

# B

Basiswissen von Alpmann Schmidt – der Einstieg in  
das Rechtsgebiet leicht und verständlich

BGB AT  
8. Auflage 2020

Das **Basiswissen BGB Allgemeiner Teil** dient als Einstieg in das Rechtsgebiet und ist für alle geschrieben, die sich zum ersten Mal damit beschäftigen. Das Skript setzt keine Vorkenntnisse im BGB AT voraus und behandelt alle Fragen, die für die ersten Klausuren aus dem Allgemeinen Teil des BGB von Bedeutung sind.

#### Inhalt:

- 1. Teil:** Die Lösung eines zivilrechtlichen Falles
  - Erfassen und Auslegung der Fallfrage
  - Anspruchsgrundlagen
- 2. Teil:** Grundwissen im BGB AT
  - Zivilrechtlich erhebliche Handlungen
  - WE und Rechtsgeschäft
  - Rechtsfolgen der fehlerhaften WE
  - Stellvertretung
  - Minderjährigenrecht
  - Formbedürftiges Rechtsgeschäft
  - Nichtigkeit des Rechtsgeschäfts gemäß §§ 134 und 138
  - Allgemeine Geschäftsbedingungen
  - Verjährung

ISBN: 978-3-86752-683-8



9 783867 526838

€ 10,90

# B

2020

Basiswissen BGB AT

Alpmann Schmidt



# B

Basiswissen

Pechstein

BGB AT

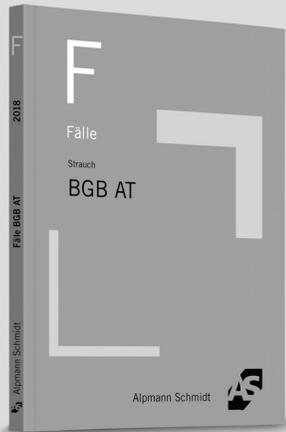
8. Auflage 2020

Alpmann Schmidt



# F Fälle

Passend zur Reihe B-Basiswissen!



- Die Reihe F-Fälle zeigt die typischen Klausurprobleme gutachtlich gelöst, inklusive Klausurtechnik und -taktik.
- Übersichten erleichtern den Einstieg in das jeweilige Prüfungsschema.
- Perfekt für die Vorbereitung auf die Semesterabschlussklausuren oder als Wiederholung für höhere Semester.
- Optimale Ergänzung zur Reihe B-Basiswissen – erst Wissen erwerben, dann auf Fälle anwenden!
- **Leseprobe:** [bit.ly/2FfDOPE](http://bit.ly/2FfDOPE)

Erfolgreich in den Klausuren mit Alpmann Schmidt



### B-Basiswissen

Das abstrakte Wissen für die Semesterabschlussklausuren – mit zahlreichen Beispielen, Übersichten & Aufbauschemata

Preis: 9,90 – 10,90 €



### F-Fälle

Die wichtigsten Fälle zur Vorbereitung auf die Semesterabschlussklausuren – zum Lösen & Lernen, mit Hinweisen zur Klausurtechnik und -taktik

Preis: 9,90 – 10,90 €



### A-Aufbauschemata

Die Aufbau- und Prüfungsschemata zu allen relevanten Rechtsnormen des Rechtsgebiets – mit zahlreichen Querverweisen & Problemhinweisen

Preis: 14,90 – 16,90 €



### D-Definitionen

Die Definitionen aller relevanten Rechtsbegriffe & Tatbestandsmerkmale aus einem Rechtsgebiet als praktische Hilfe zum Lernen & Nachschlagen

Preis: 9,90 – 10,90 €

## Bundesweit juristische Repetitorien zum 1. Examen seit 1956



Die Wahl des richtigen Repetitoriums ist Vertrauenssache. Vergleichen Sie! Probehören ist jederzeit möglich. Wir sind sicher auch in Ihrer Stadt: [bit.ly/2JywhcT](http://bit.ly/2JywhcT)

**Basiswissen**  
**BGB**  
**Allgemeiner Teil**

**2020**

Dr. Christoph Pechstein  
Rechtsanwalt und Repetitor

**Dr. Pechstein, Christoph**

Basiswissen

BGB

Allgemeiner Teil

8. Auflage 2020

ISBN: 978-3-86752-683-8

Verlag Alpmann und Schmidt Juristische Lehrgänge  
Verlagsgesellschaft mbH & Co. KG, Münster

Die Vervielfältigung, insbesondere das Fotokopieren,  
ist nicht gestattet (§§ 53, 54 UrhG) und strafbar (§ 106 UrhG).  
Im Fall der Zuwiderhandlung wird Strafantrag gestellt.

Unterstützen Sie uns bei der Weiterentwicklung unserer Produkte.

Wir freuen uns über Anregungen, Wünsche, Lob oder Kritik an:

**[feedback@alpmann-schmidt.de](mailto:feedback@alpmann-schmidt.de)**

|   |    |
|---|----|
| <b>1. Teil: Die Lösung eines zivilrechtlichen Falles</b> .....  | 1  |
| <b>1. Abschnitt: Erfassen und Auslegung der Fallfrage</b> ..... | 1  |
| A. Anspruchsklausur .....                                       | 1  |
| B. Rechtslagenklausur .....                                     | 2  |
| I. Anspruchsklausur mit gezielter Frage .....                   | 3  |
| II. Anspruchsklausur mit offener Frage .....                    | 3  |
| C. Themenklausur .....  | 3  |
| <b>2. Abschnitt: Anspruchsgrundlagen</b> .....                  | 4  |
| A. Suchen der Anspruchsgrundlagen .....                         | 5  |
| I. Definition der Anspruchsgrundlage .....                      | 5  |
| II. Struktur einer Anspruchsgrundlage .....                     | 5  |
| III. Arten und Rechtsfolgen von Anspruchs-                      |    |
| grundlagen .....  | 5  |
| 1. Vertragliche Erfüllungsansprüche .....                       | 5  |
| 2. Vindikationsanspruch des Eigentümers                         |    |
| nach § 985 .....  | 6  |
| 3. Schadensersatzansprüche .....                                | 6  |
| 4. Bereicherungsrechtliche Ansprüche .....                      | 6  |
| IV. Auswählen der Anspruchsgrundlagen .....                     | 6  |
| B. Ordnen der Anspruchsgrundlagen .....                         | 7  |
| I. Prüfungsreihenfolge .....                                    | 7  |
| 1. Vertragliche Ansprüche .....                                 | 7  |
| 2. Vertragsähnliche Ansprüche .....                             | 7  |
| 3. Gesetzliche Ansprüche .....                                  | 8  |
| II. Begründung der Prüfungsreihenfolge .....                    | 8  |
| C. Prüfung der einzelnen Anspruchsgrundlagen –                  |    |
| Universalprogramm für alle Ansprüche .....                      | 9  |
| I. Anspruch entstanden .....                                    | 10 |
| 1. Anspruchsvoraussetzungen .....                               | 10 |
| 2. Rechtshindernde Einwendungen .....                           | 10 |
| 3. Rechtsfolgen .....   | 10 |
| II. Anspruch erloschen .....                                    | 11 |
| III. Anspruch durchsetzbar .....                                | 11 |
| 1. Einreden .....   | 11 |
| 2. Treu und Glauben .....                                       | 12 |

|  |    |
|--|----|
| <b>2. Teil: Grundwissen im BGB-AT</b> .....                          | 13 |
| <b>1. Abschnitt: Die zivilrechtlich erheblichen Handlungen</b> ..... | 13 |
| A. Übersicht.....  | 14 |
| B. Erläuterungen .....   | 14 |
| <b>2. Abschnitt: Willenserklärung und Rechtsgeschäft</b> .....       | 15 |
| A. Die Willenserklärung .....  | 15 |
| I. Einführung: Bedeutung und Funktion der WE.....                    | 15 |
| II. Gesetzssystematische Einordnung .....                            | 15 |
| III. Prüfungsstandort im Grundschemata .....                         | 15 |
| IV. Die „ideale“ Willenserklärung – Aufbau und Erläuterungen .....   | 16 |
| 1. Bestandteile der Willenserklärung .....                           | 16 |
| 2. Erläuterung der Bestandteile .....                                | 17 |
| a) Subjektiver Tatbestand der WE .....                               | 17 |
| b) Objektiver Tatbestand der WE .....                                | 18 |
| V. Die Mindestvoraussetzungen einer WE .....                         | 20 |
| 1. Mindestbestandteile einer WE und Fehlerfolgen .....               | 21 |
| 2. Erläuterungen .....   | 21 |
| a) Die drei unproblematischen Fälle .....                            | 21 |
| b) Problemfall: Fehlendes Erklärungsbewusstsein .....                | 22 |
| VI. Wirksamwerden einer WE .....                                     | 24 |
| 1. Anzuwendende Vorschriften und Übersicht .....                     | 24 |
| 2. Definitionen und Erläuterungen .....                              | 24 |
| a) Empfangsbedürftige und nicht empfangsbedürftige WEen .....        | 24 |
| b) Abgabe .....  | 25 |
| c) Zugang .....  | 25 |
| d) Widerruf einer WE nach § 130 Abs. 1 S. 2 .....                    | 28 |
| 3. Klausurrelevante Probleme mit Einordnung .....                    | 29 |
| a) Abhandengekommene WE .....  | 29 |
| b) Zugangshindernisse .....  | 30 |
| B. Rechtsgeschäft und Vertrag .....                                  | 31 |
| I. Das Rechtsgeschäft – Bedeutung und Einteilung .....               | 31 |

|  |    |
|--|----|
| 1. Definition .....  | 31 |
| 2. Einteilung der Rechtsgeschäfte .....                                      | 31 |
| II. Gesetzssystematische Einordnung .....                                    | 32 |
| 1. Systematisierung der wichtigsten<br>Vertragstypen der §§ 433–811 .....    | 32 |
| 2. Die allgemeinen Regeln zum Vertragsschluss:<br>§§ 145 ff. ....            | 32 |
| III. Aufbauschema zum Vertragsschluss .....                                  | 33 |
| IV. Erläuterung des Aufbauschemas .....                                      | 33 |
| 1. Angebot (= Antrag) .....  | 33 |
| 2. Annahme .....   | 34 |
| 3. Essentialia negotii .....   | 34 |
| V. Klausurrelevante Probleme mit Einordnung .....                            | 34 |
| 1. Invitatio ad offerendum .....   | 34 |
| 2. Gefälligkeit .....  | 35 |
| 3. Offerte ad incertas personas .....  | 37 |
| 4. Schweigen als Annahme .....   | 38 |
| 5. Zugangsverzicht nach § 151 S. 1 .....                                     | 39 |
| 6. Zusendung unbestellter Waren .....  | 40 |
| 7. Besondere Vertragsschlusskonstellationen .....                            | 40 |
| a) Vertragsschluss an SB-Tankstelle .....                                    | 40 |
| b) Vertragsschluss in SB-Läden .....   | 41 |
| c) Vertragsschluss bei einer Internet-<br>Versteigerung .....                | 41 |
| ■ Check zum 1. und 2. Abschnitt .....  | 42 |
| <b>3. Abschnitt: Die Rechtsfolgen der fehlerhaften WE</b> .....              | 43 |
| A. Einführung: Bedeutung und Funktion .....                                  | 43 |
| B. Gesetzssystematische Einordnung .....                                     | 43 |
| C. §§ 116–118 (bewusstes Auseinanderfallen von<br>Wille und Erklärung) ..... | 44 |
| I. Prüfungsstandort im Grundschema .....                                     | 44 |
| II. Aufbau und Erläuterungen .....   | 44 |
| 1. Geheimer Vorbehalt, § 116 .....   | 44 |
| 2. Scheingeschäft, § 117 .....   | 45 |
| 3. „Guter Scherz“, § 118 .....   | 46 |
| D. Anfechtung .....  | 47 |
| I. Prüfungsstandort im Grundschema .....                                     | 47 |

|  |    |
|--|----|
| II. Aufbau und Erläuterungen .....   | 47 |
| 1. Aufbauschema .....  | 47 |
| 2. Erläuterung des Aufbauschemas .....   | 48 |
| a) Zulässigkeit der Anfechtung .....   | 48 |
| b) Anfechtungserklärung .....  | 48 |
| c) Anfechtungsberechtigter .....   | 49 |
| d) Anfechtungsgegner .....   | 49 |
| e) Anfechtungsgrund .....  | 49 |
| aa) Inhaltsirrtum, § 119 Abs. 1 Alt. 1 .....   | 50 |
| bb) Erklärungsirrtum, § 119 Abs. 1 Alt. 2 .....  | 51 |
| cc) Irrtum über verkehrswesentliche<br>Eigenschaften einer Sache,<br>§ 119 Abs. 2 Alt. 2 ..... | 52 |
| dd) Irrtum über Eigenschaften der Person,<br>§ 119 Abs. 2 Alt. 1 .....                         | 53 |
| ee) Falschübermittlung, § 120 .....  | 54 |
| ff) Arglistige Täuschung, § 123 Abs. 1 Alt. 1 .....  | 55 |
| gg) Widerrechtliche Drohung,<br>§ 123 Abs. 1 Alt. 2 .....                                      | 56 |
| f) Anfechtungsfrist .....  | 57 |
| g) Kein Ausschluss der Anfechtung .....  | 58 |
| h) Rechtsfolge: § 142 Abs. 1 .....   | 59 |
| III. Klausurrelevante Probleme mit Einordnung .....  | 59 |
| 1. Ungelesene Urkunde .....  | 59 |
| a) Prüfungsstandort .....  | 59 |
| b) Erläuterung .....   | 59 |
| 2. Kalkulationsirrtum .....  | 60 |
| a) Prüfungsstandort.....   | 60 |
| b) Zusammenfassung .....   | 62 |
| aa) Verdeckter/Interner Kalkulationsirrtum .....   | 63 |
| bb) Offener/Externer Kalkulationsirrtum .....  | 63 |
| 3. Der Irrtum bei der invitatio ad offerendum.....   | 66 |
| a) Prüfungsstandort .....  | 66 |
| b) Erläuterung .....   | 66 |
| 4. Beiderseitiger Eigenschaftsirrtum<br>(Doppelirrtum) .....                                   | 67 |
| a) Prüfungsstandort .....  | 67 |
| b) Erläuterung .....   | 67 |

|   |           |
|---|-----------|
| 5. Vorzeitige Beendigung einer Internet-<br>Versteigerung bei Vorliegen eines<br>Anfechtungsgrundes gemäß §§ 119 ff. .... | 68        |
| IV. Rechtsfolgenirrtum .....  | 69        |
| E. Ersatz des Vertrauensschadens (= negatives Interesse),<br>§ 122 Abs. 1 .....   | 71        |
| I. Prüfungsstandort im Grundschemata .....  | 71        |
| II. Aufbau und Erläuterungen .....  | 71        |
| 1. Ersatz des Vertrauensschadens, § 122 Abs. 1 .....  | 71        |
| 2. Erläuterung .....  | 71        |
| III. Klausurrelevante Probleme mit Einordnung .....   | 72        |
| 1. Analoge Anwendung des § 122 Abs. 1 auf<br>Mängel der eigenen Sphäre .....  | 72        |
| a) Prüfungsstandort .....   | 72        |
| b) Erläuterung .....  | 72        |
| 2. Begrenzung des negativen Interesses<br>durch das positive Interesse .....  | 74        |
| ■ Check zum 3. Abschnitt .....  | 76        |
| <b>4. Abschnitt: Stellvertretung .....</b>  | <b>77</b> |
| A. Einleitung: Bedeutung, Funktion und<br>Grundprinzipien .....   | 77        |
| I. Das Repräsentationsprinzip .....   | 78        |
| II. Das Offenkundigkeitsprinzip .....   | 78        |
| III. Das Abstraktionsprinzip .....  | 79        |
| B. Gesetzssystematische Einordnung .....  | 79        |
| C. Prüfungsstandort im Grundschemata .....  | 80        |
| D. Voraussetzungen der Stellvertretung .....  | 80        |
| E. Erläuterung des Aufbauschemas .....  | 81        |
| I. Zulässigkeit der Stellvertretung .....   | 81        |
| II. Abgabe einer eigenen WE bzw. Entgegennahme<br>einer WE .....  | 81        |
| III. Handeln in fremdem Namen .....   | 82        |
| IV. Vertretungsmacht.....   | 82        |
| F. Klausurrelevante Probleme .....  | 84        |
| I. Zur Zulässigkeit der Stellvertretung .....   | 84        |
| II. Einteilung und Funktion von Mittelspersonen .....   | 84        |

|  |     |
|--|-----|
| 1. Abgrenzung Stellvertretung – Botenschaft.....                             | 84  |
| a) Abgrenzungskriterien .....  | 84  |
| b) Bedeutung der Abgrenzung<br>Stellvertretung – Bote .....                  | 84  |
| c) Problemfall: Weisungswidriges Auftreten .....                             | 85  |
| 2. Probleme des Zugangs bei Mittelspersonen .....                            | 85  |
| III. Zum Handeln in fremdem Namen .....                                      | 86  |
| 1. Verdeckte Stellvertretung .....   | 86  |
| 2. Ausnahmen vom Offenkundigkeitsprinzip .....                               | 87  |
| 3. Handeln unter fremdem Namen .....   | 88  |
| IV. Probleme der Vertretungsmacht .....                                      | 90  |
| 1. Vertretung ohne Vertretungsmacht .....                                    | 90  |
| a) Verträge .....  | 90  |
| b) Einseitige Rechtsgeschäfte.....   | 93  |
| 2. Erteilung der Vollmacht .....   | 94  |
| a) Die Innen- und die Außenvollmacht .....                                   | 94  |
| b) Untervollmacht.....   | 94  |
| c) Umfang der Vollmacht.....   | 95  |
| 3. Erlöschen der Vollmacht .....   | 96  |
| a) Erlöschensgründe .....  | 96  |
| b) Die Anfechtung der Vollmacht .....  | 96  |
| 4. Fortbestand der Vollmacht kraft<br>Rechtsscheins .....                    | 98  |
| a) Der Schutz des Vertragspartners<br>nach §§ 170–173 .....                  | 99  |
| b) Duldungsvollmacht .....   | 100 |
| c) Anscheinsvollmacht .....  | 101 |
| 5. Grenzen der Vertretungsmacht .....  | 102 |
| a) Missbrauch der Vertretungsmacht .....                                     | 102 |
| b) Gesetzliche Beschränkung der<br>Vertretungsmacht nach § 181 .....         | 103 |
| V. Die Untervollmacht .....  | 104 |
| 1. Voraussetzungen .....   | 104 |
| 2. Klausurrelevante Probleme im Zusammenhang<br>mit der Untervollmacht ..... | 105 |
| a) Der sog. „Vertreter des Vertreters“ .....                                 | 105 |
| b) Die fehlende Untervollmacht und die<br>fehlende Hauptvollmacht .....      | 105 |
| aa) Fehlende Untervollmacht .....  | 105 |

|   |            |
|---|------------|
| bb) Fehlende Hauptvollmacht .....   | 105        |
| ■ Check zum 4. Abschnitt .....  | 106        |
| <b>5. Abschnitt: Minderjährigenrecht .....</b>                            | <b>107</b> |
| A. Bedeutung und Funktion .....   | 107        |
| B. Gesetzssystematische Einordnung .....                                  | 107        |
| I. Geschäftsunfähigkeit, §§ 104–105 a .....                               | 107        |
| II. Beschränkte Geschäftsfähigkeit, §§ 106–113 .....                      | 107        |
| C. Prüfungsstandort im Grundschemata .....                                | 108        |
| D. Die Regelungen im Einzelnen .....                                      | 108        |
| I. Teilnahme Minderjähriger am Rechtsverkehr .....                        | 108        |
| II. Rechtlich nachteilige Geschäfte .....                                 | 108        |
| 1. Verträge .....   | 109        |
| 2. Einseitige Geschäfte .....   | 109        |
| E. Klausurrelevante Probleme .....  | 109        |
| I. Zustimmungsfreie und zustimmungsbedürftige<br>Rechtsgeschäfte .....    | 110        |
| 1. Rechtlich vorteilhafte und rechtlich<br>neutrale Geschäfte .....       | 110        |
| a) Rechtlich neutrale Geschäfte .....                                     | 110        |
| b) Begriff des rechtlichen Nachteils .....                                | 110        |
| c) Gesamtbetrachtung von Verpflichtungs-<br>und Verfügungsgeschäft? ..... | 111        |
| d) Rechtsfolge des Fehlens der erforderlichen<br>Einwilligung .....       | 112        |
| 2. Die §§ 112, 113 .....  | 114        |
| 3. Der beschränkte Generalkonsens .....                                   | 115        |
| 4. Bewirken mit eigenen Mitteln, § 110 .....                              | 116        |
| II. Vertretungsmacht des gesetzlichen Vertreters .....                    | 117        |
| III. Der Schutz des Minderjährigen im Deliktsrecht<br>(§§ 823 ff.) .....  | 117        |
| ■ Check zum 5. Abschnitt .....  | 119        |
| <b>6. Abschnitt: Das formbedürftige Rechtsgeschäft .....</b>              | <b>120</b> |
| A. Bedeutung und Funktion.....  | 120        |
| B. Gesetzssystematische Einordnung .....                                  | 120        |
| I. Arten und Anordnung der gesetzlichen Form.....                         | 120        |
| II. Einhaltung der gesetzlichen Form .....                                | 121        |

|   |            |
|---|------------|
| C. Prüfungsstandort im Grundschemata .....  | 122        |
| D. Klausurrelevante Probleme .....  | 122        |
| I. Heilung des Formmangels .....  | 122        |
| II. Unzulässigkeit, sich auf einen Formmangel<br>zu berufen, § 242 .....                    | 123        |
| III. Falschbeurkundung des Kaufpreises beim<br>Grundstückskauf .....                        | 123        |
| <b>7. Abschnitt: Die Nichtigkeit des Rechtsgeschäfts<br/>    gemäß §§ 134 und 138 .....</b> | <b>124</b> |
| A. Bedeutung und Funktion .....   | 124        |
| B. Gesetzssystematische Einordnung und<br>Prüfungsstandort im Grundschemata .....           | 124        |
| C. Die Regelungen im Einzelnen .....  | 125        |
| I. Der Gesetzesverstoß gemäß § 134 .....  | 125        |
| II. Die Nichtigkeit gemäß § 138 .....   | 127        |
| 1. Nichtigkeit gemäß § 138 Abs. 2 (Wucher) .....  | 127        |
| 2. Nichtigkeit gemäß § 138 Abs. 1<br>(Sittenwidrigkeit) .....                               | 128        |
| D. Klausurrelevante Probleme .....  | 129        |
| ■ Check zum 6. und 7. Abschnitt .....   | 131        |
| <b>8. Abschnitt: Allgemeine Geschäftsbedingungen .....</b>                                  | <b>132</b> |
| A. Bedeutung und Funktion .....   | 132        |
| B. Gesetzssystematische Einordnung .....  | 132        |
| C. Prüfungsstandort im Grundschemata .....  | 132        |
| D. Prüfung von AGB .....  | 133        |
| E. Erläuterung des Aufbauschemas .....  | 133        |
| I. Kein Ausschluss der Anwendbarkeit, § 310 Abs. 4 .....                                    | 133        |
| II. Begriff der AGB, § 305 Abs. 1 .....   | 133        |
| III. Wirksame Einbeziehung,<br>§§ 305 Abs. 2–305 c Abs. 1 .....                             | 134        |
| IV. Auslegung und Inhaltskontrolle, §§ 307–309 .....  | 135        |
| 1. Auslegung .....  | 135        |
| 2. Inhaltskontrolle .....   | 135        |
| V. Folgen der Unwirksamkeit, § 306 .....  | 137        |

|   |     |
|---|-----|
| <b>9. Abschnitt: Verjährung</b> .....   | 138 |
| A. Bedeutung, Funktion und gesetzssystematische Einordnung .....                        | 138 |
| B. Prüfungsstandort im Grundschemata .....  | 139 |
| C. Aufbauschema: Prüfung der Verjährung .....   | 139 |
| D. Erläuterung des Aufbauschemas .....  | 139 |
| I. Prüfungsfolge .....  | 139 |
| II. Die Regelverjährung .....   | 140 |
| III. Andere Verjährungsregelungen .....   | 140 |
| 1. Andere Verjährungsregelungen im BGB AT .....   | 140 |
| 2. Wichtige Verjährungsregelungen außerhalb des BGB AT .....                            | 140 |
| IV. Hemmung und Neubeginn der Verjährung .....  | 141 |
| 1. Hemmung .....  | 141 |
| 2. Neubeginn der Verjährung .....   | 141 |
| E. Vereinbarungen über die Verjährung (§ 202) .....                                     | 142 |
| F. Klausurrelevante Probleme bei der Berechnung der Verjährungsfrist (§§ 186 ff.) ..... | 142 |
| I. Berechnung der Verjährungsfrist.....   | 142 |
| II. Besondere Problemfälle .....  | 143 |
| 1. Fehlen eines entsprechenden Tages im Endmonat .....                                  | 143 |
| 2. Fristende am Samstag, Sonntag oder Feiertag .....                                    | 143 |
| ■ Check zum 8. und 9. Abschnitt.....  | 145 |



## 1. Teil: Die Lösung eines zivilrechtlichen Falles

In Ihren universitären Prüfungen, aber auch später im Examen wird von Ihnen die Anfertigung eines **Gutachtens** verlangt. Dabei handelt es sich in der Regel um die **Lösung eines Falles**.

Die Falllösung vollzieht sich in drei Arbeitsschritten: **Erfassen der Aufgabenstellung**, also des Sachverhalts nebst Fallfrage, **Durchdenken der rechtlichen Lösung** nebst Erstellung einer Lösungsskizze und schließlich **Niederschrift des Gutachtens**.

*Diese Arbeitsschritte und die zugrundeliegenden Techniken sind für jede Klausur in jedem Rechtsgebiet dieselben, vom ersten Semester bis zum Examen. Sie werden ausführlich dargestellt im Basiswissen „Methodik der Fallbearbeitung im Studium und Examen – Wie schreibe ich eine Klausur?“ von Alpmann Schmidt.*

Generelle, rechtsgebietsübergreifende Arbeitstechniken

Im dem vorliegenden Basiswissen – BGB AT werden im 1. Teil zunächst die im vorgenannten Basiswissen – Methodik der Fallbearbeitung dargestellten **Arbeitstechniken** so ergänzt und konkretisiert, wie sie **speziell für eine zivilrechtliche Klausur** benötigt werden. Im 2. Teil wird das Basiswissen zum BGB AT vermittelt.

### 1. Abschnitt: Erfassen und Auslegung der Fallfrage

Nach der Erfassung des Sachverhalts – nebst Anfertigung einer Sachverhaltsskizze und ggf. eines Zeitstrahls – muss die **Fallfrage als eigentliche Aufgabenstellung** erfasst werden. Hier ist größte Sorgfalt geboten, da nur die konkret gestellten Fragen zu beantworten sind. Überflüssige Ausführungen sind falsch!

Anhand der verschiedenen Fragestellungen lassen sich verschiedene Klausurtypen unterscheiden. Die **wichtigsten** werden im Folgenden dargestellt:

Klausurtypen

#### A. Anspruchsklausur

Die Anspruchsklausur ist der wohl häufigste Klausurtyp. Hierbei geht es, wie der Name schon sagt, darum, Ansprüche einer oder mehrerer Personen gegen eine oder mehrere andere Personen zu prüfen.

Anspruchsklausur

Erfassen lässt sich die Fallfrage durch folgende Fragestellung:

#### **WER will von WEM WAS WORAUS?**

- **WER** = Frage nach dem Anspruchsteller (Gläubiger)
- Von **WEM** = Frage nach dem Anspruchsgegner (Schuldner)

Die berühmte „Vier-W-Frage“

- **WAS** = Frage nach dem Anspruchsziel/Anspruchsgegenstand
- **WORAUS** = Frage nach den Anspruchsgrundlagen

Zu beachten ist aber, dass die Fallfragen **unterschiedliche Konkretisierungsgrade** aufweisen können. Dazu folgende Beispiele:

**Beispiel 1 (einfache Klausurfrage):** Die Fallfrage des Bearbeitervermerks lautet: „Hat A einen Anspruch gegen B auf Zahlung von 1.000 € aus dem Kaufvertrag?“

**Anspruchsteller:** A

**Anspruchsgegner:** B

**Anspruchsziel:** Zahlung von 1.000 €

**Anspruchsgrundlagen:** (nur) Kaufvertrag, § 433 Abs. 2, d.h. andere Anspruchsgrundlagen sind nicht zu prüfen. Ihre Erörterung wäre nach der Fallfrage überflüssig und daher falsch!

**Beispiel 2 (Erste Steigerung):** Die Fragestellung lautet: „Hat A einen Anspruch gegen B auf Zahlung von 1.000 €?“

**Anspruchsteller:** A

**Anspruchsgegner:** B

**Anspruchsziel:** Zahlung von 1.000 €

**Anspruchsgrundlagen:** Hier müssen alle in Betracht kommenden Anspruchsgrundlagen selbst gesucht werden!

**Beispiel 3 (Zweite Steigerung):** Die Fragestellung lautet: „Welche Ansprüche hat A gegen B?“

**Anspruchsteller:** A

**Anspruchsgegner:** B

**Anspruchsziel(e):** Dieses muss (bzw. diese müssen) anhand der wirtschaftlichen Interessenlage selbst herausgearbeitet werden.

**Anspruchsgrundlagen:** Hier müssen für jedes Anspruchsziel alle in Betracht kommenden Anspruchsgrundlagen selbst gesucht werden.

**Beispiel 4 (Dritte Steigerung):** Die Fragestellung lautet: „Welche Ansprüche hat A?“

**Anspruchsteller:** A

**Anspruchsgegner:** Sämtliche sonstigen im Sachverhalt genannten Personen, also neben B etwa auch noch C und D.

**Anspruchsziel(e):** Dieses muss (bzw. diese müssen) anhand der wirtschaftlichen Interessenlage für jedes 2-Personen-Verhältnis (A → B, A → C, A → D) selbst herausgearbeitet werden.

**Anspruchsgrundlagen:** Hier müssen für jedes 2-Personen-Verhältnis und innerhalb desselben für jedes Anspruchsziel alle in Betracht kommenden Anspruchsgrundlagen selbst gesucht werden.

## B. Rechtslagenklausur

Rechtslagenklausur

Probleme kann es u.U. bereiten, wenn allgemein gefragt ist: „Wie ist die Rechtslage?“ Hinter dieser Fragestellung können sich verschiedene Klausurtypen verbergen.

## I. Anspruchsklausur mit gezielter Frage

Auch hier kann es sich um eine ganz gezielte Frage nach Ansprüchen zwischen bestimmten Personen oder nach bestimmten Anspruchszielen handeln (Anspruchsklausur mit gezielter Frage).

**Beispiel:** „A verlangt von B Ersatz der Reparaturkosten. C möchte wissen, ob er auch Ansprüche gegen die Beteiligten hat. Wie ist die Rechtslage?“

**Anspruchsteller:** A

**Anspruchsgegner:** B

**Anspruchsziel:** Ersatz der Reparaturkosten

**Anspruchsgrundlagen:** Hier müssen alle in Betracht kommenden Anspruchsgrundlagen selbst gesucht werden.

**Anspruchsteller:** C

**Anspruchsgegner:** A und B

**Anspruchsziel(e):** Dieses muss anhand der wirtschaftlichen Interessenlage für jedes 2-Personen-Verhältnis ( $C \rightarrow A$  und  $C \rightarrow B$ ) selbst herausgearbeitet werden.

**Anspruchsgrundlagen:** Hier müssen für jedes 2-Personen-Verhältnis und innerhalb desselben für jedes Anspruchsziel alle in Betracht kommenden Anspruchsgrundlagen selbst gesucht werden.

## II. Anspruchsklausur mit offener Frage

Fehlt eine solche vorherige Einschränkung – die durchaus auch mitten im Sachverhalt stehen kann –, so handelt es sich um eine offene Fragestellung, bei der alle Rechtsbeziehungen zwischen allen Beteiligten umfassend zu erörtern sind (Anspruchsklausur mit offener Frage).

**Beispiel:** Im Sachverhalt kommen A, B und C vor. Die Fragestellung lautet: „(...) Wie ist die Rechtslage?“

In diesem Fall sind alle denkbaren Anspruchsziele und Anspruchsgrundlagen in folgenden Rechtsverhältnissen (zumindest gedanklich) zu untersuchen:

$A \rightarrow B$ ,  $B \rightarrow A$ ,  $B \rightarrow C$ ,  $C \rightarrow B$ ,  $C \rightarrow A$ ,  $A \rightarrow C$ .

*Bei mehr als einem Anspruchsteller und mehr als einem Anspruchsgegner sollte man ganz allgemein wie folgt vorgehen:*



Der Sachverhalt ist in 2-Personen-Verhältnisse aufzuspalten. Innerhalb jedes dieser 2-Personen-Verhältnisse ist das Anspruchsziel (oder die Anspruchsziele) des Anspruchstellers herauszuarbeiten. Hilfreich hierfür kann es sein, sich die wirtschaftliche Interessenlage zu vergegenwärtigen. Dieses wirtschaftliche Ziel ist in ein juristisch fassbares zu übersetzen, da nur so später passende Anspruchsgrundlagen gesucht werden können.

## C. Themenklausur

Mitunter werden auch sog. Themenklausuren gestellt. Hier geht es nicht darum, einen Fall zu lösen, sondern ein bestimmtes Thema zu

Themenklausur

Als Erklärungsbote kommen insbesondere Personen wie z.B. Dolmetscher und Einrichtungen wie z.B. die Telekom in Betracht. Als „Einrichtung“ i.S.d. § 120 wird aber auch ein Provider eingeordnet, der zur Übermittlung von Willenserklärungen eingesetzt wird.

Der Grund der Unrichtigkeit muss **gerade in der Übermittlung** liegen. Hier erfolgt die in der Prüfung häufig problematische Abgrenzung zu § 119 Abs. 1. Zu dieser Abgrenzung folgende zwei Beispiele:

Abgrenzung § 120 zu § 119

**Beispiel zu § 120:** A möchte 12 Äpfel kaufen und sagt zu seinem Boten B: „Besorg mir bitte ein Dutzend Äpfel.“ B meint aber, ein Dutzend seien 14 Äpfel, und verlangt auch bei Händler C 14 Stück. In diesem Fall kann A **nach § 120** anfechten.

**Beispiel zu § 119 Abs. 1:** A möchte 6 Äpfel kaufen und meint aber irrig, ein Dutzend seien nur 6 Stück. Er trägt seinem Boten auf, ihm ein Dutzend Äpfel zu besorgen. B kauft zwölf Äpfel. Hier kann A nicht nach § 120, sondern **nach § 119 Abs. 1 Alt. 1** anfechten. § 120 greift nur ein, wenn der Bote unbewusst falsch übermittelt.

## ff) Arglistige Täuschung, § 123 Abs. 1 Alt. 1

### Aufbauschema

#### Voraussetzungen:

1. Täuschung
2. Irrtum
3. Arglist
4. Kausalität der Täuschung für die Abgabe der Willenserklärung

(1) Eine **Täuschung** ist ein widerrechtliches Verhalten, durch das Tatsachen vorgespiegelt, entstellt oder unterdrückt werden. **Tatsachen** sind Umstände, die dem Beweis zugänglich sind; den Gegenbegriff stellen die Werturteile dar, die nicht umfasst sind. **Unproblematisch** ist der Fall der Täuschung **durch positives Tun**.

Täuschung

**Beispiel:** A erzählt B beim Verkauf eines Autos wahrheitswidrig, dass der Wagen unfallfrei sei. A hat B getäuscht.

**Problematisch in der Prüfung** ist häufig die Konstellation der Täuschung **durch Unterlassen** der gebotenen Aufklärung. Ob an ein positives Tun oder an ein Unterlassen anzuknüpfen ist, richtet sich nach dem Schwerpunkt der Vorwerfbarkeit. Ein Unterlassen ist nur dann für § 123 Abs. 1 Alt. 1 relevant, wenn eine **Rechtspflicht zur Aufklärung** bestand. Grundsätzlich muss nämlich jede Partei die für sie zum Abschluss eines Vertrages bedeutsamen Informationen selbst beschaffen; eine **allgemeine Aufklärungspflicht** hinsichtlich vertragsrelevanter Informationen **besteht somit nicht**.

Täuschung durch Unterlassen

Keine allgemeine Aufklärungspflicht

Nach **Treu und Glauben (§ 242)** besteht eine **Aufklärungspflicht** nur dann, wenn Umstände vorliegen, die den Vertragszweck vereiteln könnten und somit für den Entschluss der anderen Partei von wesentlicher Bedeutung sind. Es ist also zu fragen, ob nach der Verkehrsauffassung eine Aufklärung erwartet werden durfte. Eine Pflicht besteht auch, auf Nachfragen wahrheitsgemäß und vollständig zu antworten.

**Beispiel:** A verschweigt B beim Verkauf eines Autos wider besseren Wissens, dass der Wagen ein Unfallfahrzeug ist. A hat B durch Unterlassen getäuscht, da B nach der Verkehrsanschauung mit einer Aufklärung über einen so wesentlichen Umstand rechnen durfte.

Täuschung kausal für Irrtum

**(2) Aufgrund** der Täuschung muss beim Getäuschten ein Irrtum hervorgerufen worden sein. Eine **Mitursächlichkeit reicht** allerdings aus.

Arglist

**(3)** Das Merkmal der **Arglist** ist i.S.v. **Vorsatz** zu verstehen. Bedingter Vorsatz (dolus eventualis) reicht aus; fahrlässiges Verhalten soll ausgeschlossen werden. Es muss dem Täuschenden also bewusst sein, dass er durch sein Verhalten einen Irrtum beim Getäuschten hervorrufen kann.

Nach h.M. ist eine **Schädigungsabsicht nicht erforderlich**, da § 123 Abs. 1 die Willensfreiheit schützt. Auch eine gut gemeinte Täuschung berechtigt zur Anfechtung.

Täuschung durch „Dritten“

**(4) Sonderfall Täuschung durch einen „Dritten“:** Nach **§ 123 Abs. 2** ist die Anfechtung wegen arglistiger Täuschung ausgeschlossen, wenn ein **„Dritter“** die Täuschung begangen hat und der Adressat der WE die Täuschung weder kannte noch kennen musste. Dritter im Sinne dieser Regelung ist aber nur ein **am Geschäft völlig Unbeteiligter**. Wer **dagegen mit Wissen und Willen des Empfängers der WE** in die Vertragsverhandlungen eingeschaltet war, steht in dessen Lager. Der Empfänger der WE muss sich dessen Täuschung zurechnen lassen. Der Getäuschte kann dann gemäß § 123 Abs. 1 anfechten.

## gg) Widerrechtliche Drohung, § 123 Abs. 1 Alt. 2

### Aufbauschema

#### Voraussetzungen:

1. Drohung
2. Widerrechtlichkeit
3. Kausalität der Drohung für die Abgabe der anzufechtenden Willenserklärung

(1) Eine **Drohung** ist das Inaussichtstellen eines künftigen Übels, dessen Eintritt der Drohende aus der Sicht des Bedrohten in der Hand hat.

Drohung

(2) Die Widerrechtlichkeit der Drohung kann aus drei verschiedenen Umständen folgen:

Widerrechtlich

- Zum einen kann der mit der Drohung verfolgte **Zweck** rechtswidrig sein. Dies ist dann der Fall, wenn der durch die Drohung bezweckte Erfolg verboten oder sittenwidrig ist. Nach h.M. liegt ein rechtswidriger Zweck nicht schon dann vor, wenn der Drohende lediglich keinen Anspruch auf die abgenötigte Willenserklärung hat.

- Auch das **Mittel** der Drohung kann unabhängig vom Zweck unzulässig sein, wenn z.B. mit etwas Verbotenem gedroht wird.

**Beispiel:** Für den Fall, dass B nicht den Vertrag mit A unterschreibt, droht ihm A Prügel an.

- Eine Widerrechtlichkeit kann sich auch aus der **Zweck-Mittel-Relation** ergeben, obwohl sowohl der Zweck als auch das Mittel der Drohung für sich genommen noch nicht verwerflich wären. In diesem Fall folgt die Widerrechtlichkeit gerade aus der Verbindung von Mittel und Zweck. Hier muss besonders sorgfältig geprüft werden, inwieweit die Interessen des Drohenden mit dem Schutz der Willensfreiheit des Einzelnen im Widerspruch zueinander stehen.

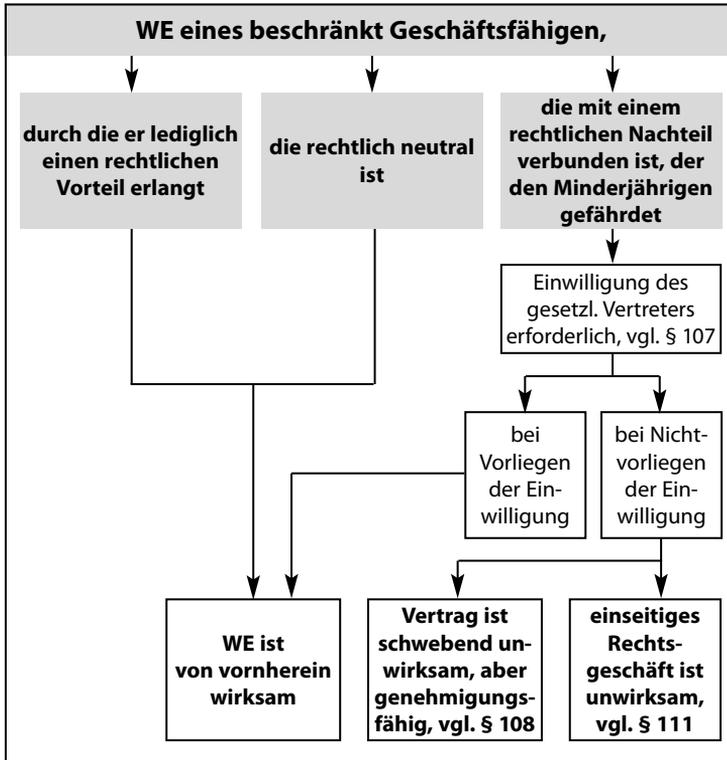
**Beispiel:** A schuldet dem B aus Kaufvertrag die Übereignung einer Sache. B hat A bei einer Verkehrsunfallflucht beobachtet. B droht A mit einer Anzeige, falls A ihm die Sache nicht sofort übereignet. A übereignet dem B daraufhin die Sache (§ 929 S. 1). Kann A die Übereignung nach § 123 Abs. 1 anfechten?

A kann nach § 123 Abs. 1 anfechten, wenn er von B rechtswidrig bedroht wurde und die Drohung ursächlich für die Abgabe seiner WE war. Das Drohungsmittel – Drohung mit einer Strafanzeige wegen einer tatsächlich begangenen Straftat – ist an sich nicht rechtswidrig. Das Drohungsziel – Übereignung der Sache –, auf die B einen Anspruch hatte, ist isoliert betrachtet auch nicht rechtswidrig. Die **Rechtswidrigkeit** der Drohung ergibt sich aber **aus der Mittel-Zweck-Relation**. Ziel und Mittel haben nämlich nichts miteinander zu tun. Da die Drohung auch für die Abgabe der WE des A kausal war, steht dem A ein Anfechtungsrecht nach § 123 Abs. 1 zu.

## f) Anfechtungsfrist

Die **Irrtumsanfechtung (§§ 119, 120)** muss nach der Legaldefinition des **§ 121 Abs. 1 S. 1** unverzüglich, d.h. ohne schuldhaftes Zögern, erfolgen. Die Frist beginnt, wenn der Anfechtungsberechtigte vom Anfechtungsgrund Kenntnis erlangt.





**Beispiel 1 zu § 107 (einseitig verpflichtender Vertrag):** Onkel O bietet seinem minderjährigen Neffen M an, ihm seine Digitalkamera zu schenken. M ist einverstanden und O händigt ihm die Kamera sogleich aus. Sind die zwischen O und M geschlossenen Verträge wirksam?

Beachten Sie hier das **Abstraktionsprinzip!** Es ist zu trennen zwischen dem (schuldrechtlichen) Schenkungsvertrag (§ 516) und dem (sachenrechtlichen) Übereignungsvertrag gemäß § 929 S. 1. !

Da M minderjährig und in der Geschäftsfähigkeit beschränkt ist, vgl. §§ 2, 106, ist fraglich, ob er wirksam die Annahme des Angebots des O auf Abschluss des Schenkungsvertrages und des Übereignungsvertrages erklären konnte. Dies ist aber zu bejahen, da M durch beide Verträge nur rechtliche Vorteile erlangt und somit seine Eltern nicht gemäß § 107 einwilligen mussten.

Gemäß § 518 Abs. 1 S. 1 muss ein Schenkungsvertrag notariell beurkundet (vgl. dazu § 128) werden, um wirksam zu sein. Wird diese vorgeschriebene Form nicht beachtet, so ist der Vertrag nach § 125 wegen Formmangels grundsätzlich nichtig. § 518 Abs. 2 sieht aber eine „Heilung“ des Formmangels vor, wenn die versprochene Leistung bewirkt wird. In diesem Fall (so genannte „Handschenkung“) ist der Vertrag wirksam. Im Beispiel hat O die Leistung bewirkt, der Schenkungsvertrag ist somit wirksam.

1. Wann liegt beschränkte Geschäftsfähigkeit vor?

2. Was ist die Rechtsfolge, wenn ein beschränkt Geschäftsfähiger ohne die erforderliche Einwilligung seines gesetzlichen Vertreters am Rechtsverkehr teilnimmt?

3. Sind rechtlich neutrale WEen zustimmungsbedürftig?

4. Sind im Rahmen des § 107 sämtliche rechtlichen Nachteile zu berücksichtigen?

5. Was sind die Voraussetzungen des § 110?

6. Wie wird der beschränkt Geschäftsfähige im Deliktsrecht geschützt?

1. Beschränkt geschäftsfähig ist gemäß § 106 derjenige, der das **siebte Lebensjahr vollendet** hat und **minderjährig** ist (d.h. noch nicht das 18. Lebensjahr vollendet hat, vgl. § 2) – somit der 7–17-Jährige.

2. Hier ist **zu unterscheiden**: rechtlich nachteilige **Verträge**, die der Minderjährige ohne die erforderliche Einwilligung schließt, bedürfen der Genehmigung, d.h. der nachträglichen Zustimmung, §§ 108, 184. Rechtlich nachteilige **einseitige Rechtsgeschäfte** sind hingegen in diesem Fall unwirksam, § 111.

3. Entgegen dem Wortlaut des § 107 („rechtlicher Vorteil“) kann der beschränkt Geschäftsfähige rechtlich neutrale WEen auch ohne Einwilligung des gesetzlichen Vertreters wirksam vornehmen, da ihm hieraus kein Nachteil droht (teleologische Reduktion).

4. Nach **bislang h.M.** waren **nur unmittelbare, nicht hingegen mittelbare Rechtsfolgen**, die lediglich als weitere Folge des Rechtsgeschäfts eintreten, zu berücksichtigen. Nach **neuerer Rspr. des BGH** ist diese Differenzierung nicht sachgerecht. Allerdings ist auch nach dem BGH § 107 in der Weise **einschränkend auszulegen**, dass solche Rechtsnachteile hiervon nicht erfasst werden, die nach **ihrer abstrakten Natur typischerweise keine Gefährdung des Minderjährigen** mit sich bringen.

5. Dem Minderjährigen müssen **Mittel** zu einem bestimmten Zweck oder zur freien Verfügung **überlassen** worden sein (nach h.M. stellt dies eine konkludente Einwilligung dar). Der Minderjährige muss die vertragsmäßige Leistung mit diesen Mitteln **bewirkt, d.h. vollständig erfüllt** haben (nach h.M. ist allerdings zu prüfen, ob die Verwendung der Mittel noch vom Verwendungszweck gedeckt ist).

6. Gemäß **§ 828 Abs. 1** ist ein Minderjähriger, der das **7. Lebensjahr noch nicht vollendet** hat, für den von ihm angerichteten Schaden nicht verantwortlich. Minderjährige, die **das 7. Lebensjahr, aber noch nicht das 18. Lebensjahr vollendet** haben, sind verantwortlich, wenn sie die erforderliche Einsichtsfähigkeit besitzen (§ 828 Abs. 3). Eine Ausnahmeregelung trifft **§ 828 Abs. 2** für **Kinder, die das 7. Lebensjahr, aber nicht das 10. Lebensjahr vollendet** haben.

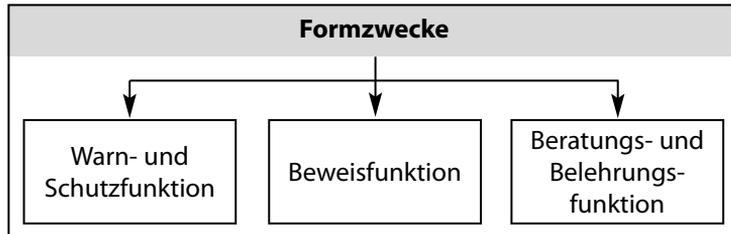
## 6. Abschnitt: Das formbedürftige Rechtsgeschäft

### A. Bedeutung und Funktion

Rechtsgeschäfte sind **grundsätzlich formlos** wirksam. WE bedürfen jedoch dann einer Form, wenn dies **gesetzlich vorgeschrieben oder rechtsgeschäftlich vereinbart** ist.

Das Formerfordernis kann verschiedenen **Zwecken** dienen:

- **Warn- und Schutzfunktion:** Der Erklärende soll keine übereilten, unüberlegten Erklärungen abgeben (z.B. bei der Bürgschaft, § 766 S. 1).
- **Beweisfunktion:** Der Beweis des Inhalts einer Erklärung soll gesichert sein (z.B. bei Grundstücksübertragungen, § 311 b Abs. 1).
- **Beratungs- und Belehrungsfunktion:** Die Parteien sollen durch notarielle Beurkundung rechtlich beraten und über die Rechtsfolgen des Rechtsgeschäfts belehrt werden (z.B. bei der Schenkung, § 518 Abs. 1).



### B. Gesetzssystematische Einordnung

Ein Formerfordernis für ein Rechtsgeschäft kann sich entweder aus dem Gesetz (**gesetzliches** Formerfordernis) oder aus einer Parteivereinbarung (**rechtsgeschäftliches** Formerfordernis) ergeben.

#### I. Arten und Anordnung der gesetzlichen Form

Das Gesetz unterscheidet in §§ 126 – 129 **verschiedene Arten** der gesetzlichen Form. Im BGB findet sich die **Anordnung kraft Gesetzes formbedürftiger Rechtsgeschäfte** im **Schuldrecht, Sachenrecht, aber auch Familien- und Erbrecht:**

- **Schriftform, § 126**

Wichtige Fälle: §§ 766 S. 1, 780, 781, 492 Abs. 1, 550, 1154

Verschiedene Formzwecke

Verschiedene Arten der gesetzlichen Form

### ■ Elektronische Form, § 126 a

Die schriftliche Form kann gemäß § 126 Abs. 3 grundsätzlich durch die elektronische Form ersetzt werden. Ausnahmen gelten jedoch insbesondere gemäß: §§ 623 Hs. 2, 630 S. 3, 766 S. 2, 780 S. 2, 781 S. 2.

### ■ Textform, § 126 b S. 1

Wichtige Fälle: §§ 479 Abs. 2, 555 c Abs. 1 S. 1, 556 a Abs. 2, 558 a Abs. 1

*Der Begriff des „dauerhaften Datenträgers“ ist in § 126 b S. 2 neu gefasst worden, hierunter fallen etwa Papier, USB-Stick, CD-Rom, Speicherkarten, Festplatten oder auch E-Mails. An einigen Stellen, im BGB (z.B. in §§ 492 Abs. 5, Abs. 6; 504 Abs. 2 und 505 Abs. 1) ist der dort früher verwendete Begriff der Textform nunmehr durch den des dauerhaften Datenträgers ersetzt worden.*

### ■ Notarielle Beurkundung, § 128

Wichtige Fälle: §§ 311 b Abs. 1 S. 1, 518 Abs. 1

### ■ Öffentliche Beglaubigung, § 129

Wichtige Fälle: §§ 403, 1154 Abs. 1 S. 2

### ■ Gleichzeitige Anwesenheit

Wichtige Fälle: §§ 925 Abs. 1, 1310

### ■ Eigenhändigkeit

Wichtiger Fall: § 2247

## II. Einhaltung der gesetzlichen Form

Zur Wahrung der **gesetzlichen** Schriftform muss gemäß § 126 Abs. 1 die Urkunde eigenhändig unterzeichnet werden. Sie muss den gesamten Inhalt des Rechtsgeschäfts enthalten und es muss sich um eine einzige Urkunde handeln. Besteht kein fester Zusammenhang, reicht es aus, dass sich die Einheit der Urkunde aus anderen Merkmalen zweifelsfrei ergibt. Die **elektronische Form ersetzt die Schriftform, § 126 a**. Zur Wahrung der **vertraglichen** Schriftform reicht gemäß § 127 Abs. 2 auch die telekommunikative Übermittlung, bei Verträgen ein Briefwechsel.

Formwahrung

Die Wirksamkeitsvoraussetzungen für die **notarielle Beurkundung** ergeben sich aus dem BeurkG und § 128. Die **öffentliche Beglaubigung** gemäß § 129 dient dem Nachweis der Identität des Unterzeichners. Der formell und materiell wirksame **Prozessvergleich** vor einem deutschen Gericht ersetzt neben der notariellen Beurkundung (vgl. **§ 127 a**) auch die öffentliche Beglaubigung (vgl.

§ 129 Abs. 2) sowie die gesetzliche bzw. vereinbarte Schriftform (vgl. §§ 126 Abs. 4, 127 Abs. 1, 127 a).

### C. Prüfungsstandort im Grundschemata

Wird die gesetzliche Form nicht eingehalten, ist das Rechtsgeschäft **gemäß § 125 S. 1 nichtig**.

! *Sonderregelungen für die Anordnung der Nichtigkeitsfolge finden sich beim Verbraucherdarlehensvertrag in § 494 Abs. 1 und für das Teilzahlungsgeschäft in § 507 Abs. 2 S. 1.*

§ 125 als rechtshindernde Einwendung

Die Regelung des § 125 S. 1 ist (ebenso wie auch die eben genannten Sonderregelungen) eine rechtshindernde Einwendung und daher unter „Anspruch **entstanden**“ zu prüfen.

! *Nach der Auslegungsregel des § 125 S. 2 hat auch die Nichteinhaltung der **vertraglich vereinbarten** Form im Zweifel die Nichtigkeit zur Folge.*

Allerdings kann kraft Gesetzes eine **Heilung des Formmangels** möglich bzw. kann es **gemäß § 242 unzulässig** sein, sich auf den Formmangel zu berufen (dazu gleich unter D.). Auch diese klausur-relevanten Probleme sind dann unter „Anspruch entstanden“ zu erörtern.

! *Eine Sonderstellung bei den Formvorschriften nimmt der § 550 ein, der bei Wohnraummietverträgen (bzw. bei Mietverhältnissen über Grundstücke und sonstige Räume, die keine Wohnräume sind, vgl. § 578 Abs. 1 u.2), die länger als für ein Jahr befristet werden, die Schriftform vorschreibt. Denn die Folge bei Nichteinhaltung dieser Form ergibt sich nicht aus § 125 S. 1 (Nichtigkeit), vielmehr ergibt sich aus § 550 S. 1 selbst, dass in diesem Fall der Mietvertrag dennoch wirksam ist, lediglich als unbefristet und damit wieder ordentlich kündbar einzuordnen ist. Diese ordentliche Kündigung ist dann allerdings gemäß § 550 S. 2 erst nach Ablauf eines Jahres nach Überlassung des Wohnraums zulässig.*

### D. Klausurrelevante Probleme

#### I. Heilung des Formmangels

Heilung des Formmangels

Zwar führt grundsätzlich die **Nichteinhaltung der Form gemäß § 125** (bzw. den Sonderregelungen der §§ 494 Abs. 1, 507 Abs. 2 S. 1) zur **Nichtigkeit** des Rechtsgeschäfts. Im **Einzelfall** ist jedoch **kraft Gesetzes** eine **Heilung möglich** (§§ 311 b Abs. 1 S. 2; 494 Abs. 2; 507 Abs. 2 S. 2; 766 S. 3; 518 Abs. 2).

# Die Helfer für alle Fälle...



## **Aufbauschemata Zivilrecht/ZPO**

Dr. Tobias Langkamp,  
Rechtsanwalt und Repetitor  
Frank Müller, Rechtsanwalt und  
Repetitor

17. Auflage 2019 – 16,90 €  
ISBN 978-3-86752-628-9



## **Aufbauschemata Strafrecht/StPO**

Dr. Rolf Krüger, Rechtsanwalt,  
FA Strafrecht und Repetitor  
Dr. Mathis Bönte, Rechtsanwalt

15. Auflage 2019 – 14,90 €  
ISBN 978-3-86752-614-2



## **Aufbauschemata Öffentliches Recht**

Thomas Müller, Rechtsanwalt  
und Repetitor

17. Auflage 2019 – 14,90 €  
ISBN 978-3-86752-629-6

... mit Alpmann  
Schmidt!



# RÜ

Ihre Examensfälle von morgen

# RechtsprechungsÜbersicht



**Ihre Examensfälle von morgen – schon heute in der RÜ!  
Von erfahrenen Repetitoren ausgewählte Entscheidungen  
im Gutachtenstil gelöst. Genau so, wie Sie den Fall in Ihrer  
Examensklausur lösen müssen!**

**Probeheft bestellen unter: [as.info@alpmann-schmidt.de](mailto:as.info@alpmann-schmidt.de)**

# Den Überblick behalten...



## **Überblick Die Klausur im Zivilrecht**

Dr. Tobias Langkamp,  
Rechtsanwalt und Repetitor  
Dr. Jan Stefan Lüdde,  
Rechtsanwalt und Repetitor  
2. Auflage 2019  
ISBN 978-3-86752-641-8



## **Überblick Die Klausur im Strafrecht**

Dr. Manuel Ladiges,  
LL.M. (Edinburgh)  
2. Auflage 2019  
ISBN 978-3-86752-687-6



## **Überblick Die Klausur im Öffentlichen Recht**

Horst Wüstenbecker,  
Rechtsanwalt  
2. Auflage 2018  
ISBN 978-3-86752-604-3



## **Überblick Verbraucherschutzrecht**

Dr. Tobias Langkamp,  
Rechtsanwalt und Repetitor  
1. Auflage 2019  
ISBN 978-3-86752-695-1

... mit Alpmann Schmidt!

