) Vertraglicher Ausschluss	186
(4) Mängelrüge	186
gg) Beweislast	187
hh) Verjährung und Geltendmachung	187
c) Sonstige Irrtümer – Gewährleistung	188
aa) Irrtum über aufzuklärende Umstände – Gewährleistung	188
bb) Personenirrtrum iSd § 873 ABGB – Gewährleistung	189
d) Ergebnis	189
aa) Irrtum – Mangel	189
bb) Maßgeblicher Zeitpunkt	190
cc) Alternativvoraussetzungen	190
dd) Kausalität	190
ee) Anfechtung trotz Mangelfreiheit	190
ff) Vertragsauflösung	190

gg) Nacherfüllung	190
hh) Adaptierung des Vertrages	190
ii) Verjährungsfristen	191
jj) Ausschluss der Haftung	191
kk) Beweislast	191
ll) Wirkungen	191
2. Sanierbare Fehler	191
a) Überblick	191
b) Eigenschaftsirrtrum – Gewährleistung	192
aa) (Eigenschafts-)Irrtrum – Mangel	192
bb) Kausalität	193
cc) Alternativvoraussetzungen	193
dd) Nacherfüllungsvorrang	194
(1) Gewährleistungsrecht	194
(2) Irrtrumsrecht	194
(3) Zwischenergebnis	195
ee) Anfechtung/Anpassung – Wandlung/Preisminderung	195
ff) Ausschluss der Anfechtung – Gewährleistung	195
gg) Beweislast	196
hh) Verjährung und Geltendmachung	196
c) Sonstige Irrtümer – Gewährleistung	196
aa) Irrtrum über aufzuklärende Umstände – Mangel	196
bb) Personenirrtrum iSd § 873 ABGB – Mangel	197
d) Ergebnis	197
aa) Vertragskonformität	197
bb) Irrtrum – Mangel	197
cc) Nacherfüllung	197
dd) Alternativvoraussetzungen	197
ee) Kausalität	198
ff) Anfechtung trotz Mangelfreiheit	198
gg) Interesse an einer fehlerfreien Sache	198
hh) Vertragsauflösung	198
ii) Adaptierung des Vertrages	198
3. Nachträglich hervorkommende Fehler	199
a) Überblick	199
b) Eigenschaftsirrtrum – Gewährleistung	199
aa) (Eigenschafts-)Irrtrum – Mangel	199
bb) Kausalität	200
cc) Alternativvoraussetzungen	200
dd) Nacherfüllungsvorrang	200
ee) Anfechtung/Anpassung – Wandlung/Preisminderung	201
ff) Ausschluss der Anfechtung – Gewährleistung	201
gg) Beweislast	201
hh) Verjährung und Geltendmachung	201
c) Sonstige Irrtümer – Gewährleistung	202
d) Ergebnis	202
C. Gattungskauf	203
1. Problemaufriss	203
2. Fehlerhafte Gattung	203
a) Irrtrum – Mangel	203
b) Kausalität	204
c) Alternativvoraussetzungen	204
d) Nacherfüllungsvorrang	204

Inhaltsverzeichnis

e)	Anfechtung/Anpassung – Wandlung/Preisminderung	205
f)	Ausschluss der Anfechtung – Gewährleistung	205
g)	Beweislast	206
h)	Verjährung und Geltendmachung	206
i)	Ergebnis	206
3.	„Vorab ausgewähltes“ Gattungsstück	207
a)	Überblick	207
b)	Irrtum – Mangel	207
c)	Kausalität	207
d)	Alternativvoraussetzungen	208
e)	Nacherfüllungsvorrang	208
aa)	Gewährleistungsrecht	208
bb)	Irrtumsrecht	208
f)	Anfechtung/Anpassung – Wandlung/Preisminderung	209
g)	Ausschluss der Anfechtung – Gewährleistung	209
h)	Beweislast	209
i)	Verjährung und Geltendmachung	210
j)	Ergebnis	210
4.	„Nachträglich“ fehlerhaftes Gattungsstück	210
a)	Überblick	210
b)	Irrtum – Mangel	210
c)	Kausalität	211
d)	Alternativvoraussetzungen	211
e)	Nacherfüllungsvorrang	212
f)	Anfechtung/Anpassung – Wandlung/ Preisminderung	212
g)	Ausschluss der Anfechtung – Gewährleistung	212
h)	Beweislast	212
i)	Verjährung und Geltendmachung	213
j)	Ergebnis	213
5.	Sonstige Fehler bei der Gattungsschuld	213
a)	Personenirrtum – Gewährleistung	213
b)	Aufklärungspflichten – Gewährleistung	214
D.	Werkvertrag	214
1.	Eigenschaftsirrtum – Gewährleistung	214
a)	Überblick	214
b)	Irrtum – Mangel	215
c)	Kausalität	215
d)	Alternativvoraussetzungen	215
e)	Nacherfüllungsvorrang	216
f)	Anfechtung/Anpassung – Wandlung/Preisminderung	216
g)	Ausschluss der Anfechtung – Gewährleistung	216
h)	Beweislast	217
i)	Verjährung und Geltendmachung	217
j)	Ergebnis	217
2.	Sonstige Irrtümer – Gewährleistung	218
a)	Aufklärungspflichten – Gewährleistung	218
b)	Personenirrtum – Gewährleistung	218
E.	Sonderproblem: Werbeaussagen	219
1.	Problemaufriss	219
2.	Werbeaussagen als Geschäftsirrtum	220
a)	Vertragliche Vereinbarung	220
b)	Haftung ohne Parteienvereinbarung	220
3.	Hindernisse	221

Inhaltsverzeichnis

a) Kausalität – Haftungsbeschränkung iSd § 922 Abs 2 ABGB	221
b) Haftungsbeschränkungen iSd § 922 Abs 2 ABGB	222
c) Alternativvoraussetzungen des § 871 ABGB	222
d) Zurechnung Dritter – Haftungsbeschränkung	223
4. Ergebnis	223
V. Zusammenfassung der wesentlichsten Ergebnisse	225
Stichwortverzeichnis	229