

Karina Nunes Fritz

Die culpa in contrahendo im deutschen und brasilianischen Recht

Ein Vorvertragsregime auf der Grundlage
der deutschen Schuldrechtsdogmatik

DE GRUYTER

Dr. Karina Nunes Fritz

ISBN 978-3-11-059178-1

e-ISBN (PDF) 978-3-11-059225-2

e-ISBN (EPUB) 978-3-11-059186-6

Library of Congress Control Number: 2018952709

Bibliografische Information der Deutschen Nationalbibliothek

Die Deutsche Nationalbibliothek verzeichnet diese Publikation in der Deutschen Nationalbibliografie; detaillierte bibliografische Daten sind im Internet über <http://dnb.dnb.de> abrufbar.

© 2018 Walter de Gruyter GmbH, Berlin/Boston

Einbandabbildung: © Mike Kemp/Getty Images

Druck und Bindung: CPI books GmbH, Leck

www.degruyter.com

Inhaltsübersicht

Abkürzungsverzeichnis — XIX

Einführung — 1

Kapitel 1:

Historische Entwicklung der culpa in contrahendo — 10

Kapitel 2:

Grundstruktur der Voraussetzungen und Rechtsfolgen der culpa in contrahendo im deutschen und brasilianischen Recht — 113

Kapitel 3:

Rechtsvergleichende Analyse der Hauptfälle der culpa in contrahendo — 197

Kapitel 4:

Ergebnis der Rechtsvergleichung — 531

Zusammenfassung der wichtigsten Ergebnisse — 601

Literaturverzeichnis — 612

Inhalt

Abkürzungsverzeichnis — XIX

Einführung — 1

Kapitel 1:

Historische Entwicklung der culpa in contrahendo — 10

- I. Einführung — 10
- II. Die historische Entwicklung der culpa in contrahendo in Deutschland — 10
 1. Jherings Theorie: Geburt der culpa in contrahendo — 10
 2. Die Rezeption der culpa in contrahendo in der vor-kodifikatorischen Lehre und Rechtsprechung — 14
 3. Die Rezeption der culpa in contrahendo nach Inkrafttreten des BGB/1900 in der Lehre und in der Rechtsprechung des Reichsgerichts — 16
 4. Die culpa in contrahendo in der Lehre und Rechtsprechung des BGH — 27
 - 4.1. Larenz – Theorie des geschäftlichen Kontakts — 27
 - 4.2. Canaris – Theorie der Vertrauenshaftung und die culpa in contrahendo — 31
 - 4.3. Weitere Begründungsansätze für die vorvertragliche Haftung — 38
 - 4.4. Die culpa in contrahendo in der BGH-Rechtsprechung — 42
 5. Zusammenfassung — 45
- III. Die historische Entwicklung der culpa in contrahendo in Brasilien — 48
 1. Einführung — 48
 2. Die Entwicklung der culpa in contrahendo in der 1. Hälfte des 20. Jahrhunderts — 50
 - 2.1. Erste Phase: culpa in contrahendo als Grenze der Vertragsfreiheit — 50
 - 2.2. Die ersten rechtsdogmatischen Konstruktionen zur culpa in contrahendo — 57
 3. Zweite Phase: Entwicklung der culpa in contrahendo im Schrifttum in der 2. Hälfte des 20. Jahrhunderts — 61
 - 3.1. Die Lehre von Chaves zur culpa in contrahendo — 61
 - 3.2. Die culpa in contrahendo bei Pontes de Miranda — 62

XII — Inhalt

- 3.3. Die Haftung in contrahendo in der Mehrheit der Lehre — **69**
- 3.4. Die culpa in contrahendo in der Rechtsprechung — **72**
- 4. Dritte Phase: die culpa in contrahendo unter dem Einfluss von Konzepten von „Treu und Glauben“ — **75**
- 4.1. Couto e Silva und die Theorie der culpa in contrahendo — **75**
- 4.2. Konstitutionalisierung als Grundlage eines Konzepts von culpa in contrahendo? — **78**
- 4.3. Culpa in contrahendo unter dem Einfluss des Verbraucherschutzgesetzes — **90**
- 5. Vierte Phase: culpa in contrahendo in der neuen Privatrechtskodifikation — **103**
- 6. Zusammenfassung — **107**
- IV. Zusammenfassende und rechtsvergleichende Würdigung — **108**

Kapitel 2:**Grundstruktur der Voraussetzungen und Rechtsfolgen der culpa in contrahendo im deutschen und brasilianischen Recht — 113**

- A. Die Grundstruktur der culpa in contrahendo im deutschen Recht — **113**
- I. Grundgedanken — **113**
- II. Voraussetzungen der culpa in contrahendo nach § 311 II BGB — **117**
- 1. Schuldverhältnis aus vorvertraglichem geschäftlichem Kontakt — **117**
- 1.1. Aufnahme von Vertragsverhandlungen — **118**
- 1.2. Vertragsanbahnung mit Einwirkungsmöglichkeit — **120**
- 1.3. Ähnliche geschäftliche Kontakte — **125**
- 2. Parteien des Vertrauensschuldverhältnisses — **131**
- 2.1. Die künftigen Vertragspartner als Berechtigte und Verpflichtete — **132**
- 2.2. Dritte als Berechtigte und Verpflichtete bei der culpa in contrahendo — **133**
- 3. Rücksichtspflichtverletzung — **135**
- 4. Schaden — **138**
- 5. Vertretenmüssen — **140**
- 5.1. Haftung für eigenes Verschulden — **141**
- 5.2. Haftung für fremdes Verschulden: Gehilfenhaftung — **147**
- 5.3. Zusammenfassung — **150**
- 6. Kausalität — **151**
- III. Rechtsfolgen der culpa in contrahendo — **155**

1. Die schadensrechtlichen Rechtsfolgen der culpa in contrahendo — **155**
2. Schadensberechnung — **160**
 - 2.1. Vertrauens- und Erfüllungsschaden — **160**
 - 2.2. Der ersetzbare Schaden — **166**
- IV. Zusammenfassung — **168**
- B. Die Grundstruktur der culpa in contrahendo im brasilianischen Recht — **171**
 - I. Grundlinie der culpa in contrahendo? — **171**
 - II. Diskussion über die Rechtsnatur der vorvertraglichen Haftung — **172**
 1. Die Haupttheorien über die Rechtsnatur der Haftung in contrahendo — **173**
 - 1.1. Die deliktische Natur der Haftung in contrahendo — **173**
 - 1.2. Die vertragliche Natur der Haftung in contrahendo — **178**
 - 1.3. Die Dritte-Spur-Theorie — **180**
 2. Kritische Betrachtung der dargestellten Theorien — **181**
 - 2.1. Kritische Betrachtung der deliktischen Natur der Haftung in contrahendo — **181**
 - 2.2. Kritische Betrachtung der Dritt-Spur-Theorie — **188**
 - 2.3. Kritische Betrachtung der vertraglichen Natur der Haftung in contrahendo — **190**
 3. Zusammenfassung — **193**
 - C. Zusammenfassende und rechtsvergleichende Würdigung — **194**

Kapitel 3:

Rechtsvergleichende Analyse der Hauptfälle der culpa in contrahendo — 197

- A. Verletzung von Schutzpflichten — **197**
 - I. Problemstellung — **197**
 - II. Die vorvertragliche Schutzpflichtverletzung im deutschen Recht — **198**
 1. Historischer Rückblick — **198**
 2. Grundlinien der Haftung für vorvertragliche Schutzpflichtverletzung — **203**
 - 2.1. Geschützter Personenkreis — **208**
 - 2.2. Rechtsfolgen — **209**
 - 2.3. Anspruchskonkurrenz — **209**
 3. Zusammenfassung — **213**
 - II. Vorvertragliche Schutzpflichtverletzung nach brasilianischem Recht — **215**

XIV — Inhalt

1. Einführung in die Problematik — **215**
2. Vorvertragliche Schutzpflichtverletzung beim geschäftlichen Kontakt im Verbraucherbereich — **217**
3. Schutzpflichtverletzung beim rein privaten geschäftlichen Kontakt — **222**
4. Kritische Betrachtung und Lösungsansätze — **226**
5. Zusammenfassende und rechtsvergleichende Würdigung — **231**
- B. Abbruch von Vertragsverhandlungen — **234**
 - I. Problemstellung — **234**
 - II. Abbruch von Vertragsverhandlungen im deutschen Recht — **236**
 1. Grundlinien der Haftung für grundlosen Verhandlungsabbruch — **236**
 2. Spezifische Voraussetzungen der Haftung für Verhandlungsabbruch — **238**
 - 2.1. Vertrauenstatbestand — **239**
 - 2.2. Der triftige Grund — **245**
 - 2.3. Zusammenfassung — **246**
 3. Rechtsfolgen — **247**
 4. Besonderheiten: Verhandlungen über formbedürftigen Vertrag — **252**
 5. Zusammenfassung — **255**
 - III. Abbruch von Vertragsverhandlungen im brasilianischen Recht — **257**
 1. Problemstellung — **257**
 2. Die Haftung für grundlosen Verhandlungsabbruch in der Lehre — **258**
 - 2.1. Die Haftung in contrahendo in der neoklassischen Lehre — **258**
 - 2.2. Die Haftung in contrahendo in der modernen Lehre — **259**
 3. Die Haftung in contrahendo in der Rechtsprechung — **271**
 - 3.1. Die vorvertragliche Haftung beim STJ — **271**
 - 3.2. Die vorvertragliche Haftung in den unteren Instanzen — **276**
 - 3.3. Die vorvertragliche Haftung und Vorvertrag — **280**
 - 3.4. Rechtsfolgen der Haftung in contrahendo in der Rechtsprechung — **283**
 4. Zusammenfassung und kritische Betrachtung — **289**
 5. Lösungsansätze — **290**
 - 5.1. Grundlinien der Haftung für illoyalen Verhandlungsabbruch — **290**
 - 5.2. Kein Kontrahierungszwang im Rahmen der culpa in contrahendo — **292**

- 5.3. Abgrenzung von culpa in contrahendo und Vorvertrag — **295**
- 6. Zusammenfassung — **298**
- IV. Rechtsvergleichende Analyse der Haftung für Verhandlungsabbruch im deutschen und brasilianischen Recht — **300**
- C. Culpa in contrahendo wegen Abschlusses ungültiger Verträge — **303**
 - I. Problemstellung — **303**
 - II. Haftung für Abschluss unwirksamer Verträge im deutschen Recht — **303**
 - 1. Abgrenzungsfälle — **305**
 - 1.1. Die anfängliche Leistungsunmöglichkeit — **305**
 - 1.2. Die Erklärungshaftung nach § 122 BGB — **308**
 - 2. Voraussetzungen der culpa in contrahendo für den Abschluss unwirksamer Verträge — **311**
 - 2.1. Allgemeine Voraussetzungen — **311**
 - 2.2. Sonderfall: Haftung für formnichtige Verträge — **314**
 - 2.3. Zwischenergebnis — **316**
 - 3. Rechtsfolgen — **316**
 - 4. Exkurs: unzulässiges Berufen auf Formnichtigkeit — **319**
 - 5. Zusammenfassung — **322**
 - III. Haftung für Abschluss ungültiger Verträge nach brasilianischem Recht — **323**
 - 1. Problemstellung — **323**
 - 2. Die Haftung für die Herbeiführung anfechtbarer Verträge — **325**
 - 2.1. Die Haftung im Rahmen der Irrtumsanfechtung — **327**
 - 2.2. Die Haftung für den Abschluss nichtiger Verträge — **356**
 - 4. Zusammenfassung — **376**
- IV. Zusammenfassende und rechtsvergleichende Würdigung — **379**
- D. Informationspflichtverletzung — **383**
 - I. Problemstellung — **383**
 - II. Die Haftung für vorvertragliche Informationspflichtverletzungen im deutschen Recht — **384**
 - 1. Die informationelle Frage im Rechtsverkehr — **384**
 - 2. Entstehung und Inhalt vorvertraglichen Informationspflichten — **390**
 - 2.1. Allgemeiner Grundsatz — **390**
 - 2.2. Kriterien für die Begründung von Informationspflichten — **391**
 - 2.3. Inhalt und Umfang der Informationspflichten — **395**

- 3. Rechtsfolgen — **399**
- 3.1. Das vorvertragliche Rechtsfolgenmodell des BGH und die Diskussion im Schrifttum — **400**
- 3.2. Vertragsauflösung aus culpa in contrahendo — **406**
- 3.3. Festhalten am Vertrag und Vertragsanpassung — **414**
- 3.4. Zusammenfassung — **417**
- 4. Konkurrenzprobleme — **417**
- 4.1. Abgrenzung von Haftung aus culpa in contrahendo und Anfechtungshaftung — **417**
- 4.2. Abgrenzung von Haftung aus culpa in contrahendo und Gewährleistungshaftung — **422**
- 5. Sonderfall: Prospekthaftung — **431**
- 6. Zusammenfassung — **436**
- III. Haftung für vorvertragliche Informations- und Aufklärungspflicht im brasilianischen Recht — **438**
- 1. Problemstellung — **438**
- 2. Die vorvertragliche Informationshaftung im Verbraucherschutzgesetz — **441**
- 2.1. Aktueller Stand — **441**
- 2.2. Kritische Betrachtung — **448**
- 2.3. Zusammenfassung — **453**
- 3. Die vorvertragliche Informationshaftung im Rahmen der Zivilrechtskodifikation — **454**
- 3.1. Aktueller Stand in der Lehre und Rechtsprechung — **455**
- 3.2. Informationspflichtverletzung und Gewährleistungsrecht — **483**
- 4. Lösungsvorschlag für ein vorvertragliches Informationshaftungsmodell im brasilianischen Privatrecht — **510**
- 4.1. Kriterien für die Konkretisierung von vorvertraglichen Informationspflichten — **512**
- 4.2. Inhalt der vorvertraglichen Informationspflichten — **514**
- 4.3. Das vorvertragliche Informationsmodell — **519**
- 4.4. Zusammenfassung — **522**
- 5. Abschlussergebnis — **525**
- IV. Zusammenfassende und rechtsvergleichende Würdigung — **526**

Kapitel 4:

Ergebnis der Rechtsvergleichung — 531

- I. Begründung einer allgemeinen Theorie der culpa in contrahendo in Brasilien — **531**
- II. Die allgemeine Theorie der culpa in contrahendo — **533**

1. Der vorvertragliche geschäftliche Kontakt mit Rückspflichten als grundlegender Tatbestand der culpa in contrahendo — **533**
- 1.1. Der vorvertragliche geschäftliche Kontakt mit Rückspflichten — **533**
- 1.2. Die Rechtsnatur des geschäftlichen Kontakts: das vorvertragliche Schuldverhältnis — **539**
2. Die Rechtsnatur der Haftung in contrahendo — **551**
3. Voraussetzungen der culpa in contrahendo — **556**
4. Rechtsfolgen der Haftung in contrahendo — **558**
- 4.1. Die Begründung der schadensrechtlichen Rechtsfolgen der culpa in contrahendo — **560**
- 4.2. Schadenszurechnung und Schadensberechnung bei der culpa in contrahendo — **566**
- 4.3. Zusammenfassung — **578**
5. Verjährungsfrist — **580**
- III. Schlussfolgerungen — **589**

Zusammenfassung der wichtigsten Ergebnisse — 601

Literaturverzeichnis — 612