

# **Bürgerliches Recht**

8., überarbeitete und ergänzte Auflage

von

**Dr. Wolfgang Zankl**

ao. Universitätsprofessor in Wien

Wien 2017

**facultas**

# Inhaltsverzeichnis

<b>Update</b> .....	29
<b>1. Teil: Allgemeiner Teil</b> .....	39
<b>A. Einleitung</b> .....	39
I. Einordnung und Einteilung des bürgerlichen Rechts .....	39
II. Begriff und Bedeutung des Privatrechts .....	40
1. Privatrechtliche Rechtsverhältnisse/Abgrenzung zum öffentlichen Recht .....	40
2. Bedeutung der Abgrenzung .....	41
a) Gesetzgebung .....	41
b) Vollziehung .....	41
III. Einteilung des Privatrechts .....	41
IV. Quellen des Privatrechts .....	42
V. Anwendung des Privatrechts .....	44
1. Auslegung .....	45
2. Lückenfüllung .....	46
VI. Zeitabläufe im Privatrecht .....	49
<b>B. Personenrecht</b> .....	52
I. Natürliche Personen .....	52
1. Rechtsfähigkeit .....	53
2. Handlungsfähigkeit .....	54
a) Geschäftsfähigkeit .....	55
aa) Alter (gesetzliche Vertretung ieS) .....	55
bb) Geisteszustand (Sachwalterschaft) .....	56
cc) sonstige Verhinderungen (Kuratel) .....	60
b) Deliktsfähigkeit .....	61
II. Juristische Personen .....	61
1. Rechtsfähigkeit und Erscheinungsformen .....	62
2. Handlungsfähigkeit .....	63
a) Geschäftsfähigkeit .....	63
b) Deliktsfähigkeit .....	63
3. Unterschiede zwischen natürlichen und juristischen Personen .....	64
III. Persönliche Rechte .....	64
IV. Persönliche Eigenschaften .....	66
<b>C. Vertragsrecht</b> .....	67
I. „Von Verträgen und Rechtsgeschäften überhaupt“ (§§ 859 ff) .....	67
1. Allgemeines .....	68
2. Willenserklärung .....	70
a) Allgemeines .....	70
b) Zugang von Willenserklärungen .....	71
c) Auslegung .....	72
II. Vertragsabschluss .....	73
1. Allgemeines .....	73
a) Angebot und Annahme .....	74

b) zwingende und faktische Vertragsverhältnisse .....	75
2. Vertragsabschluss unter Verwendung allgemeiner Geschäftsbedingungen (AGB) .....	76
a) „Geltungskontrolle“ .....	78
b) „Inhaltskontrolle“ .....	79
3. Vertragsabschluss durch Stellvertreter .....	79
a) Allgemeines .....	80
b) Voraussetzungen .....	81
c) Sonderformen der Vollmacht .....	83
d) Abgrenzungen .....	84
e) Vertretung ohne Vollmacht .....	85
f) Beendigung der Vollmacht .....	87
4. Vertragsabschluss mit Voraussetzungsklauseln .....	87
III. Vertragserfüllung .....	88
1. Leistungszeit (§ 904) .....	88
2. Leistungsort (§ 905) .....	89
3. Leistungsart (§§ 906 f) .....	90
4. Leistungsreihenfolge (§ 1052) .....	90
IV. Vertragsverletzung .....	90
1. Allgemeines .....	91
2. Vertragshindernisse .....	91
a) Wurzelstörungen .....	92
aa) mangelnde Erklärungsabsicht .....	92
bb) mangelnde Erklärungsfähigkeit (Geschäftsunfähigkeit) .....	93
cc) Dissens .....	93
dd) Formungültigkeit .....	94
ee) Ursprüngliche Unmöglichkeit (§ 878) .....	95
ff) Gesetz- oder Sittenwidrigkeit (§ 879) .....	96
gg) Willensmängel .....	99
b) Leistungsstörungen .....	105
aa) nachträgliche Unmöglichkeit (§ 920) .....	105
bb) Verzug .....	106
cc) Gewährleistung .....	109
dd) Verkürzung über die Hälfte (laesio enormis) .....	117
<b>2. Teil: Schuldrecht .....</b>	<b>120</b>
<b>A. Allgemeines .....</b>	<b>120</b>
I. Entstehung/Rechtsnatur .....	120
II. Inhalt .....	121
III. Parteien .....	124
IV. Änderungen .....	128
1. personell .....	128
a) Änderung des Gläubigers (Zession) .....	128
b) Änderung des Schuldners .....	133
aa) Schuldübernahme (und Varianten) .....	133
bb) Schuldbeitritt .....	135
2. inhaltlich .....	136
V. Sicherung einer Schuld .....	138
VI. Erlöschen der Schuld .....	143

<b>B. Die Schuldverhältnisse im Einzelnen</b> .....	145
I. Rechtsgeschäftliche Schuldverhältnisse .....	145
1. einseitig (Auslobung) .....	145
2. mehrseitig (Vertragstypen) .....	146
a) Kauf (§§ 1053 ff) .....	146
aa) Allgemeines .....	148
bb) Besonderheiten .....	148
b) Tausch (§§ 1045 ff) .....	151
c) Schenkung (§§ 938 ff) .....	152
d) Verwahrungsvertrag (§§ 957 ff) .....	154
e) Darlehen (§§ 983 ff)/Kredit .....	155
f) Auftrag (§§ 1002 ff) .....	157
g) Werkvertrag (§§ 1165 ff) .....	158
aa) Entgeltanspruch .....	160
bb) Gewährleistung .....	160
cc) Unterbleiben der Ausführung .....	161
dd) Reiseveranstaltungsvertrag .....	161
h) Leihe (§§ 971 ff) .....	162
i) Bestandvertrag (§§ 1090 ff) .....	163
aa) Allgemeines .....	165
bb) Mietrechtsgesetz (MRG) .....	166
j) Dienstvertrag (§§ 1151 ff) .....	171
k) Glücksvertrag (§§ 1267 ff) .....	173
l) Bauträgervertragsgesetz – BTVG .....	175
II. Gesetzliche Schuldverhältnisse .....	176
1. Schadenersatzrecht .....	176
a) Allgemeines .....	176
aa) Zurechnungsgründe .....	176
bb) Schadenersatzleistung .....	191
b) Besondere Haftungstatbestände .....	193
c) Sondergesetze .....	200
aa) Amtshaftung .....	200
bb) Organhaftung .....	202
cc) Strafrechtliches Entschädigungsgesetz 2005 .....	202
dd) Dienstnehmerhaftpflicht .....	203
ee) ASVG .....	204
d) Gefährdungshaftung .....	205
aa) EKHG .....	205
bb) Produkthaftung .....	208
cc) Amtshaftung bei automationsunterstützter Daten- verarbeitung .....	211
e) Weitere Tatbestände .....	211
2. Bereicherungsrecht .....	211
a) Rückforderung von Leistungen .....	213
b) Rückforderung sonstiger Vermögensverschiebungen .....	215
3. Geschäftsführung ohne Auftrag (§§ 1035 ff) .....	216
III. Verbrauchergeschäfte .....	217
1. Allgemeines .....	218
2. Sondervorschriften für Verträge außerhalb von Geschäfts- räumlichkeiten und im Fernabsatz .....	222
3. Besondere Geschäftsarten .....	224

4. Hypothekar- und Immobilienkreditgesetz .....	226
a) Allgemeines .....	226
b) Anwendungsbereich .....	227
c) Werbung .....	227
d) Informationspflichten .....	227
e) Prüfung und Kreditwürdigkeit des Verbrauchers .....	228
f) Rücktrittsrecht .....	229
g) Kündigungsrecht .....	229
h) Strafbestimmungen .....	229
<b>3. Teil: E-Commerce-Recht .....</b>	<b>230</b>
<b>A. E-Commerce, E-Government und (bürgerliches) Recht im Allgemeinen .....</b>	<b>230</b>
<b>B. Sondervorschriften .....</b>	<b>238</b>
I. E-Commerce-Gesetz .....	238
1. Anwendungsbereich .....	241
2. Regelungsschwerpunkte .....	241
3. Die Regelungsschwerpunkte im Einzelnen .....	241
a) Zulassungsfreiheit .....	241
b) Informationspflichten .....	242
c) Vertragsrechtliche Bestimmungen .....	244
d) Providerhaftung .....	245
e) Herkunftslandprinzip .....	252
II. Fern- und Auswärtsgeschäfte-Gesetz – FAG .....	253
1. Allgemeines .....	255
2. Informationspflichten .....	255
3. Rücktrittsrecht .....	257
III. EU-Verordnung über elektronische Identifizierung und Vertrauensdienste für elektronische Transaktionen (eIDAS-VO) und das Signatur- und Vertrauensdienstegesetz (SVG) .....	258
1. Signaturen im Allgemeinen .....	258
2. Das Signaturrecht im Besonderen .....	259
a) Allgemeines .....	259
b) Vertrauensdienste .....	260
c) Die einzelnen Signatortypen .....	260
d) Elektronische Siegel .....	261
e) Elektronischer Zeitstempel .....	261
f) Pflichten der Signatoren und Siegelersteller .....	262
IV. Zugangskontrollgesetz .....	262
V. E-Geld-Gesetz .....	263
VI. Fern-Finanzdienstleistungs-Gesetz .....	264
<b>4. Teil: Sachenrecht .....</b>	<b>266</b>
<b>A. Allgemeines .....</b>	<b>266</b>
<b>B. Besitz .....</b>	<b>269</b>

I. Allgemeines .....	269
II. Erwerb und Verlust des Besitzes .....	271
III. Besitzschutz .....	271
1. Klage .....	272
a) Besitzstörungsklage (§§ 454 ff ZPO) .....	272
b) Klage aus dem mutmaßlichen Eigentum (§ 372) .....	273
2. Selbsthilfe (§ 344) .....	273
3. Notwehr (§§ 19, 344) .....	273
<b>C. Eigentum .....</b>	<b>274</b>
I. Allgemeines .....	274
1. Beschränkungen des Eigentums .....	276
a) Im Interesse der Allgemeinheit .....	276
b) Im Interesse der „Nachbarn“ .....	276
c) Veräußerungs- und Belastungsverbote .....	278
2. Eigentumsschutz .....	278
a) Eigentumsklage .....	278
b) actio publiciana .....	279
c) Eigentumsfreiheitsklage .....	279
II. Besondere Eigentumsformen .....	279
1. Miteigentum .....	279
2. Wohnungseigentum .....	282
a) Allgemeines .....	283
b) Erwerb .....	283
c) Verwaltung .....	284
3. Kellereigentum .....	285
III. Eigentumserwerb .....	285
1. Derivativer Erwerb .....	285
a) Allgemeines .....	286
b) Übergabssurrogate .....	287
c) Streckengeschäft .....	288
2. Originärer Erwerb .....	289
a) Allgemeines .....	289
b) Gutgläubenserwerb .....	290
c) Ersitzung .....	295
d) Enteignung .....	296
IV. Eigentumsverlust .....	298
<b>D. Sicherungsrechte .....</b>	<b>298</b>
I. Pfandrecht .....	298
1. Allgemeines .....	298
2. Pfandrecht an unbeweglichen Sachen .....	305
a) Besondere Hypotheken .....	305
b) Sonstige Besonderheiten .....	306
II. Andere dingliche Sicherungsmittel .....	307
1. Sicherungsübereignung .....	308
2. Sicherungszession .....	309
3. Eigentumsvorbehalt .....	310
4. Zurückbehaltungsrecht .....	311

<b>E. Weitere dingliche Rechte</b> .....	312
I. Dienstbarkeiten .....	312
II. Reallasten .....	314
III. Baurecht .....	314
<b>F. Grundbuchsrecht</b> .....	315
<b>5. Teil: Familienrecht</b> .....	318
<b>A. Familie und Verwandtschaft</b> .....	318
<b>B. Eherecht</b> .....	319
I. Begriff und Abgrenzung .....	319
1. Begriff .....	320
a) Ehe .....	320
b) Verlöbnis .....	320
2. Abgrenzung .....	321
a) Lebensgemeinschaft .....	321
b) Eingetragene Partner .....	322
II. Abschluss der Ehe .....	323
III. Wirkungen der Ehe .....	324
1. Rechtswirkungen im Allgemeinen .....	325
2. Rechtswirkungen im Besonderen .....	326
a) Immaterielle Rechtswirkungen .....	326
aa) Beistands- und Treuepflicht .....	327
bb) Gemeinsames Wohnen .....	327
cc) Haushaltsführung .....	328
dd) Namensrecht .....	328
b) Materielle Rechtswirkungen .....	329
aa) Allgemeines .....	329
bb) Mitwirkung im Erwerb .....	329
cc) Unterhalt während aufrechter Ehe .....	329
dd) Wohnrecht .....	331
ee) Ehegüterrecht .....	331
IV. Beendigung der Ehe .....	333
1. Nichtigklärung .....	333
2. Aufhebung .....	334
3. Scheidung .....	336
a) Scheidungsgründe .....	338
aa) Verschuldensscheidungsgründe .....	338
bb) Scheidung aus anderen Gründen .....	340
b) Scheidungsausschluss .....	342
c) Scheidungsverschulden .....	342
aa) Verschuldensscheidungsgründe .....	343
bb) Scheidung aus anderen Gründen .....	343
d) Scheidungsfolgen .....	343
aa) Namensrecht .....	343
bb) Unterhalt .....	344

cc) Aufteilung des ehelichen Gebrauchsvermögens und der Ersparnisse .....	350
<b>C. Kindschaftsrecht .....</b>	<b>354</b>
I. Während der Ehe geborene Kinder .....	354
1. Abstammung des Kindes von Vater und Mutter .....	355
2. Feststellung der Nichtabstammung vom Ehemann der Mutter .....	355
II. Außerhalb der Ehe geborene Kinder .....	356
1. Feststellung der Vaterschaft .....	357
a) Feststellung durch Gerichtsbeschluss .....	357
aa) Feststellung der Abstammung .....	357
bb) „Vätertausch“ .....	358
b) Anerkenntnis .....	359
III. Rechte und Pflichten der Eltern .....	360
1. Allgemeines .....	360
2. Unterhalt .....	361
a) Kinder gegenüber Eltern .....	363
aa) Allgemeines .....	363
bb) Unterhaltsvorschuss .....	366
cc) Ausstattung .....	366
b) Kinder gegenüber Großeltern .....	367
c) Eltern und Großeltern gegenüber Kindern .....	367
d) Unterhaltsschutz gegenüber Dritten .....	368
e) Entbindungskosten und Bereicherungsanspruch des Scheinvaters ..	368
3. Obsorge .....	369
a) Allgemeines .....	371
b) Pflege und Erziehung .....	372
c) Vertretung .....	373
d) Verwaltung .....	373
e) Trennung der Eltern .....	374
f) Beendigung und Entziehung der Obsorge .....	374
g) Familiengerichtshilfe .....	375
4. Informations-, Äußerungs- und Vertretungsrecht .....	375
5. Persönlicher Kontakt .....	376
IV. Adoptivkinder (Wahlkinder) .....	377
1. Allgemeines .....	378
2. Voraussetzungen .....	378
3. Bewilligung .....	379
4. Wirkungen .....	379
5. Widerruf und Aufhebung .....	380
V. Pflegekinder .....	381
VI. Kinder in Obsorge Dritter .....	381
<b>6. Teil: Erbrecht .....</b>	<b>383</b>
<b>A. Allgemeines .....</b>	<b>383</b>
I. Einleitung und Update .....	384
1. Digitaler Nachlass .....	384
2. Erbrechts-Änderungsgesetz 2015 .....	385
a) Gesetzliches Erbrecht .....	385



b)	Gewillkürtes Erbrecht .....	386
c)	Pflichtteilsrecht .....	388
d)	Verjährung und Übergangsbestimmungen .....	390
II.	Wesen und System des Erbrechts .....	390
III.	Gegenstand des Erbrechts und Person des Erblassers .....	391
1.	Allgemeines .....	391
2.	Öffentlichrechtliche Rechte und Pflichten .....	391
3.	Privatrechtliche Rechte und Pflichten .....	392
a)	Allgemeines .....	392
b)	Gesellschaftsrecht .....	392
c)	Leichnam .....	392
d)	Unterhalt .....	392
e)	Digitaler Nachlass .....	393
<b>B.</b>	<b>Gesamtrechtsnachfolge (Erbfolge)</b> .....	<b>396</b>
I.	Allgemeines .....	396
II.	Arten .....	396
1.	Gesetzliche Erbfolge (§§ 727 ff) .....	396
a)	Allgemeines .....	398
b)	Verwandtenerbrecht .....	399
aa)	leibliche Verwandtschaft .....	399
bb)	Wahlverwandtschaft .....	404
c)	Ehegattenerbrecht .....	405
aa)	Unterhaltsanspruch .....	407
bb)	Gesetzliches Vorausvermächtnis .....	408
cc)	Anteilsrecht am gemeinsamen Wohnungseigentum .....	410
d)	Lebensgemeinschaft .....	410
e)	Sondererbfolge .....	411
f)	Anwendungsbereich und Bedeutung des gesetzlichen Erbrechts ....	411
2.	Testamentarische Erbfolge .....	412
a)	Allgemeines .....	415
b)	Voraussetzungen .....	417
aa)	Testierfähigkeit des Erblassers .....	417
bb)	Testierabsicht („animus testandi“) .....	418
cc)	Freiheit von Willensmängeln .....	418
dd)	Formvorschriften .....	419
c)	Testamentarische Anordnungen .....	425
aa)	Voraussetzungsklauseln (Bedingung, Befristung, Auflage) ....	425
bb)	Ersatz- und Nacherbschaft .....	427
cc)	Regelung der Erbaueinandersetzung .....	432
dd)	Testamentsvollstreckung .....	433
ee)	Kassatorische Klausel .....	433
ff)	Schiedsklausel .....	432
gg)	Demolierungsklausel .....	433
d)	Testamentsauslegung .....	435
e)	Testamentswiderruf und Testamentsänderung .....	436
3.	Vertragliche Erbfolge .....	439
4.	Außerordentliche Erbfolge .....	440
a)	Außerordentliches Erbrecht des Lebensgefährten .....	441
b)	Gesetzliches Erbrecht der Vermächtnisnehmer .....	441
c)	Aneignung durch den Bund .....	442

III. Ausschluss der Erbfolge .....	443
1. Erbunfähigkeit .....	443
2. Erbverzicht .....	445
<b>C. Einzelrechtsnachfolge .....</b>	<b>447</b>
I. Allgemeines .....	447
II. Einseitige Einzelrechtsnachfolge (Vermächtnis) .....	448
III. Vertragliche Einzelrechtsnachfolge (Vereinbarungen auf den Todesfall) .....	453
1. Schenkung auf den Todesfall .....	454
2. Übergabe auf den Todesfall .....	456
3. Auftrag auf den Todesfall .....	457
4. Treuhand auf den Todesfall .....	458
5. Lebensversicherung auf den Todesfall .....	458
6. Gütergemeinschaft auf den Todesfall .....	459
7. Privatstiftung auf den Todesfall .....	459
IV. Gesetzliche Einzelrechtsnachfolge .....	460
1. Unterhalt des Ehegatten und der Kinder .....	460
2. Übergang des gemeinsamen Wohnungseigentums nach § 14 WEG .....	461
<b>D. Pflichtteilsrecht .....</b>	<b>462</b>
I. Allgemeines .....	462
II. Pflichtteilsberechtigte Personen .....	469
III. Pflichtteilsquote .....	470
IV. Verfügungen über den Pflichtteil .....	470
1. Enterbung .....	471
2. Pflichtteilsminderung .....	473
<b>E. Erwerb der Erbschaft (Rechtslage nach dem Erbfall) .....</b>	<b>476</b>
I. Bestimmung des Erben .....	476
II. Miterben (Anwachsung) .....	477
III. Erwerb der Erbschaft .....	479
1. Allgemeines .....	483
2. Unterbleiben der Abhandlung, Überlassung an Zahlungs Statt .....	483
3. Erbantrittserklärung .....	484
4. Benützung, Verwaltung und Vertretung der Verlassenschaft .....	486
5. Inventarisierung und Gläubigerkonvokation .....	487
6. Einantwortung .....	488
7. Nachlassseparation .....	489
8. Miterbenstellung .....	490
IV. Übertragung des Erbrechts .....	490
V. Veränderung des Erb- oder Pflichtteils durch Anrechnung .....	491
1. Allgemeines .....	493
2. Anrechnung beim Erbteil .....	496
a) Nachkommen .....	497
b) Ehegatte .....	499
3. Anrechnung beim Pflichtteil .....	499
a) Anrechnung von Zuwendungen aus der Verlassenschaft .....	499
b) Anrechnung von unter Lebenden gemachten Zuwendungen .....	500

<b>F. Inkrafttreten und Übergangsbestimmungen des ErbRÄG 2015</b> .....	506
<b>G. Gegenüberstellung der neuen und alten Rechtslage</b> .....	506
<b>7. Teil: Internationales Privatrecht</b> .....	510
<b>A. Allgemeines</b> .....	511
I. Einleitung .....	511
II. Primäre Qualifikation .....	513
III. Normenkonflikte .....	514
<b>B. Die einzelnen internationalen Privatrechtsvorschriften</b> .....	516
I. Bundesgesetz über das Internationale Privatrecht (IPRG) .....	516
1. Allgemeines .....	516
2. Personenrecht (§§ 12–15 IPRG) .....	516
3. Familienrecht (§§ 16–27d IPRG) .....	516
4. Erbrecht .....	520
5. Sachen- und Schuldrecht (§§ 31–48 IPRG) .....	520
6. Stellvertretung (§ 49 IPRG) .....	522
II. Das auf vertragliche Schuldverhältnisse anzuwendende Recht (Rom I-Verordnung) .....	522
1. Allgemeines .....	522
2. Anwendungsbereich .....	523
3. Freie Rechtswahl und allgemeine Anknüpfung .....	523
4. Beförderungsverträge (Art 5 Rom I-VO) .....	524
5. Verbraucherverträge (Art 6 Rom I-VO) .....	524
6. Versicherungsverträge (Art 7 Rom I-VO) .....	525
7. Individualarbeitsverträge (Art 8 Rom I-VO) .....	525
8. Zession (Art 14 Rom I-VO) .....	525
9. Legalzession (Art 15 Rom I-VO) .....	525
10. Schuldnermehrheit (Art 16 Rom I-VO) .....	526
11. Aufrechnung (Art 17 Rom I-VO) .....	526
III. Das auf außervertragliche Schuldverhältnisse anzuwendende Recht (Rom II-Verordnung) .....	526
1. Allgemeines .....	526
2. Eingriffsklauseln und öffentliche Ordnung im Staat des angerufenen Gerichts .....	526
3. Sachlicher Anwendungsbereich .....	527
4. Zeitlicher Anwendungsbereich .....	527
5. Rechtswahl .....	527
6. Allgemeine Kollisionsnorm (Art 4 Rom II-VO) .....	528
7. Produkthaftung (Art 5 Rom II-VO) .....	528
8. Unlauterer Wettbewerb und den freien Wettbewerb einschränkendes Verhalten (Art 6 Rom II-VO) .....	528
9. Umweltschäden (Art 7 Rom II-VO) .....	529
10. Verletzung von Rechten des geistigen Eigentums (Art 8 Rom II-VO) ...	529
11. Ungerechtfertigte Bereicherung (Art 10 Rom II-VO) und Geschäftsführung ohne Auftrag (Art 11 Rom II-VO) .....	529
12. Verschulden bei Vertragsverhandlungen (Art 12 Rom II-VO) .....	530

IV. Durchführung einer Verstärkten Zusammenarbeit im Bereich des auf die Ehescheidung und Trennung ohne Auflösung des Ehebandes anzuwendenden Rechts (Rom III-VO) .....	530
1. Allgemeines .....	530
2. Anwendungsbereich (Art 1 Rom III-VO) .....	530
3. Rechtswahl (Art 5 Rom III-VO) .....	530
4. In Ermangelung einer Rechtswahl anzuwendendes Recht (Art 8 Rom III-VO) .....	531
V. Europäische Erbrechtsverordnung (Rom IV-VO) .....	532
1. Allgemeines .....	532
2. Anzuwendendes Recht .....	533
3. Sachlicher Anwendungsbereich .....	535
4. Zuständigkeit .....	535
5. Materielle Beurteilung von Verfügungen von Todes wegen .....	537
VI. UN-Kaufrecht .....	537
Judikaturverzeichnis .....	539
Paragrafenregister .....	557
Stichwortverzeichnis .....	569