

Berliner Juristische Abhandlungen

Band 27

Schadenszurechnung nach Risikosphären

Eine Studie zur schadensgeneigten Arbeit selbständig Tätiger
am Beispiel der privatrechtlichen Haftung des Seelotsen

Von

Dr. Jürgen Hübner



DUNCKER & HUMBLOT / BERLIN

JÜRGEN HÜBNER

Schadenszurechnung nach Risikosphären

Berliner Juristische Abhandlungen

unter Mitwirkung von

Walter G. Becker, Hermann Blei, Arwed Blomeyer, Erich Genzmer, Ernst Heinitz, Ernst E. Hirsch, Hermann Jahrreiß, Emil Kießling, Wolfgang Kunkel, Richard Lange, Walter Meder, Dietrich Oehler, Werner Ogris, Ludwig Schnorr von Carolsfeld, Erwin Seidl, Karl Sieg, Klaus Stern, Wilhelm Wengler, Franz Wieacker, Hans Julius Wolff (Freiburg i. Br.)

herausgegeben von

Ulrich von Lübtow

Band 27

Schadenszurechnung nach Risikosphären

Eine Studie zur schadensgeneigten Arbeit selbständig Tätiger
am Beispiel der privatrechtlichen Haftung des Seelotsen

Von

Dr. Jürgen Hübner



DUNCKER & HUMBLOT / BERLIN

Alle Rechte vorbehalten
© 1974 Duncker & Humblot, Berlin 41
Gedruckt 1974 bei Buchdruckerei Bruno Luck, Berlin 65
Printed in Germany
ISBN 3 428 03073 7

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|----|
| Einleitung | 13 |
| Erster Teil: | |
| Die privatrechtliche Stellung des Seelotsen | 17 |
| <i>1. Kapitel:</i> | |
| Der Seelotse | 17 |
| <i>2. Kapitel:</i> | |
| Die Rechtsnatur der Lotsung | 20 |
| I. Allgemeine Einordnung | 20 |
| II. Die Vertragsparteien | 20 |
| III. Die Rechtsnatur des Lotsenvertrages | 22 |
| 1. Einordnung in das System des Schuldrechts | 22 |
| 2. Der Vertragsschluß und die einzelnen Vertragspflichten | 26 |
| a) Der Vertragsschluß | 26 |
| b) Die Haupt- und Nebenpflichten des Seelotsen | 29 |
| aa) Die Hauptpflicht: Beratung der Schiffsführung | 29 |
| bb) Die Nebenpflichten | 30 |
| c) Exkurs: Die Radarberatung | 31 |
| (1) Die Beratung des Bordlotsen | 31 |
| (2) Die direkte Beratung der Schiffsführung | 31 |
| c) Die Haupt- und Nebenpflichten des Reeders | 32 |
| aa) Die Hauptpflichten | 32 |
| bb) Die Nebenpflichten | 34 |

3. Kapitel:

| | |
|--|----|
| Die Haftung des Reeders gegenüber Dritten für von einem Seelotsen verursachte Schäden | 36 |
| I. Die Haftungsnormen | 36 |
| 1. §§ 485 HGB, 823 f. BGB | 36 |
| 2. § 904 BGB | 38 |
| 3. § 607 HGB und § 702 HGB | 39 |
| 4. § 735 HGB | 39 |
| 5. Exkurs: Radarberatung | 39 |
| II. Der Haftungsumfang | 40 |

4. Kapitel:

| | |
|--|----|
| Die Haftung des Seelotsen für von ihm verursachte Schadensfälle | 42 |
| I. Die Haftungsnormen | 42 |
| 1. Die Haftung gegenüber dem Reeder | 42 |
| a) Positive Vertragsverletzung | 42 |
| b) § 823 BGB | 43 |
| 2. Die Haftung gegenüber Dritten | 43 |
| a) Sachschäden der Ladungsbeteiligten | 44 |
| b) Körperschäden der Besatzung und der Passagiere | 47 |
| 3. Das Mitverschulden von Reeder und Besatzung | 47 |
| II. Der Umfang der Haftung des Seelotsen (Teil 1) | 48 |
| 1. Vertragliche Haftungsbeschränkung zwischen Reeder und Seelotse | 50 |
| 2. Haftungsbeschränkung aus schadensgeneigter Arbeit des Seelotsen | 53 |

Zweiter Teil:

| | |
|---|----|
| Der Risikogedanke im Schadensersatzrecht | 55 |
| Vorbemerkung | 55 |

5. Kapitel:

| | |
|---|----|
| Der Satz „casum sentit dominus“ | 56 |
| I. Die Ausfüllung des Satzes „casum sentit dominus“ | 57 |

| | |
|--|----|
| II. Die Funktionen des Satzes „casum sentit dominus“ | 58 |
| 1. Subsidiärer Zurechnungsgrund | 58 |
| 2. Genereller Zurechnungsgrund | 59 |
| 3. Adäquanz und „casum sentit dominus“ | 60 |
| 4. Normzweck und „casum sentit dominus“ | 65 |
| 5. Zusammenfassung | 70 |

6. Kapitel:

| | |
|---|-----------|
| Der objektive Fahrlässigkeitsbegriff | 71 |
| I. Der Verschuldensgrundsatz | 71 |
| II. Objektive Fahrlässigkeit und Risikoverteilung | 72 |
| 1. Der fehlende Vorwurf | 73 |
| 2. Objektive Fahrlässigkeit als Risikozurechnung | 74 |
| 3. Zusammenfassung | 75 |

7. Kapitel:

| | |
|--|-----------|
| Risikozurechnung an den Geschäftsherrn | 77 |
| Vorbemerkung | 77 |
| I. Die Einstandspflicht für Mitglieder des Geschäftskreises in BGB und HGB | 77 |
| 1. § 278 BGB | 78 |
| 2. § 831 BGB | 80 |
| 3. Zurechnungsbestimmungen außerhalb des BGB | 82 |
| a) §§ 485 HGB, 3 BSchG | 83 |
| b) § 2 RHaftpfG | 84 |
| 4. Der Übergang zur Gefährdungshaftung (§ 701 BGB) | 85 |
| 5. Zusammenfassung | 85 |
| II. Die Verschärfung der deliktischen Haftung des Geschäftsherrn .. | 86 |
| 1. Die Ausdehnung des Anwendungsbereiches des § 278 BGB | 86 |
| a) Culpa in contrahendo | 86 |
| b) Vertrag mit Schutzwirkung für Dritte | 89 |
| 2. Der Ausschluß der Exkulpation auch außerhalb eines Vertragsbereiches | 91 |
| a) Die Haftung für Organisationsmängel | 91 |
| b) Die Verkehrssicherungspflichten | 93 |

| | |
|---|-----|
| c) Beweislastverteilung nach Gefahrenbereichen | 97 |
| 3. Zwischenergebnis | 99 |
| III. Die Risikohaftung des Geschäftsherrn bei Auftrag und Geschäftsführung ohne Auftrag | 101 |
| 1. Der Anspruch des Geschäftsführers auf Schadensersatz | 101 |
| a) Die Lösung über § 670 BGB | 101 |
| b) Risikohaftung des Geschäftsherrn | 103 |
| c) Risikohaftung des Geschäftsherrn und Schadenszurechnung nach Risikosphären | 105 |
| 2. Die Haftung des Geschäftsherrn gem. § 904 BGB | 107 |
| IV. Zusammenfassung | 109 |

8. Kapitel:

| | |
|--|------------|
| Die Grundsätze über die schadensgeneigte Arbeit | 111 |
| Vorbemerkung | 111 |
| I. Fürsorgetheorie und schadensgeneigte Arbeit | 111 |
| 1. Die Tragfähigkeit der Fürsorgetheorie für die Grundsätze über die schadensgeneigte Arbeit | 113 |
| 2. Die Herkunft der Fürsorgetheorie | 116 |
| 3. Die Kritik der Fürsorgetheorie im gesamten Arbeitsrecht | 118 |
| II. Schadenszurechnung nach Risikosphären und schadensgeneigte Arbeit | 120 |
| 1. Überblick über die vorhandenen Risikotheorien | 120 |
| a) Analogie zur Gefährdungshaftung | 120 |
| b) Allgemeine Risikotheorien | 122 |
| c) Kritik der Risikotheorien | 125 |
| 2. Die Risikosphäre des Geschäftsherrn (Arbeitgebers) als Grundlage einer Schadenszurechnung | 129 |
| a) Vergleich der Begründung der Sätze über die schadensgeneigte Arbeit mit den Begründungen einer objektiven Zurechnung zu Lasten des Geschäftsherrn in der Außenhaftung | 129 |
| aa) Das Gefahrenargument | 129 |
| bb) Der Organisationsbereich | 130 |
| cc) Das Vorteil-Nachteil-Prinzip | 131 |
| dd) Die Kostenabwälzung (Schadensverteilung) | 131 |
| ee) Die Monotonie der Arbeit | 132 |

| | |
|--|-----|
| b) Das System des innerbetrieblichen Schadensausgleichs als Schlußstein der Risikozurechnung zu Lasten des Geschäftsherrn | 133 |
| c) Folgerungen für den dogmatischen Standort der Sätze über schadensgeneigte Arbeit | 137 |
| d) Anhaltspunkte für die Abgrenzung der Risikosphären | 139 |
| aa) Die Veranlassung einer gefährlichen Tätigkeit | 139 |
| bb) Die Organisationsgewalt des Geschäftsherrn | 140 |
| cc) Das Vorteil-Nachteil-Prinzip (Interessentheorie) | 144 |
| dd) Die Risikoabwälzung | 144 |
| ee) Die Versicherung | 145 |
| (1) Die traditionelle Theorie des Trennungsprinzips .. | 145 |
| (2) Versicherung als Element der Risikohaftung | 147 |
| e) Zusammenfassung | 149 |

Dritter Teil:

| | |
|--|------------|
| Lotsenhaftung und schadensgeneigte Arbeit | 151 |
|--|------------|

9. Kapitel:

| | |
|--|------------|
| Die Risikoverteilung zwischen Lotse und Reeder | 151 |
| I. Die vom Reeder betriebene Seeschifffahrt als besonderes Risiko der Tätigkeit des Seelotsen | 151 |
| II. Die Organisationsgewalt des Geschäftsherrn | 154 |
| III. Das Vorteil-Nachteil-Prinzip | 155 |
| IV. Die Risikoabwälzung | 156 |
| 1. Lotsenvertrag und Risikoübernahme | 156 |
| 2. Seerisiko des Reeders und Verkehrssicherungspflicht des Staates | 157 |
| V. Versicherung von Lotse und Reeder | 157 |
| 1. Das System der Seeversicherung | 158 |
| 2. Die Regelung der Unfallversicherung | 158 |
| 3. Konsequenzen der Versicherungsregelung | 159 |
| VI. Der Seelotse in der Risikosphäre des Reeders | 160 |
| VII. Der Radarlotse | 161 |

10. Kapitel:

| | |
|--|-----|
| Zusammenfassung der wesentlichen Ergebnisse | 163 |
| Literaturverzeichnis | 165 |
| Materialien | 175 |

Abkürzungsverzeichnis

| | |
|---------|---|
| a.A. | anderer Ansicht |
| Abs. | Absatz |
| AcP | Archiv für die civilistische Praxis |
| a. E. | am Ende |
| a. F. | alter Fassung |
| AktG. | Aktiengesetz |
| Allg. | Allgemeiner (Teil) |
| Anm. | Anmerkung |
| AOG | Gesetz zur Ordnung der nationalen Arbeit |
| AP | Arbeitsrechtliche Praxis — Nachschlagewerk des Bundesarbeitsgerichts |
| ARS | Arbeitsrechtssammlung |
| Aufl. | Auflage |
| AuR. | Arbeit und Recht, Zeitschrift für die Arbeitsrechtspraxis |
| B | Beiblatt (der HGZ) |
| BAG | Bundesarbeitsgericht |
| BAGE | Amtliche Entscheidungssammlung des Bundesarbeitsgerichts |
| BB | Der Betriebsberater |
| Bd. | Band |
| Bem. | Bemerkung |
| BGBI. | Bundesgesetzblatt |
| BGH | Bundesgerichtshof |
| BGHZ | Amtliche Entscheidungssammlung des Bundesgerichtshofes in Zivilsachen |
| BOSA | Bundesoberseeamt |
| BSchG | Binnenschiffahrtsgesetz |
| BT | Bundestag(s) |
| BVerfG | Bundesverfassungsgericht |
| BVerfGE | Amtliche Entscheidungssammlung des Bundesverfassungsgerichts |
| BVerwG | Bundesverwaltungsgericht |
| BVerwGE | Amtliche Entscheidungssammlung des Bundesverwaltungsgerichts |
| bzw. | beziehungsweise |
| DArbR | Deutsches Arbeitsrecht |
| DB | Der Betrieb |
| d. h. | das heißt |
| DR | Deutsches Recht |
| DRdA | Das Recht der Arbeit (Österreich) |
| DVBl. | Deutsches Verwaltungsblatt |

| | |
|-----------------|---|
| etc. | et cetera |
| f. | folgende (Seiten, §§)* |
| GrS | Großer Senat |
| Gruch. | Beiträge zur Erläuterung des Deutschen Rechts, begründet von J. A. Gruchot |
| H | Hauptblatt (der HGZ) |
| Hansa | Zeitschrift für Schifffahrt · Schiffbau · Hafen |
| HGZ | Hanseatische Gerichtszeitung |
| Iher. Jahrb. | Iherings Jahrbücher für die Dogmatik des bürgerlichen Rechts |
| JuS | Juristische Schulung |
| JW | Juristische Wochenschrift |
| JZ | Juristenzeitung |
| Kap. | Kapitel |
| LAG | Landesarbeitsgericht |
| MDR | Monatsschrift für Deutsches Recht |
| NJW | Neue Juristische Wochenschrift |
| Nr. | Nummer |
| RAG | Reichsarbeitsgericht |
| RAGE | Amtliche Entscheidungssammlung des Reichsarbeitsgerichts |
| RdA | Recht der Arbeit |
| Rz | Randziffer |
| RG | Reichsgericht |
| RGZ | Amtliche Entscheidungssammlung des Reichsgerichts in Zivilsachen |
| RHG, RHaftpfliG | Reichshaftpflichtgesetz |
| RVO | Reichsversicherungsordnung |
| S. | Seite |
| SAE | Sammlung Arbeitsrechtlicher Entscheidungen |
| Schl HA | Schleswig-Holsteinische Anzeigen |
| SSchStrO | Seeschiffahrtsstraßenordnung |
| SeelotsG | Gesetz über das Seelotswesen |
| SeemG | Seemannsgesetz |
| Seuff. Arch. | J. A. Seuffert's Archiv für Entscheidungen der obersten Gerichte in den deutschen Staaten |
| Sp. | Spalte |
| u. a. | und andere |
| UVNG | Unfallversicherungs-Neuregelungsgesetz |
| vgl. | vergleiche |
| VersR | Versicherungsrecht — Juristische Rundschau für die Individualversicherung |
| VersRundschau | Versicherungsrundschau |
| VertO | Seerechtliche Verteilungsordnung |
| Warn. | Warneyer, Die Rechtsprechung des Reichsgerichts |
| ZHR | Zeitschrift für das Gesamte Handelsrecht und Konkursrecht |
| Ziff. | Ziffer |
| ZVersWiss. | Zeitschrift für die gesamte Versicherungswissenschaft |
| ZStaatsW | Zeitschrift für die gesamte Staatswissenschaft |

* Durch ein Versehen des Verfassers ist sowohl im Literaturverzeichnis als auch in den Fußnoten durchgehend f. statt ff. gesetzt. Der Leser wird hierfür um freundliche Nachsicht gebeten: quandoque bonus dormitat Homerus.

Einleitung

Den Anstoß für die vorliegende Untersuchung gab eine Feststellung, die im Zeitalter der privaten Daseinsvorsorge durch Versicherung jeder Art nur Erstaunen hervorrufen kann: Die deutschen Seelotsen¹ sind ohne jeden Versicherungsschutz gegen ihre beruflichen Haftungsrisiken², obwohl Schäden aus einer Schiffskollision immense Höhen erreichen können. So schwebt über jedem Seelotsen das Damoklesschwert eines Rückgriffs der Seeversicherer³ und einer Schadensersatzklage des Reeders⁴, die seine Existenz vernichten können.

Auch das Seerechtsänderungsgesetz vom 21. Juni 1972 erschließt den Seelotsen — wie der Schiffsbesatzung — unter bestimmten Voraussetzungen nur die Haftungsbeschränkung des Reeders nach dem neuen Summenhaftungssystem des Seerechts (§§ 487 III, 487 a HGB n. F.), ohne die grundsätzliche Frage einer weitergehenden Haftungsbeschränkung vor allem gegenüber dem Reeder des geloteten Schiffes zu klären⁵.

Auf der anderen Seite besteht jedoch zwischen Seeversicherern, Reedern und Seelotsen seit Jahrzehnten ein gentleman's agreement⁶, wonach ein Seelotse grundsätzlich auch bei von ihm verschuldeten Schiffsunfällen von Schadensersatzansprüchen verschont bleibt⁷. Dieser Zustand ist allerdings bisher in keiner Weise rechtlich abgesichert⁸.

In dieser Situation stellt sich die Frage, welche Möglichkeiten der Haftungsbeschränkung unser Rechtssystem eigentlich bereithält, ins-

¹ Wegen ihrer zum Teil andersartigen Rechtsstellung sind die Hafenslotsen in der vorliegenden Arbeit weitgehend ausgeklammert.

² *Segelken*, Seelotsenrecht, S. 373—375.

³ Vgl. dazu schon die Entscheidung des Handelsgerichts Hamburg in der Handelsgerichtszeitung 1871, Nr. 248 (S. 359).

⁴ Vgl. die Zusammenstellung von Schadensersatzklagen bei *Skorczewski*, Der deutsche Lotse 1933, S. 16 (17 f.).

⁵ Vgl. dazu *Segelken*, Seelotsenrecht, S. 361 f., 373 f.

⁶ Vgl. den Bericht von *Segelken*, Seelotsenrecht, S. 314, über eine entsprechende Erklärung der deutschen Reeder und Seeversicherer auf der Tagung des Deutschen Nautischen Vereins im Jahre 1928.

⁷ *Hasche*, Hansa 1952, 1368; *Segelken*, Seelotsenrecht, S. 313, 314, 373. Dem Verfasser wurde das im März 1972 vom Verein Bremer Seeversicherer ausdrücklich bestätigt. Vgl. dazu unten im 4. Kap. unter II. 2.

⁸ Vgl. dazu OLG Hamburg bei *Hasche*, Hansa 1952, 1368: Hier wurde gegen einen Seelotsen ein obsiegendes Urteil erstritten, dieses dann aber nicht vollstreckt.

besondere, ob das oben genannte Verhalten der Seeversicherer und Reeder nicht doch unbewußter Ausdruck der gegebenen Rechtslage ist, so daß den Seelotsen nicht Gnade vor Recht, sondern Recht geschieht, wenn sie trotz schuldhafter Schadensverursachung in aller Regel zivilrechtlich nicht zur Verantwortung gezogen werden. Diese Frage berührt eine Reihe von Grundprinzipien unseres Schadensersatzrechts.

Das deutsche bürgerliche Recht wird im Bereich der Verschuldenshaftung von dem durch § 254 BGB und gewisse Haftungshöchstsummen zunächst nur gemilderten Prinzip der Totalreparation⁹ beherrscht, das üblicherweise als Alles-oder-Nichts-Prinzip bezeichnet wird¹⁰. Die einzige allgemein in das Bewußtsein gelangte Einbruchstelle in dieses Prinzip sind die im Arbeitsrecht entwickelten Grundsätze über die schadensgeeignete Arbeit mit der deutlichen Tendenz zur Schadensverteilung, deren Durchsetzung *Rother* zutreffend als Dammbuch bezeichnet¹¹. Ganz überwiegend wird aber die Anwendbarkeit dieser Grundsätze mit den verschiedensten Begründungen streng auf das Arbeitsverhältnis beschränkt und eine Anwendung auf andere Dienstverträge strikt abgelehnt¹². Die Sätze über die schadensgeneigte Arbeit scheinen nicht in das System des bürgerlichrechtlichen Schadensersatzrechts zu passen.

Die Grundsätze über die schadensgeneigte Arbeit haben in der wissenschaftlichen Literatur eine Flut von Stellungnahmen hervorgerufen, die nahezu unübersehbar ist¹³. Dennoch ist eine Einordnung in die Dogmatik des allgemeinen Privatrechts nur selten versucht worden und meines Erachtens bisher nicht überzeugend gelungen. Es kann aber kein Zweifel bestehen, daß diese Einordnung wünschenswert und auch not-

⁹ Palandt - *Heinrichs*, vor § 249, Anm. 3; *Hermann Lange*, Gutachten, S. 16 f.

¹⁰ *Lorenz-Meyer*, Haftungsstruktur, S. 1; *Deutsch*, Fahrlässigkeit, S. 388 f.; *Wadle*, VersR 1971, 485 f.

¹¹ Vgl. *Rother*, Haftungsbeschränkung, S. 251; *Becker-Schaffner*, VersR 1971, 195 (198); *ders.*, NJW 1969, 1237; *Isele*, Anmerkung zu BGH NJW 1963, 1100 (1101); *Neumann-Duesberg*, JZ 1964, 433 (440).

¹² BGH NJW 1963, 1100, mit im Grundsatz zustimmender Anmerkung von *Mayer-Maly* in VersR 1963, 834; *Andresen*, BB 1962, 489; *Gamillscheg*, Die Haftung des Arbeitnehmers, S. 12, 65; *Richardi*, Arbeitsrecht, S. 49; a.A. OLG Nürnberg BB 1961, 332; *Becker-Schaffner*, VersR 1971, 198; *ders.*, NJW 1969, 1237; *Canaris*, RdA 1966, 41 f. (48); *ders.*, Die Feststellung von Lücken im Gesetz, § 173, Anm. 37; *Fikentscher*, Schuldrecht, S. 490; *Neumann-Duesberg*, JZ 1964, 433 f. Eine vorsichtige Ausdehnung der Sätze über die schadensgeneigte Arbeit ist in den Entscheidungen BGH VersR 1961, 846 (847); MDR 1964, 223/224, und Hansa 1968, 1629 (1630) angedeutet. In der Entscheidung NJW 1970, 34, erneuert der BGH jedoch die strikte Beschränkung auf das Arbeitsverhältnis.

¹³ Vgl. die Übersicht bei *Gamillscheg*, Die Haftung des Arbeitnehmers, S. 29 f., 63 f.

wendig ist¹⁴. Mit der vorliegenden Arbeit soll dieser Versuch unternommen werden.

Das bürgerliche Schadensersatzrecht hat im Laufe der Jahrzehnte allgemein eine Entwicklung genommen, deren Kennzeichen eine verdeckte Entfernung vom Verschuldensgrundsatz hin zu objektiven Zurechnungsgesichtspunkten ist. Diese Entwicklung wird zwar durch den Gebrauch hergebrachter termini zu verschleiern versucht¹⁵, ihre Existenz ist aber mehr oder minder offenkundig¹⁶. Das Resultat dieser Entwicklung ist als „Schadenszurechnung nach Risikosphären“ zu bezeichnen. Diese bewirkt gegenüber der Verschuldenshaftung eine Haftungsverhärfung für das Subjekt der Risikozurechnung. Auf der anderen Seite ist eine scheinbar gegenläufige Tendenz der Haftungsmilderung in Dienstverhältnissen zu beobachten. Beide Entwicklungen müssen jedoch in ihrem Funktionszusammenhang gesehen werden. In dem hier zu entwickelnden erweiterten System der Schadenszurechnung werden auch die Grundsätze über die schadensgeneigte Arbeit den ihnen im System des bürgerlichen Rechts gebührenden Platz finden.

Die Lösung des Problems der privatrechtlichen Haftung des Seelotsen, eines gem. § 25 I SeelotsG in einem freien Beruf tätigen Selbständigen, wird dabei am konkreten Fall Möglichkeiten und Grenzen einer Anwendung der Sätze über die schadensgeneigte Arbeit aufzeigen. Daneben wird diese Arbeit als Beitrag zu einer wissenschaftlichen Durchdringung des Lotsenvertrages verstanden.

In den ersten vier Kapiteln wird daher eine Untersuchung über die privatrechtliche Rechtsstellung des Seelotsen, das Verhältnis zu dem Reeder des gelotsten Schiffes sowie die Reederhaftung für diesen Seelotsen vorgenommen werden, die auch als Ausgangsmaterial für die weiteren Betrachtungen dienen soll.

Die folgenden Kapitel des Hauptteils werden sich dann mit Einzelfragen des bürgerlichen Rechts sowie des Arbeitsrechts befassen, an denen die Existenz einer Schadenszurechnung nach Risikosphären be-

¹⁴ *Canaris*, RdA 1966, 41; *Köbler*, RdA 1970, 97 (98).

¹⁵ Der Grund dafür dürfte bei Selbstverständnis und Gesetzesverständnis des deutschen Juristen liegen. Vgl. dazu treffend *Larenz*, Methodenlehre, S. 115/116, 346; *Rüssmann*, JuS 1972, 169 (172/173, Anm. 37). Dieses führt dann zu Scheinbegründungen der als gerecht erkannten Lösungen. Zu diesen Scheinbegründungen vgl. *Brecher*, Festschrift für Nikisch, S. 227 f.; *Gernhuber*, Festschrift für Nikisch, S. 249 (251); *Larenz*, Festschrift für Nikisch, S. 275 (280); *ders.*, Methodenlehre, S. 346; *Schwerdtner*, Fürsorgetheorie, S. 79.

¹⁶ *Esser*, Gefährdungshaftung, S. 14/15; *ders.*, JZ 1952, 257 (259); *Herschel*, Iher. Jahrb. 90, 145 (156/157); *A. Huber*, Die Haftung des Geschäftsherrn, S. 32–34; *Köpcke*, Typen der positiven Vertragsverletzung, S. 127; *Klein*, Schadenshaftung, S. 45, Anm. 21; *Larenz*, Festschrift für Nikisch, S. 275 (302); *Reinhardt*, AcP 148, 147 (172); *Weyers*, Unfallschäden, S. 78, 81 f.