

Inhaltsübersicht

- A. Einleitung..... 21
- B. Entstehungsgeschichte des Rücktritts..... 23
- C. Die Voraussetzungen der Lösungsmöglichkeiten nach der
Schuldrechtsreform 47
- D. Der Rücktritt wegen Verletzung einer leistungsbezogenen Pflicht..... 51
- E. Der Rücktritt wegen Unmöglichkeit der Leistung..... 81
- F. Der Rücktritt vor Fälligkeit der Leistung 99
- G. Der Rücktritt wegen teilweiser Nichterfüllung..... 111
- H. Der Rücktritt bei Dauerschuldverhältnissen 155
- I. Der Rücktritt wegen Verletzung einer nicht leistungsbezogenen
Nebenpflicht..... 159
- J. Der Rücktritt im Kauf- und Werkvertragsrecht 173
- K. Rücktritt wegen Wegfalls der Geschäftsgrundlage..... 187
- L. Der Ausschluss des Rücktrittsrechts 191
- M. Die Rücktrittserklärung..... 203
- N. Ausblick 219
- O. Zusammenfassung 223
- P. Schlussbemerkung 229
- Anhang..... 231
- Literaturverzeichnis 239

Inhaltsverzeichnis

Danksagung	7
Vorwort	19
A. Einleitung	21
B. Entstehungsgeschichte des Rücktritts	23
I. Historische Grundlagen des Rücktritts	23
1. Entwicklung des Rücktrittsrechts im Römischen und Gemeinen Recht	23
a) Der Rücktritt im Römischen Recht	23
b) Der Rücktritt im Gemeinen Recht	25
2. Erste Normierungen gesetzlicher Rücktrittsrechte	28
a) Der Codex Maximilianeus Bavaricus Civilis von 1756	28
b) Das Österreichische Allgemeine Bürgerliche Gesetzbuch von 1766	29
c) Das Preußische Allgemeine Landrecht von 1794	29
d) Der code civil von 1804	30
e) Das Allgemeine Deutsche Handelsgesetzbuch von 1861	31
f) Das Schweizerische Obligationenrecht von 1881 und 1911	32
II. Entstehungsgeschichte der Rücktrittsregelungen im BGB von 1900	32
1. Entstehungsgeschichte des ersten Entwurfs	33
2. Die Grundlage im Dresdner Entwurf (1866)	33
3. Die Beratungen der ersten Kommission	34
a) Allgemeines Rücktrittsrecht	34
b) Rücktritt wegen Nichterfüllung	34
c) Zusammenfassung der Normen	35
III. Einzeldarstellung und Mängel des alten Rechts	37
1. Rücktritt wegen Unmöglichkeit der Leistung	37
2. Rücktritt bei Teilunmöglichkeit	38
3. Rücktritt bei Verzug	38
4. Rücktritt wegen Schlechterfüllung	38
5. Auflösung des Vertrages wegen positiver Vertragsverletzung	38
6. Auflösung des Vertrages bei Sukzessivlieferungsverträgen	39
7. Bestandsaufnahme	39
IV. Die Schuldrechtskommission	40
V. Die Verbrauchsgüterkaufrichtlinie	41
VI. Das Gesetz zur Modernisierung des Schuldrechts	42
1. Der Entwurf der Schuldrechtskommission	42
2. Der Diskussionsentwurf	43
3. Die konsolidierte Fassung	43
4. Der Regierungsentwurf	44

C.	Die Voraussetzungen der Lösungsmöglichkeiten nach der Schuldrechtsreform	47
I.	Vertragliche Vereinbarungen.....	47
II.	Gesetzliche Regelungen.....	48
	1. Überblick über die gesetzlichen Lösungsmöglichkeiten.....	48
	2. Widerrufs- und Rückgaberechte bei Verbraucherverträgen	49
D.	Der Rücktritt wegen Verletzung einer leistungsbezogenen Pflicht.....	51
I.	Die allgemeinen Voraussetzungen des Rücktritts nach § 323 Abs. 1 BGB	52
	1. Der gegenseitige Vertrag	52
	2. Die Arten der Pflichtverletzung.....	53
	a) Die Verletzung einer Hauptleistungspflicht	54
	b) Die Verletzung einer leistungsbezogenen sonstigen Pflicht	55
	aa) Die leistungsbezogene Nebenpflichtverletzung	56
	bb) Die Verletzung einer von mehreren Vertragspflichten	56
	3. Der Rücktritt wegen der Verletzung einer nicht im Synallagma stehenden leistungsbezogenen Pflicht	57
	a) Anwendung von § 323 Abs. 1 BGB auf die Verletzung von nicht im Synallagma stehenden leistungsbezogenen Pflichten.....	57
	b) Anwendung von § 324 BGB auf die Verletzung von nicht im Synallagma stehenden leistungsbezogenen Pflichten.....	58
	c) Stellungnahme	58
II.	Der Rücktritt wegen verzögerter Leistung.....	60
	1. Allgemeine Voraussetzungen des Rücktritts wegen verzögerter Leistung..	60
	a) Bestehen des Leistungsanspruchs.....	60
	b) Durchsetzbarkeit des Leistungsanspruchs	61
	c) Fälligkeit des Leistungsanspruches	63
	2. Der Begriff der Nichtleistung als verzögerte Leistung	63
	3. Der Rücktritt wegen verzögerter Leistung bei Dauerschuldverhältnissen vor Vollzug des Vertrages	63
	4. Der Rücktritt vom Dienstvertrag wegen verzögerter Leistung	65
III.	Der Rücktritt wegen nicht vertragsgemäß erbrachter Leistung	66
	1. Der Rücktritt wegen Schlechtleistung	66
	2. Die Schlechtleistung	67
	a) Die mangelhafte Hauptleistung	67
	b) Die mangelhafte Dienstleistung.....	67
	3. Die Erheblichkeit der Pflichtverletzung	69
IV.	Der Rücktritt wegen Verletzung einer sonstigen leistungsbezogenen Pflicht..	72
V.	Das Erfordernis der Fristsetzung	73
	1. Die Rechtsnatur der Nachfrist	74
	2. Inhalt der Fristsetzung.....	75

3. Rücktritt nach Fristsetzung und erfolglosem Ablauf der Frist	75
4. Entbehrlichkeit der Fristsetzung.....	76
a) Entbehrlichkeit der Fristsetzung wegen Erfüllungsverweigerung.....	76
aa) Erfüllungsverweigerung vor Fälligkeit.....	77
bb) Erfüllungsverweigerung nach Fälligkeit.....	78
b) Entbehrlichkeit der Fristsetzung wegen Vorliegen eines Fixgeschäftes. 78	
c) Entbehrlichkeit der Fristsetzung wegen Vorliegens besonderer Umstände	78
5. Ersatz der Fristsetzung durch Abmahnung.....	79
6. Erneute Fristsetzung wegen des Wechsels von Rücktritt zu Erfüllung und zurück	80
E. Der Rücktritt wegen Unmöglichkeit der Leistung.....	81
I. Der Rücktritt wegen Unmöglichkeit der Nacherfüllung.....	82
II. Der Rücktritt wegen Unklarheiten über die Leistungsfähigkeit des Schuldners	82
III. Der Rücktritt zur Beseitigung aller Vertragspflichten.....	83
IV. Der Rücktritt zur Ausübung des Wahlrechts bei vom Schuldner zu vertretender Unmöglichkeit	84
1. Rückabwicklung nach der Surrogationsmethode.....	84
2. Teleologische Reduktion des § 326 Abs. 1 S. 1 BGB	85
3. Stellungnahme.....	85
V. Der Rücktritt bei beiderseitiger Unmöglichkeit.....	87
1. Der Rücktritt bei von beiden Seiten zu vertretender nachträglicher Unmöglichkeit.....	87
2. Die von beiden Parteien zu vertretende anfängliche Unmöglichkeit.....	89
VI. Rechtsnatur und Umfang der Verweisung nach § 326 Abs. 5 BGB	90
VII. Der Rücktritt wegen vorübergehender Unmöglichkeit.....	91
1. Die vorübergehende Unmöglichkeit	91
2. Vorübergehende Unmöglichkeit und Gegenleistungspflicht	92
3. Auswirkungen der vorübergehenden Unmöglichkeit auf das Rücktrittsrecht	93
4. Stellungnahme.....	93
F. Der Rücktritt vor Fälligkeit der Leistung.....	99
I. Der Rücktritt nach § 323 Abs. 4 BGB	100
1. Offensichtlichkeit der Pflichtverletzung vor Fälligkeit	100
2. Das Verhältnis des Rücktritts vor Fälligkeit zu § 323 Abs. 1 BGB.....	101
II. Der Rücktritt aus der Unsicherheitseinrede nach § 321 BGB	102
1. Schwächen der alten Regelung.....	102

2. Die Neuregelung.....	103
3. Mangelnde Leistungsfähigkeit	103
a) Beurteilungszeitpunkt der mangelnden Leistungsfähigkeit.....	103
b) Leistungsfähigkeit.....	104
4. Gefährdung der Gegenleistung.....	105
5. Voraussetzungen des Rücktritts.....	105
III. Das Verhältnis des Rücktritts vor Fälligkeit zur Unsicherheitseinrede	106
IV. Das Verhältnis des Rücktritts vor Fälligkeit zum Insolvenzrecht	107
1. Offensichtlichkeit der Pflichtverletzung bezüglich einer Nichtgeldleistung	108
2. Offensichtlichkeit der Nichtleistungsfähigkeit bezüglich einer Geldschuld.....	110
G. Der Rücktritt wegen teilweiser Nichterfüllung	111
I. Das System des Rücktritts bei Teilleistungsstörungen	112
1. Verbot der Teilleistung aus § 266 BGB.....	112
2. Ausnahmen von § 266 BGB.....	112
3. Auswirkungen auf das Rücktrittsrecht	113
II. Der Teilrücktritt	115
1. Teilrücktritt bei Verzögerung der Leistung.....	115
2. Teilrücktritt bei Schlechtleistung.....	116
a) Die Erheblichkeit der Pflichtverletzung als Rücktrittsvoraussetzung....	116
b) Umfang und Folge der Erheblichkeit der Pflichtverletzung	118
3. Der Teilrücktritt bei Teilunmöglichkeit.....	118
4. Teilbarkeit der Leistung als Voraussetzung des Teilrücktritts.....	120
a) Teilbarkeit der Leistung des Schuldners.....	120
b) Teilbarkeit der Gegenleistung.....	123
aa) Die adäquate Teilbarkeit der Gegenleistung	123
bb) Unteilbarkeit der Gegenleistung bei Teilunmöglichkeit	124
5. Umfang des Teilrücktritts und Gegenleistungspflicht	126
III. Der Totalrücktritt bei Teilleistungsstörungen.....	127
1. Der Totalrücktritt bei teilweiser Verspätung der Leistung	128
a) Die teilweise Nichterfüllung.....	128
aa) Verzögerung der Teilleistung	128
bb) Rücktritt beim Ausbleiben der ersten Teillieferung	129
(1) Rücktritt im Rahmen der Verpflichtung zur Gesamtleistung ...	130
(2) Rücktritt im Rahmen der freiwilligen Annahme von Teilleistungen	130
(3) Rücktritt im Rahmen der Vereinbarung von Teilleistungen.....	130
(a) Fällige Teilleistungen.....	130
(b) Zukünftig fällige Teilleistungen.....	131
cc) Inhalt und Umfang der teilweisen Nichterfüllung	132

b) Fehlendes Interesse an der Teilleistung	133
aa) Wegfall des Leistungsinteresses.....	134
bb) Beschränkung des Wegfalls des Leistungsinteresses auf die fehlende Teilleistung	134
2. Der Totalrücktritt bei nicht vertragsgemäßer Teilleistung.....	136
a) Die nicht vertragsgemäße Teilleistung.....	137
b) Anwendbarkeit von § 323 Abs. 5 S. 1 BGB beim Gesamtrücktritt wegen teilweiser Schlechtleistung.....	138
3. Der Totalrücktritt bei teilweiser Unmöglichkeit.....	140
a) Auswirkungen des § 266 BGB auf das Rücktrittsrecht	141
b) Der Begriff der Teilunmöglichkeit.....	141
c) Das fehlende Interesse des Gläubigers an der Teilleistung	142
d) Ausschluss des Rücktrittsrechts wegen Unteilbarkeit der Gegenleistung	143
IV. Der Teilrücktritt bei Sukzessivlieferungsverträgen	144
1. Das Dauerschuldverhältnis	145
2. Echter Sukzessivlieferungsvertrag (Ratenlieferungsvertrag).....	145
3. Der Teilrücktritt bei echten Sukzessivlieferungsverträgen.....	146
a) Teilrücktritt hinsichtlich der betroffenen Teilleistung	146
b) Teilrücktritt hinsichtlich des (noch) ausstehenden Teiles	147
V. Der Totalrücktritt bei echten Sukzessivlieferungsverträgen	150
1. Voraussetzungen des Totalrücktritts	151
2. Rechtsfolge des Totalrücktritts	152
a) Rücktritt ex nunc	152
b) Rücktritt ex tunc.....	152
 H. Der Rücktritt bei Dauerschuldverhältnissen.....	155
I. Kündigungs- und Rücktrittsgrund bei Dauerschuldverhältnissen	155
II. Fristsetzung oder Abmahnung	157
III. Übertragung der Kündigungsfrist auf das Rücktrittsrecht.....	157
 I. Der Rücktritt wegen Verletzung einer nicht leistungsbezogenen Nebenpflicht	159
I. Rücktritt aus § 324 BGB wegen Verletzung einer Nebenpflicht	159
1. Voraussetzungen des Rücktrittsrechts nach § 324 BGB	160
a) Verletzung einer nicht leistungsbezogenen Pflicht	160
b) Unzumutbarkeit des Festhaltens am Vertrag	161
c) Analoge Anwendung auf nicht gegenseitige Verträge	162
2. Fristsetzung oder Abmahnung.....	162
3. Teilrücktritt bei nicht leistungsbezogenen Pflichtverletzungen.....	163

II.	Rücktritt aus § 324 BGB wegen vorvertraglicher Pflichtverletzung (culpa in contrahendo)	165
1.	Fallkonstellationen	165
2.	Anwendbarkeit des § 324 BGB auf vorvertragliche Schuldverhältnisse ..	166
3.	Stellung des § 324 BGB im Gesetzeskontext.....	166
4.	Wertungswidersprüche	168
5.	Analoge Anwendung von § 324 BGB?	169
J.	Der Rücktritt im Kauf- und Werkvertragsrecht	173
I.	Der Rücktritt im Kaufrecht	173
1.	Allgemeines.....	173
2.	Das Verhältnis von Kaufrecht zum allgemeinen Leistungsstörungsrecht	173
a)	Gleichstellung von Minderleistung, aliud und Sachmangel gem. § 434 Abs. 3 BGB	174
aa)	Der Rücktritt bei Lieferung eines aliud.....	174
bb)	Der Rücktritt bei der Minderlieferung	175
(1)	Teilrücktritt.....	177
(2)	Gesamtrücktritt.....	177
cc)	Lösungsmodell.....	178
b)	Fristsetzung und Richtlinienkonformität beim Verbrauchsgüterkauf... ..	180
c)	Das Verhältnis von § 440 BGB zum allgemeinen Leistungsstörungsrecht.....	182
3.	Rücktritt beim Verbrauchsgüterkauf trotz erfolgreicher Nacherfüllung ...	183
4.	Die Rücktrittseinrede des Käufers und das Rücktrittsrecht des Verkäufers nach § 438 Abs. 4 S. 2 BGB	184
II.	Der Rücktritt im Werkvertragsrecht.....	185
K.	Rücktritt wegen Wegfalls der Geschäftsgrundlage	187
L.	Der Ausschluss des Rücktrittsrechts	191
I.	Ausschluss des Rücktritts wegen eigener Verantwortlichkeit des Gläubigers.....	191
II.	Ausschluss des Rücktrittsrechts bei Eintritt der Rücktrittsgründe während des Annahmeverzuges des Gläubigers	192
III.	Ausschluss des Rücktritts wegen Aufrechnung nach Nichterfüllung (§ 352 BGB).....	192
IV.	Ausschluss des Rücktritts wegen Unteilbarkeit des Rücktrittsrechts (§ 351 BGB).....	193
V.	Ausschluss des Rücktrittsrechts wegen fehlender eigener Leistungstreue	193

VI.	Ausschluss des Rücktrittsrechtes wegen verschuldeter Unmöglichkeit der Nacherfüllung durch den Gläubiger	195
1.	Die Motive des Gesetzgebers	196
2.	Der Wortlaut der Vorschriften	196
3.	Systematische Überlegungen	197
4.	Lösung	198
VII.	Ausschluss des Rücktritts bei Mangelbeseitigung nach erfolgter Rücktrittserklärung	200
M.	Die Rücktrittserklärung	203
I.	Inhalt und Form der Rücktrittserklärung	203
1.	Auslegung der Rücktrittserklärung	203
2.	Form der Rücktrittserklärung	204
3.	Bedingungsfeindlichkeit der Rücktrittserklärung	204
4.	Begründung der Rücktrittserklärung	205
II.	Rechtsfolge der Rücktrittserklärung	206
1.	Suspendierung der Leistungspflichten	206
2.	Das Abwicklungsverhältnis	208
3.	Auswirkungen auf den Schadensersatzanspruch	208
a)	Schadensersatzverlangen vor Ausübung des Rücktrittsrechts	208
b)	Schadensersatzverlangen nach erklärtem Rücktritt	210
III.	Die Bindung des Käufers an die zuerst ausgeübte Gestaltungserklärung (Verhältnis Rücktritt zu Minderung)	211
1.	Rücktritt nach ausgeübter Minderungserklärung	211
2.	Minderung nach erklärtem Rücktritt	212
IV.	Zeitliche Begrenzung der Ausübung des Rücktrittsrechtes	213
1.	Die Unwirksamkeit des Rücktritts nach § 218 BGB	214
2.	Die Verwirkung des Rücktrittsrechts	214
3.	Ausübung des Rücktrittsrechts innerhalb einer angemessenen Frist	216
N.	Ausblick	219
I.	Initiativen der EU für ein europäisches Vertragsrecht	219
II.	Initiativen der Wissenschaft für ein europäisches Vertragsrecht	220
1.	Die Principles of European Contract Law	221
2.	Der Entwurf von Pavia	222
O.	Zusammenfassung	223
I.	Der Rücktritt wegen Verletzung einer leistungsbezogenen Pflicht	223
II.	Der Rücktritt wegen Unmöglichkeit	223
III.	Der Rücktritt vor Fälligkeit	224

IV.	Der Rücktritt wegen teilweiser Nicht- und Schlechterfüllung.....	224
V.	Der Rücktritt bei Sukzessivlieferungsverträgen und Dauerschuld- verhältnissen	225
VI.	Der Rücktritt wegen der Verletzung einer nicht leistungsbezogenen Nebenpflicht.....	225
VII.	Der Rücktritt bei Kauf- und Werkvertrag	226
VIII.	Der Ausschluss des Rücktrittsrechts	226
IX.	Die Rücktrittserklärung und die Folgen des Rücktritts	227
X.	Zeitliche Schranken des Rücktrittsrechts.....	227
P.	Schlussbemerkung	229
	Anhang	231
I.	Der Diskussionsentwurf.....	231
II.	Die Konsolidierte Fassung des Diskussionsentwurfes	232
III.	Der Regierungsentwurf.....	234
IV.	Das Gesetz zur Modernisierung des Schuldrechts.....	236
V.	Principles of European Contract Law	237
	Literaturverzeichnis	239