

Inhaltsverzeichnis

| | |
|-------------|------|
| Vorwort | III |
| Abkürzungen | XXI |
| Literatur | XXXI |

1. Teil: Grundlagen Rn.

| | | |
|------------|---|-----------|
| § 1 | Rechtsquellen des Obligationenrechts | 1 |
| I. | Eigenart der Rechtsquellen | 1 |
| II. | Entwicklung des Bundesrechts im Bereich des Obligationenrechts | 3 |
| III. | Das geltende «Obligationenrecht» (OR) | 7 |
| | 1. Gliederung | 8 |
| | 2. OR und ZGB | 10 |
| | a) OR als Bestandteil des ZGB | 10 |
| | b) Einheit von ZGB und OR | 13 |
| | 3. OR und Sondergesetze | 18 |
| | Ergänzende Sondergesetze des Bundes (Rn. 18). Internationale Fragen (Rn. 19). | |
| | 4. Europäische Einflüsse und private Regelwerke | 22a |
| | a) Der Einfluss des Rechts der EU | 22a |
| | Richtlinien der EG/EU (Rn. 22a). Der «autonome Nachvollzug» (Rn. 22d). | |
| | b) Die Schaffung privater Regelwerke | 22e |
| | Die «Principles of International Commercial Contracts» («Unidroit-Principles») (Rn. 22f). Die «Principles of European Contract Law» (Rn. 22i). Der «Vorentwurf der Akademie Europäischer Privatrechtswissenschaftler zu einem Europäischen Vertragsgesetzbuch» (Rn. 22n). Die «Principles of the Existing EC Contract Law (Acquis Principles)» (Rn. 22o). Der «Draft Common Frame of Reference (DCFR)» (Rn. 22p). Das Regelwerk «Schweizer Obligationenrecht 2020» (Rn. 22s). | |
| | c) Ausblick | 22u |
| § 2 | Grundbegriffe des Obligationenrechts | 23 |
| I. | Obligation | 24 |
| | Das Wort (Rn. 24). Der Begriff (Rn. 25). Die gesetzliche Verwendung (Rn. 27). Nebensinn (Rn. 28). | |
| II. | Forderung | 29 |
| | 1. Begriff | 29 |
| | 2. Entstehung der Forderung | 33 |
| | 3. Gegenstand der Forderung: Leistung des Schuldners | 35 |
| | 4. Inhalt der Forderung | 42 |
| | a) Das private Recht des Gläubigers auf Leistung des Schuldners | 43 |
| | b) Das Klagerecht des Gläubigers | 48 |
| | c) Das Zugriffsrecht des Gläubigers | 55 |

| | |
|---|---------|
| 5. Forderung und andere subjektive Rechte | 58a |
| a) Absolute Rechte | 60 |
| b) Gestaltungsrechte | 65 |
| aa) Arten | 66 |
| bb) Die Einrede | 76 |
| c) Vertretungsrechte | 79 |
| 6. Einzelfragen | 80 |
| Forderung und Anspruch (Rn. 80). «Unvollkommene Obligation» (Rn. 81). | |
| Realobligation (Rn. 86). | |
| III. Schuld, Haftung und Schuldverhältnis | 88 |
| 1. Schuld | 88 |
| Begriff (Rn. 88). Pflicht zur «persönlichen» Erfüllung? (Rn. 89). «Erfolgsbezogene» und andere Schulden (Rn. 90). Wahlobligation und Alternativermächtigung (Rn. 92). Einfache Schuld und Dauerschuld (Rn. 94). Stück- und Gattungsschuld (Rn. 96). Abgrenzung zur Obliegenheit (Rn. 101). | |
| 2. Haftung | 104 |
| a) Schuldhaftung | 105 |
| Begriff (Rn. 105). Merkmale (Rn. 107). Gleichstellung der Gläubiger (Rn. 112). | |
| b) Weitere Bedeutungen des Wortes «Haftung» | 113 |
| 3. Schuldverhältnis | 115 |
| IV. Rechtsgeschäft | 118 |
| 1. Begriff | 119 |
| 2. Arten | 127 |
| a) Einteilung nach dem Tatbestand | 128 |
| aa) Einseitiges Rechtsgeschäft | 129 |
| bb) Vertrag | 130 |
| cc) Beschluss | 132 |
| b) Einteilung nach der Rechtsfolge | 134 |
| aa) Rechtsgeschäfte unter Lebenden | 135 |
| Verpflichtungsgeschäft (Rn. 136). Verfügungsgeschäft (Rn. 137). Statusgeschäft (Rn. 140). Ermächtigung (Rn. 142). | |
| bb) Rechtsgeschäfte von Todes wegen | 145 |
| cc) Rechtsgeschäfte für sich selbst oder für einen anderen | 149 |
| c) Das Gestaltungsgeschäft im Besonderen | 151 |
| Begriff und anwendbare Regeln (Rn. 151). Allgemeine Aussagen nur in beschränktem Umfang möglich (Rn. 160). | |
| 3. Rechtsgeschäft und andere juristische Tatsachen | 162 |
| Juristische Tatsachen (Rn. 162). Rechtshandlungen (Rn. 166). | |
| V. Willenserklärung | 167 |
| 1. Begriff | 168 |
| Definition (Rn. 168). Geschäfts- und Erklärungswille (Rn. 170). Erklärungsvorgang (Rn. 174). | |
| 2. Form | 177 |
| a) Reine Erklärung | 178 |
| b) Konkludentes (schlüssiges) Verhalten | 181 |
| c) Mündliche und schriftliche Erklärung | 182a |
| d) Unmittelbare und mittelbare Erklärung | 185 |
| e) Ausdrückliche und stillschweigende Erklärung | 188 |

| | |
|--|------------|
| 3. Empfangsbedürftigkeit | 193 |
| a) Empfangsbedürftige Erklärungen | 194 |
| Das Merkmal (Rn. 195). Das Wirksamwerden, namentlich der Zugang (Rn. 196). | |
| Der Zugang mittelbarer Erklärungen (Rn. 198). | |
| b) Nicht empfangsbedürftige Erklärungen | 205 |
| VI. Vertrauensprinzip | 205a |
| 1. Das Prinzip | 207 |
| Die Auslegungsregel des Vertrauensprinzips (Rn. 207). Die vom Vertrauensprinzip beantworteten Fragen (Rn. 208). Anwendung auf Willenserklärungen und auf andere Äusserungen (Rn. 210). | |
| 2. Verdeutlichung | 211 |
| Funktion und Herleitung des Prinzips (Rn. 211). Keine Anwendung bei tatsächlich richtigem Verständnis der Erklärung (Rn. 212). Beurteilung vom Standpunkt des Empfängers aus (Rn. 216). Anwendungsfälle (Rn. 217). Erklärung ohne Erklärungsbewusstsein (Rn. 221). | |
| VII. Vertrag | 222 |
| 1. Begriff | 222 |
| a) Der juristische Fachbegriff | 223 |
| aa) Vertrag als Rechtsgeschäft | 224 |
| Der Vertragsabschluss (Rn. 225). Die Vertragswirkung (Rn. 230). | |
| Zustandekommen und gültiges Zustandekommen des Vertrags (Rn. 233). | |
| bb) Vertrag als Rechtsverhältnis | 234 |
| b) Vertrag als Vertragsurkunde (Nebensinn) | 235 |
| 2. Arten | 236 |
| 3. Schuldvertrag | 245 |
| a) Begriff | 246 |
| b) Arten | 250 |
| c) Sonderfall: Handgeschäft | 265 |
| 4. Faktisches Vertragsverhältnis | 270 |
| | |
| § 3 Entstehung der Obligation (Überblick) | 271 |

2. Teil: Abschluss des Vertrags

| | |
|--|-------------|
| § 4 Vertragsabschluss im Allgemeinen | 285a |
| I. Übersicht | 286 |
| II. Die am Vertragsabschluss Beteiligten | 299 |
| Die Vertragsparteien (Rn. 299). Deren Handlungsfähigkeit (Rn. 301). | |
| Weitere Beteiligte (Rn. 304). | |
| III. Übereinstimmende Willenserklärungen | 308 |
| 1. Das Vorliegen übereinstimmender Willenserklärungen; tatsächlicher und rechtlicher Konsens | 309 |
| Konsens und Konsensstreit (Rn. 309). Massgeblichkeit des wirklichen Willens, tatsächlicher Konsens (Rn. 310). Anwendung des Vertrauensprinzips, rechtlicher Konsens (Rn. 315). Klarstellungen (Rn. 319). Prüfung des Konsenses «von Amtes wegen» (Rn. 324a). | |

| | | |
|-----|---|------|
| 2. | Der Konsens und der Dissens | 325 |
| 3. | Die Einigung über den wesentlichen Vertragsinhalt | 329 |
| | a) Die wesentlichen Vertragspunkte | 330 |
| | b) Die objektiv wesentlichen Vertragspunkte | 332 |
| | Die Formel vom unentbehrlichen «Geschäftskern» (Rn. 332). Die erforderliche Konkretisierung (Rn. 333). Die Zuständigkeit des Gerichts zur Vertragsergänzung (Rn. 336). Die Ablehnung der abweichenden (früher wohl herrschenden) Meinung (Rn. 339). | |
| | c) Die subjektiv wesentlichen Vertragspunkte | 341 |
| | d) Die Frage der genügenden Bestimmtheit | 344 |
| 4. | Einzelfragen | 347 |
| | Die Bedeutung des wirklichen Willens für das Zustandekommen des Vertrages (Rn. 348). Der Begriff der «übereinstimmenden Willensäußerung» in Art. 1 Abs. 1 (Rn. 350). Kein Vertrag mit einem Inhalt, den keine Partei so gewollt hat (Rn. 352). Die Abgrenzung des Vertrags vom Gefälligkeitsgeschäft (Rn. 353a). Verhältnis der wesentlichen Vertragspunkte zur gewillkürten Form (Rn. 353c). | |
| IV. | Austausch der Willenserklärungen | 354 |
| 1. | Gegenseitigkeit der Willenserklärungen | 355 |
| 2. | Der Antrag | 361 |
| | a) Terminologie | 361 |
| | b) Begriff und Inhalt | 363 |
| | aa) Begriff | 363 |
| | Definition (Rn. 363). Kein Antrag: Erklärung der bloss grundsätzlichen Bereitschaft zum Vertragsabschluss (Rn. 369). Auskündigung und Auslage von Waren (Rn. 372). | |
| | bb) Inhalt | 378 |
| | c) Form | 382 |
| | d) Empfänger (Adressat) | 387 |
| | e) Rechtswirkung | 391 |
| | aa) Bindung des Antragstellers | 392 |
| | Bedeutung (Rn. 392). Annahmerecht des Antragsempfängers (Rn. 395). | |
| | bb) Dauer der Bindung (Annahmefrist) | 397 |
| | Zeitlich begrenzte Bindung; Begrenzung durch Annahmefrist (Rn. 397). Die in Art. 3–5 geregelten Fälle (Rn. 398). Erläuterungen (Rn. 403). «Antrag mit Annahmefrist», Art. 3 (Rn. 404). «Antrag unter Anwesenden», Art. 4 (Rn. 406). «Antrag unter Abwesenden», Art. 5 (Rn. 409). Antrag per Telex, Telefax, Teletex, Videotex oder E-Mail (Rn. 412). Unbenutzter Ablauf der Annahmefrist und früherer Wegfall der Bindung (Rn. 413). Einhaltung der Annahmefrist und verspätete Annahme (Rn. 418). Sonderfall der Dauerofferte (Rn. 420). | |
| | f) «Antrag ohne Verbindlichkeit»/«Antrag mit Vorbehalt des Widerrufs» | 421 |
| | g) «Die Zusendung einer unbestellten Sache» (Art. 6a) | 425a |
| 3. | Die Annahme | 433 |
| | a) Terminologie | 433 |
| | b) Begriff, Inhalt und Anforderungen | 435 |
| | c) Form | 445 |
| | d) Das Schweigen auf einen Antrag | 450 |
| | aa) Der Grundsatz: Keine Annahme | 451 |
| | bb) Die Ausnahme: Art. 6 | 453 |
| | e) Die Rechtswirkung der Annahme | 460 |
| | Eintritt der Vertragswirkungen (Rn. 460). Der Beginn der Vertragswirkungen (Rn. 461). Die «Annahme», die als Antrag gilt (Rn. 463). | |

| | | |
|------------|---|------------|
| 4. | Der Widerruf von Antrag oder Annahme | 467 |
| a) | Im Allgemeinen | 467 |
| | Begriff (Rn. 467). Der Grundsatz der Wirkungslosigkeit (Rn. 468). Ausnahmen (Rn. 470): Der Sondertatbestand des Art. 9 (Rn. 471); weitere Ausnahmefälle (Rn. 475). | |
| b) | Das Widerrufsrecht bei Haustürgeschäften im Besonderen | 475a |
| | Begriff (Rn. 476). Orientierungspflicht des Anbieters (Rn. 476a). Widerrufsfrist (Rn. 476b). Form der Widerrufserklärung (Rn. 476d). Würdigung (Rn. 477). Folgen des Widerrufs (Rn. 477a). | |
| 5. | Vertragsabschluss ohne «Antrag» und «Annahme» | 478 |
| | Bedeutung und Beispiele (Rn. 478). Der «gewachsene Vertrag» (Rn. 484). Der «optierte Vertrag» (Rn. 487). | |
| § 5 | Form der Verträge | 488 |
| I. | Gesetzlich vorgeschriebene Form | 489 |
| 1. | Der Grundsatz der Formfreiheit (Art. 11 Abs. 1) | 490 |
| 2. | Gesetzliche Formvorschriften | 496 |
| a) | Der Zweck | 497 |
| b) | Die vorgeschriebenen Formen | 502 |
| aa) | Einfache Schriftlichkeit | 503 |
| | Begriff und Merkmale (Rn. 503). Sonderfall der modernen Kommuni- kationstechnik: Telex, Telefax, Teletex, Videotex und E-Mail (Rn. 516). Begriff und Merkmale der elektronischen Signatur (Rn. 519a). Anwendungsbereich (Rn. 520). | |
| bb) | Qualifizierte Schriftlichkeit | 521 |
| cc) | Öffentliche Beurkundung | 523a |
| | Begriff und Merkmale (Rn. 524). Anwendungsbereich (Rn. 532). Verstärkte Beweiskraft nach ZGB 9 und ZPO 179 (Rn. 535). | |
| 3. | Umfang des Formzwangs | 535a |
| | Die Frage (Rn. 536). Grundsatz (Rn. 537), Präzisierung (Rn. 538) und Abweichun- gen (Rn. 541). Massgeblichkeit der anwendbaren Formvorschrift (Rn. 546). | |
| 4. | Formungültigkeit | 546b |
| a) | Nichtigkeit des formungültigen Vertrags (bisherige Praxis des Bundesgerichts) | 548 |
| b) | Abschwächung durch das Rechtsmissbrauchsverbot | 550 |
| c) | Die Ablehnung der Formnichtigkeit (herrschende Lehre) | 558 |
| d) | Der formungültige Grundstückskauf (Beispiel eines formungültigen Vertrags) | 563 |
| 5. | Einzelfragen | 570 |
| | Zum Grundsatz der Formfreiheit (Rn. 571). Zum Gegenstand der Formvorschriften (Rn. 572). Gesetzlich vorgeschriebene Formen: Haupt- und Nebenformen (Rn. 573). Die Form der Schenkung von Todes wegen (Rn. 575). Die Form des aussergericht- lichen Vergleichs (Rn. 576). Die Abänderung formgebundener Verträge (Rn. 577). Der Umfang der Formungültigkeit (Rn. 581). Die Haftung für Formungültigkeit (Rn. 583). Die Konversion («Umdeutung») (Rn. 584b). | |
| II. | Vertraglich vorbehaltene Form (Art. 16) | 585 |
| 1. | Der Tatbestand | 585 |
| 2. | Die zwei Vermutungen des Art. 16 | 589 |

| | |
|---|------|
| 3. Einzelfragen | 600 |
| Der vertragliche Formvorbehalt (Rn. 600). Die vorbehaltene Form (Rn. 602). Das Verhältnis zur gesetzlich vorgeschriebenen Form (Rn. 603). Die Beweislast für die Formabrede (Rn. 604). Formvorbehalt für Einzelabreden (Rn. 607) und einseitige Rechtsgeschäfte (Rn. 609). Rechtslage bei nachträglicher Abänderung des Vertrags (Rn. 611). | |
| § 6 Vertragsfreiheit | 611a |
| I. Die Bedeutung der Vertragsfreiheit | 611a |
| Die Fragestellung (Rn. 612). Der Sinngehalt der Vertragsfreiheit (Rn. 613). Verwirklichung (Rn. 619) und faktische Beschränkung (Rn. 622). | |
| II. Die Inhaltsfreiheit | 624 |
| III. Die rechtlichen Schranken der Inhaltsfreiheit | 629 |
| 1. Ein Vertrag mit unmöglichem Inhalt | 631 |
| 2. Ein Vertrag mit widerrechtlichem Inhalt | 638 |
| Verstoss gegen eine objektive Norm des schweizerischen Rechts (Rn. 638). Quellen der Widerrechtlichkeit (Rn. 645). Einzelheiten (Rn. 650). | |
| 3. Ein Vertrag, «der gegen die guten Sitten verstösst» | 656 |
| a) Die Verletzung des Persönlichkeitsrechts (ZGB 27) | 658 |
| b) Der sonstige Verstoss gegen die guten Sitten | 667 |
| Umschreibung (Rn. 667) und Beispiele (Rn. 669). Missverhältnis zwischen den Austauschleistungen: Kein Fall des Art. 20 (Rn. 676). Sondersituation im Bürgschaftsrecht? (Rn. 676a). | |
| 4. Die Bedeutung der Grundrechte | 676b |
| Im Allgemeinen (Rn. 677). Verbot der geschlechtsbezogenen Lohndiskriminierung (Rn. 680). Das allgemeine verfassungsrechtliche Diskriminierungsverbot von Art. 8 Abs. 2 BV (Rn. 680b). Sondervorschriften auf Gesetzesstufe (Rn. 680c). | |
| IV. Die Rechtslage bei unmöglichem, rechtswidrigem oder sittenwidrigem Vertragsinhalt | 680d |
| 1. Nichtigkeit des Vertrags (Art. 20 Abs. 1) | 681 |
| Begriff (Rn. 681). Einschränkungen (Rn. 682). | |
| 2. Blosser Teilnichtigkeit (Art. 20 Abs. 2) | 689 |
| a) Allgemeines zu Art. 20 Abs. 2 | 689 |
| Die Voraussetzungen der Teilnichtigkeit (Rn. 689). Die «Teile des Vertrags» (Rn. 691). Der Grundsatz der Restgültigkeit (Rn. 693). «Nichtigkeitsabreden» der Parteien (Rn. 695). | |
| b) Zusätzliche Erläuterungen | 698 |
| Die Bedeutung des «hypothetischen Parteiwillens» (Rn. 700). Teilnichtigkeit und «modifizierte» Teilnichtigkeit (Rn. 702). «Reduktion auf das erlaubte Mass» (Rn. 706). Rechtslage bei Teilunmöglichkeit (Rn. 707). Dispositive und zwingende Ersatzregeln des Gesetzes (Rn. 708). | |
| V. Einzelfragen | 715 |
| Die Rechtslage bei Umgehungsgeschäften (Rn. 715). Gleichzeitige Berufung auf Nichtigkeit, Formungültigkeit und einseitige Unverbindlichkeit (Rn. 717). Schaden aus der Nichtigkeit des Vertrags (Rn. 718). Andere Rechtsfolgen statt Nichtigkeit (Rn. 719). Einspruchsrecht des Staates und behördliche Bewilligung (Rn. 721). Die Bewilligungspflicht der «Lex Friedrich/Lex Koller» für Grundstückserwerb durch Personen im Ausland (Rn. 722). Die Verleitung eines anderen zum Vertragsbruch (Rn. 725). Unsittliches Zustandekommen des Vertragsabschlusses (Rn. 729). | |

| | | |
|------------|---|------------|
| § 7 | Übervorteilung und Willensmängel | 730 |
| I. | Die Übervorteilung (Art. 21) | 731 |
| 1. | Der Tatbestand | 732 |
| | Das offenbare Missverhältnis zwischen Leistung und Gegenleistung (Rn. 733). Die Schwäche der benachteiligten Partei (Rn. 736). Die Ausbeutung der Schwäche (Rn. 740). Die vorausgesetzte Erfüllung aller Tatbestandselemente (Rn. 743). | |
| 2. | Die Rechtsfolge | 745 |
| 3. | Einzelfragen | 749 |
| | Übervorteilung und Vergleich (Rn. 750). Das Problem der «Teilunverbindlichkeit» (Rn. 754). Das Verhältnis zu Art. 20 (Rn. 756). Das Verhältnis zu besonderen kartellrechtlichen Missbrauchstatbeständen (Rn. 758) und zu den Schutzbehelfen vor missbräuchlichen Mietzinsen (Rn. 759a). | |
| II. | Die Willensmängel | 760 |
| 1. | Der Irrtum (Art. 23 ff.) | 760a |
| a) | Begriff und Arten | 761 |
| b) | Der Motivirrtum | 768 |
| aa) | Begriff | 769 |
| bb) | Unwesentlicher und wesentlicher Motivirrtum | 772 |
| c) | Der Grundlagenirrtum | 775 |
| aa) | Grundlagenirrtum als qualifizierter Motivirrtum | 775 |
| bb) | Die qualifizierenden Merkmale | 776 |
| cc) | Abgrenzung und Beispiele | 790 |
| | Abgrenzung zur vereinbarten Voraussetzung und Bedingung (Rn. 790). Beispiele (Rn. 792). | |
| dd) | Streitfragen | 794 |
| | Grundlagenirrtum über einen künftigen Sachverhalt? (Rn. 795). Grundlagenirrtum und « <i>clausula rebus sic stantibus</i> » (Rn. 804). Grundlagenirrtum und Sachgewährleistung (Rn. 806). | |
| d) | Der Erklärungsirrtum (Äusserungsirrtum) | 808 |
| aa) | Begriff | 809 |
| bb) | Erscheinungsformen | 814 |
| | Der Erklärungsirrtum im engen Sinn (Rn. 815). Der Übermittlungsirrtum im Sinn des Art. 27 (Rn. 817). Der Irrtum über die Ausdruckskraft einer ungewollten Erklärung (Rn. 819). | |
| cc) | Wesentlicher und unwesentlicher Erklärungsirrtum | 820 |
| dd) | Abgrenzungen | 829 |
| | Motivirrtum (Rn. 830). Missverständnis des Erklärungsempfängers (Rn. 832). Falscherklärung: Mentalreservation, Simulation (Rn. 834). Gemeinsamer Irrtum nach Art. 18 Abs. 1 (Rn. 838). «Blosse Rechnungsfehler» nach Art. 24 Abs. 3 (Rn. 839). | |
| e) | Irrtumsfolge: Rechtsfolge wesentlichen Irrtums | 843 |
| | Die Grundregel des Art. 23 (Rn. 844). Die Einzelregeln der Art. 25 Abs. 1, 25 Abs. 2, 26 und 20 Abs. 2 (Rn. 845). | |
| 2. | Die absichtliche Täuschung (Art. 28) | 853a |
| a) | Tatbestand | 855 |
| b) | Rechtsfolgen | 867 |
| c) | Sonderregeln und weitere Rechtsbehelfe | 871a |
| 3. | Die Furchterregung (Art. 29 f.) | 872 |
| a) | Tatbestand | 873 |
| b) | Rechtsfolgen | 882 |

| | |
|---|-------------|
| 4. Die einseitige Unverbindlichkeit des Vertrags | 888 |
| a) Bedeutung | 889 |
| «Ungültigkeitstheorie» (Rn. 890), «Anfechtungstheorie» (Rn. 896) und Theorie der «geteilten Ungültigkeit» (Rn. 899). | |
| b) «Aufhebung des Mangels» (Art. 31) | 901 |
| Der Wortlaut des Art. 31 (Rn. 901). Die «Aufhebung des Mangels» durch Geneh- migung des Vertrags (Rn. 902). Die Erklärung des Berechtigten, «dass er den Vertrag nicht halte» (Rn. 904). Die Jahresfrist des Art. 31 (Rn. 906), Abgrenzung zur Verjährungsfrist des Art. 67 (Rn. 912). | |
| 5. Einzelfragen | 915 |
| a) Erklärungsirrtum und Vertragsabschluss | 916 |
| b) Die Verwendung einer nicht gelesenen Urkunde | 934 |
| c) Willensmängel bei einseitigen Rechtsgeschäften, beim Vergleich und bei Dauerverträgen | 937 |
| § 8 Vertragsverhandlungen | 946 |
| I. Die Verhandlungen | 946a |
| II. Die Pflicht zu einem Verhalten nach Treu und Glauben | 948 |
| 1. Konkrete Einzelpflichten | 949 |
| 2. Haftung aus «culpa in contrahendo» | 962a |
| Das Prinzip (Rn. 963). Eigenarten und Merkmale der Haftung (Rn. 964). Rechtsnatur der Culpa-Haftung (Rn. 975). | |
| 3. Verallgemeinerung zur «Vertrauenshaftung» | 982a |
| Die Praxis des Bundesgerichts (Rn. 982c). Die Voraussetzungen der Vertrauens- haftung (Rn. 982e). Die Rechtsfolge (Rn. 982k). Die Vertrauenshaftung als Beispiel gerichtlicher Rechtsfortbildung (Rn. 982l). | |
| III. Der Verhandlungsvertrag | 982n |
| IV. Die Beendigung der Verhandlungen | 989 |
| 1. Beendigung durch Abbruch der Verhandlungen | 990 |
| 2. Beendigung durch Vertragsabschluss | 993 |
| Die Vermutung des Art. 2 Abs. 1 (Rn. 994) und des Art. 16 Abs. 1 (Rn. 999). | |
| § 9 Sondertatbestände im Zusammenhang mit dem Vertragsabschluss | 1001 |
| I. Diskrepanz zwischen Wortlaut und übereinstimmendem wirklichem Willen | 1001 |
| 1. Der Tatbestand des Art. 18 Abs. 1 | 1003 |
| 2. Die ungewollte Diskrepanz: Gemeinsamer Irrtum der Parteien | 1008 |
| 3. Die gewollte Diskrepanz: Simulation | 1013 |
| 4. Simulation und fiduziarische Rechtsübertragung | 1023a |
| 5. Einzelfragen | 1032 |
| Der Randtitel des Art. 18 Abs. 1 (Rn. 1032). Die «Beurteilung eines Vertrages nach Form» (Rn. 1033). Die Preissimulation beim Grundstückkauf (Rn. 1034). Falsche Vertragsqualifikation durch die Parteien (Rn. 1037). | |
| II. Die Auslobung (Art. 8) | 1040 |
| 1. Tatbestand: Auskündigung einer Belohnung | 1041 |
| 2. Rechtslage | 1045 |
| 3. Sonderfall: Preisausschreiben | 1051 |

| | | |
|------|---|-------|
| III. | Die Ausschreibung von Vertragsleistungen (Submission) | 1056a |
| | 1. Zum Sachverhalt | 1057 |
| | 2. Zur Rechtslage | 1059 |
| | Submissionsverhältnis (Rn. 1060). Öffentliches Beschaffungswesen (Rn. 1065). | |
| IV. | Der Vorvertrag (Art. 22) | 1074 |
| | 1. Eigenart | 1076 |
| | 2. Vorvertrag und Hauptvertrag | 1077 |
| | 3. Rechtslage | 1082 |
| | 4. Zwei wichtige Beispiele: Architekten- und Unternehmerklausel | 1089 |
| | 5. Abgrenzungen | 1094 |
| V. | Die Kontrahierungspflicht | 1101a |
| | Begriff (Rn. 1102). Gesetzliche Kontrahierungspflichten (Rn. 1104). Kartellgesetz (Rn. 1109), Diskriminierungsverbot nach Persönlichkeitsrecht (Rn. 1111) und «gute Sitten» (Rn. 1114). | |
| VI. | Allgemeine Geschäftsbedingungen (AGB) | 1116 |
| | 1. Begriff, Erscheinungsformen, Zwecke und Problematik | 1117 |
| | a) Begriff und Erscheinungsformen | 1117 |
| | b) Zwecke und Problematik | 1120 |
| | 2. Die Geltung Allgemeiner Geschäftsbedingungen und ihre Schranken | 1123 |
| | a) Übersicht | 1123 |
| | b) Konsenskontrolle | 1128 |
| | aa) Das Erfordernis der Übernahme | 1128 |
| | «Keine Geltung der AGB ohne Übernahme» (Einbeziehung) (Rn. 1128). Ausdrückliche und stillschweigende Übernahme (Rn. 1128a). Übernahme durch Verweisung (Rn. 1128b). Global- und Vollübernahme (Rn. 1128c). Übernahme durch Rahmenvertrag (Rn. 1128d). «Battle of the forms» (Rn. 1130). | |
| | bb) Der Vorrang individueller Abreden | 1131 |
| | Die Vorrangregel als Konsensregel (Rn. 1132). Die Behandlung vorformulierter vertraglicher Formvorbehalte (Rn. 1133). | |
| | cc) Die Möglichkeit, vom Inhalt der AGB Kenntnis zu nehmen | 1134 |
| | Zur Möglichkeit, sich vom AGB-Inhalt in zumutbarer Weise Kenntnis zu verschaffen (Rn. 1134). Die nähere Bestimmung der «Zumutbarkeit» (Rn. 1135). | |
| | dd) Die Ungewöhnlichkeitsregel | 1136 |
| | Inhalt und Zweck der Regel (Rn. 1136). Definition der Ungewöhnlichkeit (Rn. 1137). Beispiele aus der bundesgerichtliche Rechtsprechung (Rn. 1138). Ergänzungen zur Rechtsprechung (Rn. 1139) | |
| | ee) Zu den Gerichtsstandsklauseln insbesondere | 1140 |
| | Grundsätzliche Ungewöhnlichkeit von Gerichtsstandsklauseln (Rn. 1140). Hinzutreten zwingender Gesetzesbestimmungen (Rn. 1141). Die «typographische Rechtsprechung» (Rn. 1142). Anwendung der Regeln auf andere vorformulierte Klauseln (Rn. 1143) | |
| | c) Auslegungskontrolle | 1144 |
| | Grundsatz der individuellen Auslegung der AGB (Rn. 1144). Unklarheitsregel (Rn. 1144). Besondere Auslegungsgrundsätze bei UWG-Klagen (Rn.1145). | |
| | d) Inhaltskontrolle | 1146 |
| | Fragestellung (Rn. 1146). Übersicht: allgemeine und AGB-spezifische Inhaltskontrolle (Rn. 1146a). Postulate der Lehre, Praxis des Bundesgerichts und Handeln des Gesetzgebers (Rn. 1148). | |

| | |
|--|-------|
| 3. Die Inhaltskontrolle nach Art. 8 UWG insbesondere | 1150 |
| a) Entstehungsgeschichte und intertemporales Recht | 1150 |
| Art. 8 UWG von 1986 und seine Revision von 2011 (Rn. 1150). Der intertemporal-rechtliche Ordre-Public-Charakter dieser Bestimmung (Rn. 1150d). | |
| b) Der Tatbestand | 1151 |
| Die Verwendung von AGB (Rn. 1151). «Zum Nachteil der Konsumentinnen und Konsumenten» (Rn. 1152). Das erhebliche Missverhältnis der vertraglichen Rechte und Pflichten (Rn. 1153). Das «ungerechtfertigte» Missverhältnis und der Verstoss gegen Treu und Glauben (Rn. 1154). | |
| c) Die Rechtsfolgen | 1155 |
| Die Nichtigkeit der missbräuchlichen AGB-Klausel (Rn. 1155). Die Teilnichtigkeit (Restgültigkeit) des Vertrags (Rn. 1155b). Die zusätzlichen Behelfe und Klageberechtigungen nach Art. 9 ff. UWG (Rn. 1156). Besonderheiten im UWG-Verfahren (Rn. 1156d). | |
| 4. Würdigung | 1157 |
| VII. Das Bestätigungsschreiben | 1158a |
| 1. Begriff und Vorkommen | 1159 |
| 2. Die Beweisbedeutung | 1161 |
| 3. Die Frage nach der konstitutiven Wirkung | 1162 |
| Die Fragestellung (Rn. 1162). Die konstitutive Wirkung des kaufmännischen Bestätigungsschreibens: Grundsatz und Einzelpunkte (Rn. 1163), Ablehnung der Konsentstheorie (Rn. 1173). | |
| VIII. Das abstrakte Schuldbekanntnis (Art. 17) | 1175a |
| 1. Merkmale | 1176 |
| 2. Rechtslage | 1180 |
| IX. Faktische Vertragsverhältnisse | 1183a |
| Merkmale (Rn. 1184), Beispiele (Rn. 1186) und weitere Erläuterungen (Rn. 1191 und 1193). | |

3. Teil: Auslegung, Ergänzung und Anpassung des Vertrags

| | |
|--|-------|
| § 10 Die Auslegung des Vertrags | 1195a |
| I. Allgemeines | 1196 |
| II. Auslegungsmittel und Auslegungsregeln | 1204 |
| 1. Die Auslegungsmittel | 1205 |
| Der Wortlaut (Rn. 1206). Die ergänzenden Auslegungsmittel (Rn. 1212), namentlich die Verkehrsübung (Rn. 1218). Der Vorrang des Wortlautes (Rn. 1220). | |
| 2. Die allgemeinen Auslegungsregeln | 1222 |
| Auslegung «ex tunc» (Rn. 1223). Auslegung nach Treu und Glauben (Rn. 1224). Keine Buchstabenauslegung (Rn. 1228). Ganzheitliche Auslegung (Rn. 1229). Gesetzeskonforme Auslegung (Rn. 1230), insbesondere bei Freizeichnungsklauseln (Rn. 1230a). Die Unklarheitsregel (Rn. 1231) und weitere Regeln für Zweifelsfälle (Rn. 1235). | |
| 3. Die vereinbarten Auslegungsregeln | 1236 |
| III. Sonderfälle | 1240 |
| 1. Auslegung Allgemeiner Vertragsbedingungen | 1240 |

| | |
|--|-------|
| 2. Auslegung formbedürftiger Verträge | 1243 |
| Gleiche Grundsätze wie bei formfreien Geschäften (Rn. 1243). Die Andeutungstheorie (Rn. 1244) und deren Ablehnung (Rn. 1245). | |
| § 11 Die Ergänzung des Vertrags | 1247a |
| I. Allgemeines | 1248 |
| II. Vertragsergänzung durch dispositives Gesetzesrecht | 1249 |
| Die Dispositivnormen des Gesetzes (Rn. 1250). Dispositives Gesetzesrecht als erstes Mittel zur Vertragsergänzung (Rn. 1254). | |
| III. Vertragsergänzung durch das Gericht | 1256 |
| Die Feststellung des «hypothetischen Parteiwillens» (Rn. 1257). Die mittelbare Vertragsergänzung (Rn. 1261). Die «ergänzende» Auslegung (Rn. 1263). Die Reihenfolge der Ergänzungsmittel (Rn. 1264). | |
| IV. Vertragsergänzung in wesentlichen Punkten und bei formbedürftigen Verträgen | 1270 |
| 1. Ergänzung in wesentlichen Punkten | 1270 |
| Grundsatz: Keine Ergänzung (Rn. 1270). Mögliche Ausnahme bei subjektiv wesentlichen Punkten (Rn. 1271). Präzisierung für die objektiv wesentlichen Punkte (Rn. 1274). | |
| 2. Ergänzung bei formbedürftigen Verträgen | 1278 |
| § 12 Die Anpassung des Vertrags an «veränderte Verhältnisse» | 1279a |
| I. Von der Anpassung des Vertrags im Allgemeinen | 1280 |
| II. Die Anpassung des Vertrags durch das Gericht | 1288 |
| Die vorausgesetzte Lücke (Rn. 1288). «Treu und Glauben» als massgebliches Kriterium (Rn. 1289). Die Wahl zwischen Auflösung, Verkürzung, Verlängerung und inhaltlicher Anpassung des Vertrags (Rn. 1291). Anpassung als qualifizierte Vertragsergänzung (Rn. 1293). Das Kriterium des Rechtsmissbrauchs (Rn. 1295). Gründe für eine Nichtanpassung (Rn. 1297), namentlich Voraussehbarkeit der Verhältnisänderung (Rn. 1298) und Geringfügigkeit der Äquivalenzstörung (Rn. 1300). | |
| III. Das unerwartete Ausbleiben einer Verhältnisänderung | 1302 |
| 4. Teil: Die Stellvertretung | |
| § 13 Die Stellvertretung im Allgemeinen | 1305 |
| I. Wesen | 1306 |
| II. Voraussetzungen der Vertretungswirkung | 1317 |
| 1. Die Hauptvoraussetzungen | 1318 |
| a) Vertretungsmacht | 1319 |
| b) Handeln in fremdem Namen | 1327 |
| 2. Weitere Voraussetzungen | 1339 |
| III. Vollmacht | 1342 |

| | |
|---|------|
| 1. Bevollmächtigung (Vollmachterteilung) | 1343 |
| Begriff (Rn. 1343). Merkmal des einseitigen Rechtsgeschäftes (Rn. 1344). Keine Annahmbedürftigkeit (Rn. 1345). Grundsatz der Formfreiheit (Rn. 1347). Abgrenzung zum Grundverhältnis (Rn. 1351). Ergebnis der Bevollmächtigung: Vollmacht des Vertreters (Rn. 1353). | |
| 2. Umfang der Vollmacht | 1355 |
| Im Allgemeinen (Rn. 1355). Der sachliche Umfang (Rn. 1356). Der subjektive Umfang (Rn. 1361). | |
| 3. Erlöschen der Vollmacht | 1362 |
| Mögliche Erlöschungsgründe: Fristablauf oder Eintritt einer Bedingung (Rn. 1363), Widerruf (Rn. 1364), Verzicht durch den Vertreter (Rn. 1368). Die gesetzlichen Erlöschungsgründe nach Art. 35 (Rn. 1369). Weitere Erlöschungsgründe (Rn. 1371a). Die Pflicht zur Rückgabe der Vollmachtsurkunde nach Art. 36 (Rn. 1371b). | |
| § 14 Vertretung ohne Vollmacht | 1372 |
| I. Der Tatbestand | 1372 |
| II. Die Rechtslage zwischen dem Vertretenen und dem Dritten | 1377 |
| 1. Regel: Keine Vertretungswirkung ohne Genehmigung (Art. 38) | 1378 |
| 2. Ausnahme: Vertretungswirkung ohne Genehmigung | 1389 |
| a) Fälle des Gutgläubensschutzes Dritter | 1390 |
| aa) Das gemeinsame Merkmal | 1390 |
| bb) Die einzelnen Fälle | 1395 |
| cc) «Externe» Vollmacht; Rechtsschein-, Duldungs-, Anscheinsvollmacht | 1405 |
| b) Der Fall des Art. 37 | 1414 |
| III. Die Rechtsstellung des Vertreters | 1417 |
| 1. Die Rechtslage zwischen Vertreter und Drittem | 1418 |
| 2. Die Rechtslage zwischen Vertreter und Vertretenem | 1422 |
| § 15 Nachtrag | 1424 |
| I. Echte und unechte Stellvertretung | 1424 |
| II. Nachtrag zur echten Stellvertretung | 1429 |
| 1. Mehrheit von Vertretern | 1429 |
| 2. Vertretung mehrerer; Handeln für sich und für andere | 1436 |
| 3. Selbsteintritt und Doppelvertretung | 1438 |
| 4. Überschreitung einer Vollmacht | 1441 |
| 5. Wissensvertretung | 1444 |
| 6. Untervollmacht (Substitution) | 1449 |
| 7. Kaufmännische Vertretung | 1453 |
| 5. Teil: Die ungerechtfertigte Bereicherung | |
| § 16 Der Tatbestand | 1469 |
| I. Die Umschreibung des Tatbestands (Art. 62 Abs. 1) | 1470 |

| | | |
|-------------|---|------|
| II. | Ursachen der ungerechtfertigten Bereicherung | 1479 |
| 1. | Rechtsgrundlose Leistung des Entreicherten | 1479 |
| a) | Die Fälle des Art. 62 Abs. 2 | 1480 |
| b) | Eine Besonderheit | 1489 |
| 2. | Weitere Ursachen | 1490 |
| | Verhalten des Bereicherten (Rn. 1491), Verhalten Dritter (Rn. 1492), Naturereignis (Rn. 1494). | |
| § 17 | Die Rechtsfolge | 1495 |
| I. | Bereicherungsanspruch als Folge der ungerechtfertigten Bereicherung | 1496 |
| 1. | Grundsatz | 1496 |
| 2. | Verhältnis zu anderen Rechtsbehelfen | 1499 |
| | Der «subsidiäre Charakter» des Bereicherungsanspruchs (Rn. 1499). Dessen Ver- hältnis zur Vindikation (Rn. 1500), zum Vertragsanspruch (Rn. 1507) und zum Deliktsanspruch (Rn. 1510). | |
| II. | Gegenstand und Umfang der Rückerstattung | 1511 |
| 1. | Gegenstand | 1512 |
| 2. | Umfang | 1515 |
| | Der Grundsatz (Rn. 1516). Der Sonderfall der «aufgedrängten Bereicherung» (Rn. 1517b). Keine Gewinnabschöpfung aus Art. 62 ff. OR (Rn. 1517c). Die Ein- wendung der nicht mehr vorhandenen Bereicherung (Rn. 1518). Der Sonderfall der Nutzung und der Verwendungen (Rn. 1525). Die Zweikonditionen- und die Saldotheorie (Rn. 1527). | |
| III. | Ausschluss des Bereicherungsanspruchs oder seiner Klagbarkeit | 1528 |
| 1. | Ausschluss des Bereicherungsanspruchs | 1528 |
| a) | Freiwillige und irrtumsfreie Bezahlung einer Nichtschuld | 1529 |
| b) | Erfüllung einer verjährten Schuld oder einer sittlichen Pflicht | 1540 |
| c) | Leistungen bei faktischem Vertragsverhältnis | 1544 |
| 2. | Ausschluss der Klagbarkeit | 1547 |
| a) | Ausschluss nach Art. 66 | 1548 |
| b) | Ausschluss durch Verjährung (Art. 67) | 1555 |
| § 18 | Einzelfragen | 1564 |
| I. | Bereicherung/Entreicherung | 1564 |
| II. | Rückerstattungsanspruch bei Vertragsrücktritt | 1567 |
| | Traditionelle Meinung: Rückerstattungsanspruch als Bereicherungsanspruch (Rn. 1568). Umwandlungstheorie: Rückerstattungsanspruch als Vertrags- anspruch (Rn. 1570). Bejahung der Umwandlungstheorie (Rn. 1572) und Ablehnung der Gegenargumente (Rn. 1574). | |
| III. | Anwendung des Art. 63 Abs. 1 bei synallagmatischen Schuldverträgen | 1576 |

5a. Teil: Haftpflichtrecht

| | |
|---|-------------|
| § 18a Ausservertragliches Haftpflichtrecht (Grundzüge) | 1581 |
| I. Grundlagen | 1583 |
| 1. Begriff und Kennzeichen | 1583 |
| 2. Rechtsquellen | 1596 |
| II. Der Tatbestand der Verschuldenshaftung | 1600 |
| 1. Übersicht | 1600 |
| 2. Schaden | 1601 |
| a) Im Allgemeinen | 1601 |
| Differenztheorie (Rn. 1601), «natürlicher» («faktischer») Schaden (Rn. 1601), «normativer» Schaden (Rn. 1604), direkter Schaden und Reflexschaden (Rn. 1617), Arten von Schaden: Körper-, Sach- und weiterer Schaden (Rn. 1620), Beweislast (Rn. 1623). | |
| b) Zur Schadensberechnung insbesondere | 1624 |
| Kennzeichen und massgebender Zeitpunkt (Rn. 1624), Grundsatz der Vorteilsanrechnung (Rn. 1626), Berechnungsmethoden (Rn. 1627). | |
| 3. Kausalzusammenhang | 1641 |
| Natürlicher Kausalzusammenhang (Rn. 1642), adäquater Kausalzusammenhang (Rn. 1644), Sonderfragen und Kontroversen (Rn. 1650). | |
| 4. Widerrechtlichkeit | 1652 |
| Begriff (Rn. 1654), Erfolgsunrecht und Verhaltensunrecht (Rn. 1655), Rechtfertigungsgründe (Rn. 1657). | |
| 5. Verschulden | 1665 |
| Definition (Rn. 1665), Voraussetzung der Urteilsfähigkeit (Rn. 1667), Erscheinungsformen des Verschuldens: Vorsatz (Rn. 1670) und Fahrlässigkeit (Rn. 1671). | |
| III. Der Tatbestand der Kausalhaftung | 1679 |
| 1. Im Allgemeinen | 1679 |
| 2. Beispiele für einfache Kausalhaftungen | 1685 |
| a) Geschäftsherrenhaftung (Art. 55) | 1685 |
| b) Produkthaftpflicht (PrHG) | 1690 |
| 3. Beispiele für Gefährdungshaftungen | 1707 |
| a) Haftung des Motorfahrzeughalters (Art. 58 SVG) | 1707 |
| b) Weitere Gefährdungshaftungen (Beispiele) | 1720 |
| IV. Die Rechtsfolge: Schadenersatzpflicht | 1727 |
| 1. Schadenersatzbemessung (Art. 43 und 44) | 1728 |
| Zweistufiges Vorgehen: Schadensberechnung und Ersatzbemessung (Rn. 1728), Herabsetzungsgründe (Rn. 1732). | |
| 2. Art des Schadenersatzes (Art. 43 Abs. 1) | 1743 |
| 3. Schadenszins | 1747 |
| V. Die Pflicht zur Leistung einer Genugtuung (Art. 47 und 49) | 1749 |
| 1. Begriff | 1749 |
| 2. Voraussetzungen | 1750 |
| 3. Art und Bemessung | 1755 |

| | |
|--|-----------|
| VI. Einzelfragen | 1764 |
| 1. Die Verjährung (Art. 60) | 1764 |
| a) Allgemeines | 1764 |
| b) Die allgemeine Verjährung von Forderungen aus unerlaubter Handlung (Art. 60 Abs. 1) Relative Frist (Rn. 1770), absolute Frist (Rn. 1774), Sonderregelung bei Personenschäden (Rn. 1777), Übergangsrecht (Rn. 1779), Fristberechnung (Rn. 1781). | 1769 |
| c) Sonderfälle | 1782 |
| Verjährung bei strafbaren Handlungen (Rn. 1782), der Fall von Art. 60 Abs. 3 (Rn. 1787), Sonderregeln in Speziagesetzen (Rn. 1788). | |
| 2. Die Haftung mehrerer (Art. 50 f.) | 1789 |
| a) Aussenverhältnis: Grundsatz der Solidarität | 1790 |
| b) Innenverhältnis: Regressrecht für Mehrleistungen | 1796 |
| 3. Die Staatshaftung | 1803 |
| Öffentliches Recht oder Privatrecht (Rn. 1803), amtliche Verrichtungen (Rn. 1804), gewerbliche Verrichtungen (Rn. 1809), Kausalhaftungen (Rn. 1811). | |
| | |
| Gesetzesregister | Seite 441 |
| Sachregister | Seite 463 |