

Der Leasingvertrag

von

Dr. Friedrich Graf von Westphalen
Rechtsanwalt

5., völlig neu bearbeitete
und erweiterte Auflage

1998

ols
Verlag
Dr. Otto Schmidt
Köln

Inhaltsübersicht

	Seite
Vorwort	VII
Inhaltsverzeichnis	XVII
Literaturverzeichnis	LXI
Abkürzungsverzeichnis	LXXI

	Rz.	Seite
A. Die Interessenlage beim Finanzierungsleasing	1	1
I. Die Entwicklung der Leasingbranche	2	1
II. Unterscheidungskriterien in den verschiedenen Erscheinungsformen des Leasing	5	2
III. Die ertragsteuerlichen Gesichtspunkte	13	5
IV. Die Grundsätze der Bilanzierung	32	12
V. Die Gesichtspunkte des Einzelsteuerrechts	39	14
VI. Die betriebswirtschaftliche Interessenbewertung	47	16
VII. Die Gewährung von Investitionszulagen	50	18
 B. Die rechtliche Qualifizierung von Finanzierungs-Lea- singverträgen betreffend Mobilien	 52	 19
I. Die Qualifikationsmerkmale der Judikatur	53	19
II. Der Meinungsstand in der Literatur	75	28
III. Eigene Stellungnahme	90	35
IV. Die Auseinandersetzung mit den abweichenden Auf- fassungen in der Literatur	134	55
V. Die Einordnung des Finanzierungsleasing – § 1 Abs. 2 VerbrKrG	157	66
VI. Die transparente Vertragsgestaltung	165	69
VII. Finanzierungsleasing – Herstellerleasing	167	71
VIII. Sale-and-lease-back-Verträge	177	74
IX. Der Mietkauf	178	75
X. Das Operating-Leasing	184	77

	Rz.	Seite
C. Der Vertragsabschluß zwischen Leasinggeber und Leasingnehmer	186	79
I. Die Tatbestandselemente von § 1 Abs. 1 AGB-Gesetz	187	79
II. Aushandeln – die Individualabrede gemäß § 1 Abs. 2 AGB-Gesetz	194	82
III. Verbraucherverträge gemäß § 24a AGB-Gesetz	200	84
IV. Der Abschluß von Rahmenverträgen	210	87
V. Der Vertragsabschluß zwischen Leasinggeber und Leasingnehmer	213	89
VI. Die wirksame Einbeziehung von Leasing- und Hersteller-/Lieferanten-AGB	235	100
VII. Die Mithaftung Dritter	253	108
VIII. Verschulden bei Vertragsabschluß – die Stellung des Herstellers/Lieferanten des Leasingguts	285	122
IX. Der Hersteller/Lieferant als Stellvertreter des Leasinggebers	316	137
X. Abschlußmängel – Irrtum – arglistige Täuschung	322	139
XI. Datenschutzrechtliche Gesichtspunkte	340	145
 D. Das Vertragsverhältnis Leasinggeber–Hersteller/Lieferant des Leasingguts	 341	 146
I. Der Kooperationsvertrag zwischen Leasinggeber und Hersteller/Lieferant des Leasingguts als Rahmenvertrag	342	146
II. Einzelfallvereinbarungen zum Zweck der Absicherung des Risikos des Leasinggebers	363	153
III. Allgemeine vertragliche Regelungen	372	158
 E. Die Lieferstörungen: Unmöglichkeit – Verzug		
I. Die „Hauptpflicht“ des Leasinggebers	375	160
II. Die Unmöglichkeit – Rechtsfolgen	379	162
III. Der Lieferverzug	411	175
IV. Haftungsfreizeichnung des Leasinggebers – Ermächtigung der Rechtsverfolgung an den Leasingnehmer	422	179

	Rz.	Seite
V. Haftungsfreizeichnung des Leasinggebers – Abtretungskonstruktion zugunsten des Leasingnehmers . . .	430	182
F. Der Vollzug des Leasingvertrages		
I. Lieferung – Annahme	444	188
II. Die Einrede des nicht erfüllten Vertrages	447	189
III. Die Überwälzung der Untersuchungs- und Rügepflichten auf den Leasingnehmer	467	195
IV. Der Inhalt der Untersuchungs- und Rügepflichten gemäß §§ 377, 378 HGB	472	197
V. Der Leasingnehmer als Minderkaufmann	492	205
VI. Der Leasingnehmer als Nicht-Kaufmann	494	206
VII. Die Abnahme- oder Übernahmebestätigung	515	215
VIII. Die Auszahlung des Kaufpreises an den Hersteller/Lieferanten des Leasingguts	523	219
IX. Die Sperre des § 539 BGB	532	224
X. Die Kosten der Anlieferung, Montage, Inbetriebnahme – sonstige Nebenkosten	541	228
XI. Das Ausbleiben der Lieferung – fristloses Kündigungsrecht gemäß § 542 BGB oder Vertragslösungsrecht gemäß § 326 BGB	543	229
G. Das geschuldete Entgelt		
I. Die Zahlung der Leasingraten	544	230
II. Die Vorauszahlungspflicht	545	230
III. Die Vorauszahlungspflicht	553	233
III. Anpassungsklauseln	554	233
IV. Zusätzliche Sicherheiten	588	246
V. Aufrechnungsverbote – § 11 Nr. 3 AGB-Gesetz	589	246
VI. Die Einrede des nicht erfüllten Vertrages gemäß § 320 BGB – § 11 Nr. 2a AGB-Gesetz	590	247
VII. Die Grenze der Sittenwidrigkeit gemäß § 138 Abs. 1 BGB	593	248
VIII. Die Umstellung auf den EURO	628	260

	Rz.	Seite
H. Die Gewährleistungsregelungen bei Sachmängeln des Leasingguts	631	262
I. Die Wirksamkeitsvoraussetzungen	633	262
II. Unwirksame Klauselgestaltungen	634	263
III. Die Rechtsfolgen einer unwirksamen „Abtretungs- konstruktion“/„Ermächtigungskonstruktion“	636	264
IV. Die verbindliche Hinnahme des Ergebnisses der gewährleistungsrechtlichen Auseinandersetzung	638	266
V. Die dem Leasingnehmer abgetretenen Gewährlei- stungsansprüche	652	271
VI. Einrede des nicht erfüllten Vertrages gemäß § 320 BGB gegenüber dem Leasinggeber bei Mangelbeseiti- gung/Ersatzlieferung	679	283
VII. Die Erklärung der Wandelung/Minderung – Erhebung der Wandlungs- und Minderungsklage	689	288
VIII. Die Rückabwicklung im Verhältnis zwischen Lea- singgeber und Leasingnehmer	714	298
IX. Die Geltendmachung von Minderungsrechten	740	310
X. Schadensersatzansprüche wegen Fehlens einer zuge- sicherten Eigenschaft gemäß §§ 463 Satz 1, 480 Abs. 2 BGB	742	311
XI. Die Überwälzung des Insolvenzrisikos des Herstel- lers/Lieferanten des Leasingguts auf den Leasingneh- mer	757	318
XII. Sonstige Fälle von Schlechterfüllung des Leasingver- trages durch den Hersteller/Lieferanten des Leasing- guts	768	324
XIII. Die Ansprüche aus der Produzentenhaftung	792	332
XIV. Die Verjährungsfrist des § 477 BGB – Haftung des Leasinggebers für „Spätschäden“	805	337
XV. Die Einrede des § 478 BGB	842	352
XVI. Die Anzeige- und Informationspflichten des Leasing- nehmers	844	353
XVII. Die Unwirksamkeit der leasingtypischen „Abtre- tungskonstruktion“	851	356

	Rz.	Seite
I. Risikotragungsklauseln – Unterhaltungspflichten . . .	867	363
I. Die mietrechtliche Ausgangslage	868	363
II. Die Begriffe: Sachgefahr – Preisgefahr	869	364
III. Die Überwälzung der Sach- und Preisgefahr auf den Leasingnehmer	870	364
IV. Einzelne Klauseln im Rahmen der Sach- und Preis- gefahrtragung	893	374
V. Die Zerstörung/Beschädigung des Leasingguts auf- grund eines Umstands, den der Leasingnehmer zu ver- treten hat	939	392
VI. Die Zerstörung/Beschädigung des Leasingguts auf- grund eines Umstands, den ein Dritter zu vertreten hat	952	398
VII. Die Besonderheiten beim Kilometer-Abrechnungsver- trag	963	402
VIII. Der „weiterfressende“ Schaden am Leasinggut	966	403
 K. Die ordentliche Beendigung des Leasingvertrages . . .	 967	 404
I. Die Rückgabepflichten	968	404
II. Der ordnungsgemäße Zustand des Leasingguts	971	405
III. Einbauten – Wegnahmepflicht des Leasingnehmers . .	974	406
IV. Die Fortsetzung des Mietgebrauchs – § 557 BGB	981	409
V. Der kündbare Teilamortisationsvertrag – nicht recht- zeitige Kündigung	1001	417
VI. Die Fortsetzung des Gebrauchs des Leasingguts – § 568 BGB	1010	422
VII. Der Ausschluß des Kündigungsrechts des § 569 BGB .	1016	425
VIII. Die Berechnung des Vollamortisationsanspruchs des Leasinggebers bei ordentlicher Kündigung	1021	427
IX. Die fehlende Verankerung des Vollamortisations- anspruchs	1108	465
X. Die Verjährung	1112	466
XI. Die Ersetzung des ordentlichen Kündigungsrechts durch eine Aufhebungsvereinbarung	1120	470

	Rz.	Seite
L. Die fristlose Kündigung des Leasingvertrages durch den Leasinggeber	1132	477
I. Der vertragswidrige Gebrauch des Leasingguts	1133	477
II. Zahlungsverzug des Leasingnehmers	1144	481
III. Verschlechterung der Vermögensverhältnisse des Leasingnehmers	1158	485
IV. Die vollzogene Untervermietung	1162	488
V. Austausch des Leasingguts – Änderung des Standortes	1164	489
VI. Die Verfallklausel	1169	491
VII. Die Sicherstellung des Leasingguts	1170	491
VIII. Herausgabe des Leasingguts – Einstweilige Verfügung	1173	493
IX. Die Berechnung des Schadensersatzanspruchs wegen Nichterfüllung	1174	494
 M. Pkw-Leasing		
I. Erscheinungsformen	1204	506
II. Die typologische Einordnung des Pkw-Leasing, insbesondere des Kilometer-Abrechnungsvertrages	1209	507
III. Kaufvereinbarungen zwischen Leasinggeber und Händler	1234	518
IV. Besonderheiten der Vertragsgestaltung	1239	520
V. Die Beendigung des Leasingvertrages – Berechnung des Schadensersatzanspruchs	1261	529
VI. Sonderfragen	1274	535
 N. Software-Leasing	1295	544
I. Steuerrechtliche Vorgaben	1299	545
II. Die zivilrechtliche Bewertung	1327	555
 O. Einzelfragen beim Sale-and-Lease-Back		
I. Die Ausgangslage	1414	589
II. Besondere Probleme beim Sale-and-Lease-Back	1420	591
III. Die Gewährleistungshaftung	1424	593

	Rz.	Seite
P. Die Zwangsvollstreckung		
I. Maßnahmen gegen den Leasingnehmer	1451	603
II. Maßnahmen gegen den Leasinggeber	1487	617
 Q. Das Leasinggut in Konkurs und Insolvenz		
I. Der Konkurs des Leasingnehmers	1496	621
II. Der Konkurs des Leasinggebers	1514	629
III. Die Auswirkungen der InsO	1527	635
 R. Immobilien-Leasing		
I. Ertragsteuerliche Gesichtspunkte	1561	648
II. Vertragsmodelle	1563	648
III. Sonstige steuerrechtliche Gesichtspunkte	1576	654
IV. Kaufphase	1606	666
V. Kaufphase	1615	668
VI. Bauphase	1616	668
VII. Nutzungsphase	1623	672
VIII. Die Prospekthaftung	1650	685
 S. Leasing- und Verbraucher kreditgesetz		
I. Der personelle Anwendungsbereich – § 1 Abs. 1 VerbrKrG	1670	692
II. Der sachliche Anwendungsbereich – § 1 Abs. 2 VerbrKrG	1671	692
III. Der Vertragsabschluß	1690	699
IV. Das Widerrufsrecht gemäß § 7 VerbrKrG	1696	701
V. § 9 VerbrKrG – verbundene Geschäfte	1710	706
VI. § 9 VerbrKrG – verbundene Geschäfte	1734	714
VII. Die Geltendmachung von Verzugszinsen – § 11 VerbrKrG	1773	732
VIII. Das fristlose Kündigungsrecht des Leasinggebers wegen Zahlungsverzug gemäß § 12 VerbrKrG	1773	732
		1781
		734

Inhaltsübersicht

	Rz.	Seite
T. Die Refinanzierung	1837	757
I. Der steuerrechtliche Grundtatbestand: Das Schreiben des Bundesministers für Finanzen vom 9. 1. 1996	1838	757
II. Die Grundzüge der Forfaitierung	1843	758
III. Das Vertragsverhältnis Leasinggeber – refinanzierende Bank	1851	761
IV. Die Vereinbarung einer Sicherungsübereignung	1860	765
V. Vermögensübernahme nach § 419 BGB	1868	768
 Anhang: Leasingerlasse der Finanzverwaltung	1869	770
 Fundstellennachweise der zitierten BGH-Entscheidungen		788
 Stichwortverzeichnis		803