



Robert Boels

## Der Rücktritt vom Vertrag trotz Rückgabeunmöglichkeit

Ein Vergleich der Regelungen des BGB mit  
dem UN-Kaufrecht, den Lando-Prinzipien  
und den UNIDROIT-Prinzipien



PETER LANG

# Inhaltsverzeichnis

|   |    |
|---|----|
| <b>Einleitung</b> .....   | 15 |
| <b>A. Zielsetzung der Arbeit</b> .....  | 15 |
| <b>B. Gang der Untersuchung</b> .....   | 16 |
| <b>C. Untersuchte Regelwerke</b> .....  | 17 |
| I. Das deutsche Recht .....   | 17 |
| II. Das UN-Kaufrecht .....  | 19 |
| III. Die Lando-Prinzipien .....   | 22 |
| IV. Die UNIDROIT-Prinzipien .....   | 26 |
| <b>D. Entwicklung des europäischen Vertragsrechts</b> .....                             | 29 |
| <br><b>Kapitel 1: Das Rücktrittsrecht im Rechtsvergleich</b> .....                      | 39 |
| <b>A. Der Rücktrittsgrund</b> .....   | 39 |
| I. „wesentliche Nichterfüllung“ und „wesentliche Vertragsverletzung“ ....               | 39 |
| 1. Vorzugswürdigkeit des Begriffs der „wesentlichen Nichterfüllung“ ...                 | 39 |
| 2. Das Kriterium der Wesentlichkeit .....   | 42 |
| 3. Wesentlichkeit bei fruchtloser Nachfristsetzung .....                                | 49 |
| 4. Wesentlichkeit bei Missachtung vertragsentscheidender<br>Bedingungen .....           | 51 |
| 5. Wesentlichkeit bei vorsätzlicher Nichterfüllung/<br>Vertragsverletzung .....         | 52 |
| 6. Wesentlichkeit bei Enttäuschung berechtigter und voraussehbarer<br>Erwartungen ..... | 53 |
| II. Antizipierte Nichterfüllung/Vertragsverletzung .....                                | 57 |
| III. Verschuldensunabhängigkeit des Rücktritts .....                                    | 58 |

|  |               |
|--|---------------|
| IV. Änderung der Geschäftsgrundlage.....   | 59            |
| V. Vertragliche Rücktrittsvereinbarungen .....   | 60            |
| <b>B. Die Rücktrittserklärung.....</b>   | <b>61</b>     |
| <b>C. Die Rücktrittsfolgen .....</b>   | <b>64</b>     |
| I. Wirkung des Rücktritts .....  | 64            |
| II. Befreiungswirkung.....   | 64            |
| III. Rückgewährpflicht und Rückforderungsrecht .....                                     | 65            |
| IV. Ausgleich der Nutzungen und Verwendungen .....                                       | 68            |
| <br><b>Kapitel 2: Das Rücktrittsrecht bei<br/>Rückgabeunmöglichkeit .....</b>            | <br><b>73</b> |
| <b>A. Einführung .....</b>   | <b>73</b>     |
| <b>B. Die Rückgabeunmöglichkeit.....</b>   | <b>74</b>     |
| I. Rückgabeunmöglichkeit wegen Verschlechterung des Gegenstandes ....                    | 74            |
| II. Rückgabeunmöglichkeit wegen Untergang des Gegenstandes .....                         | 77            |
| III. Untergang oder Verschlechterung eines teilbaren Gegenstandes.....                   | 81            |
| IV. Rechtsvergleichende Stellungnahme .....  | 82            |
| <b>C. Die „Wertersatz-Lösung“ des deutschen Rechts und der<br/>Prinzipientexte .....</b> | <b>83</b>     |
| I. Wertersatzpflicht des deutschen Rechts.....   | 83            |
| II. Wertersatzpflicht der Lando-Prinzipien.....  | 84            |
| III. Wertersatzpflicht der UNIDROIT-Prinzipien.....                                      | 85            |
| <b>D. Die „Vertragsaufhebungsausschluss-Lösung“<br/>im UN-Kaufrecht.....</b>             | <b>85</b>     |
| <b>E. Die Überlegenheit der „Wertersatz-Lösung“ .....</b>                                | <b>86</b>     |

|  |           |
|--|-----------|
| <b>Kapitel 3: Die Ausnahmeregelungen bei Rückgabeunmöglichkeit .....</b>           | <b>91</b> |
| <b>A. Einführung .....</b>   | <b>91</b> |
| <b>B. Anwendungsbereich der Ausnahmeregelungen.....</b>                            | <b>92</b> |
| I. Ausnahmeregelungen im deutschen Recht .....                                     | 92        |
| II. Ausnahmeregelungen im UN-Kaufrecht .....                                       | 94        |
| III. Ausnahmeregelungen der Lando-Prinzipien.....                                  | 96        |
| IV. Ausnahmeregelungen der UNIDROIT-Prinzipien .....                               | 97        |
| <b>C. Geschäftsübliche Verwendung des Gegenstandes.....</b>                        | <b>98</b> |
| I. Untersuchung des Gegenstandes.....  | 98        |
| II. Gebrauch des Gegenstandes.....   | 102       |
| 1. Ingebrauchnahme und Weitergebrauch des Gegenstandes<br>im deutschen Recht ..... | 102       |
| 2. Gebrauch der Ware im UN-Kaufrecht.....  | 104       |
| III. Verarbeitung oder Umgestaltung des Gegenstandes .....                         | 105       |
| 1. Verarbeitung oder Umgestaltung im deutschen Recht .....                         | 105       |
| 2. Veränderung im UN-Kaufrecht .....   | 106       |
| IV. Verbrauch des Gegenstandes .....   | 107       |
| 1. Verbrauch des Gegenstandes im deutschen Recht .....                             | 107       |
| 2. Verbrauch der Ware im UN-Kaufrecht .....  | 109       |
| V. Veräußerung oder Belastung des Gegenstandes .....                               | 110       |
| 1. Veräußerung oder Belastung im deutschen Recht.....                              | 110       |
| a. Wertersatzpflicht bei Weiterveräußerung des Gegenstandes .....                  | 110       |
| b. Vorrangige Pflicht zum Rückerwerb des Gegenstandes .....                        | 111       |
| c. Privilegierung auch bei Weiterveräußerung des Gegenstandes .....                | 113       |
| d. Belastung des Gegenstandes.....   | 114       |
| 2. Veräußerung oder Belastung im UN-Kaufrecht .....                                | 116       |
| 3. Veräußerung oder Belastung nach den UNIDROIT-Prinzipien.....                    | 118       |

|   |            |
|---|------------|
| 4. Veräußerung oder Belastung in Kenntnis des Rücktrittsrechts .....                                | 118        |
| VI. Rechtsvergleichende Stellungnahme .....   | 119        |
| <b>D. Vom Verkäufer zu vertretende Rückgabeunmöglichkeit .....</b>                                  | <b>119</b> |
| I. Vertrags- und Pflichtverletzung des Verkäufers im deutschen Recht ..                             | 119        |
| II. Vertrags- und Pflichtverletzung des Verkäufers im UN-Kaufrecht .....                            | 125        |
| III. Vertrags- und Pflichtverletzung des Verkäufers nach den Lando-<br>und UNIDROIT-Prinzipien..... | 127        |
| IV. Mitverantwortlichkeit des Käufers.....  | 130        |
| V. Rechtsvergleichende Stellungnahme .....  | 132        |
| <b>E. Durch höhere Gewalt eintretende Rückgabeunmöglichkeit.</b>                                    | <b>133</b> |
| I. Höhere Gewalt im deutschen Recht.....  | 133        |
| 1. Hypothetischer Schadeneintritt beim Verkäufer .....  | 133        |
| 2. Ursache außerhalb des Machtbereichs des Käufers.....   | 134        |
| 3. Beweislast .....   | 135        |
| II. Höhere Gewalt im UN-Kaufrecht .....   | 135        |
| III. Höhere Gewalt nach den Lando- und UNIDROIT-Prinzipien .....                                    | 136        |
| IV. Rechtsvergleichende Stellungnahme .....   | 138        |
| <b>F. Zufällig eintretende Rückgabeunmöglichkeit .....</b>  | <b>138</b> |
| I. „Beachtung der eigenüblichen Sorgfalt“ im deutschen Recht.....                                   | 138        |
| 1. Zufall im „engen Sinne“ und im „weiten Sinne“ .....  | 138        |
| 2. Zurückspringen der Gefahrtragung auf den Verkäufer .....   | 139        |
| 3. Verletzung der eigenüblichen Sorgfalt .....  | 141        |
| 4. Keine Erweiterung durch Objektivierung des Sorgfaltsmaßstabs .....                               | 143        |
| 5. Keine Erweiterung auf jedes risikoerhöhende Verhalten .....                                      | 145        |
| 6. Keine Erweiterung auf jede freie Handlung des Käufers .....                                      | 146        |
| 7. Teleologische Reduktion .....  | 148        |
| a. Keine Privilegierung des Rücktrittsgegners .....   | 148        |
| b. Teleologische Reduktion bei besonderer Betriebsgefahr .....                                      | 150        |

|           |   |            |
|-----------|---|------------|
| c.        | Teleologische Reduktion bei Wegfall der Geschäftsgrundlage .....                        | 151        |
| d.        | Teleologische Reduktion bei Nichtleistung des<br>Rücktrittsberechtigten.....            | 152        |
| II.       | „Nichtverursachung durch den Käufer“ im UN-Kaufrecht .....                              | 152        |
| 1.        | Bestand des Vertragsaufhebungsrechts des Käufers .....                                  | 152        |
| 2.        | Handlung oder Unterlassung des Käufers .....  | 154        |
| 3.        | Keine Begrenzung auf schuldhaftes Verhalten des Käufers .....                           | 154        |
| 4.        | Keine Begrenzung auf risikoerhöhendes Verhalten des Käufers .....                       | 155        |
| 5.        | Keine Begrenzung auf die Beachtung der eigenüblichen Sorgfalt.....                      | 156        |
| 6.        | Begrenzung auf die Herrschafts- und Einflussphäre des Käufers.....                      | 156        |
| III.      | „Angemessener Wertersatz“ nach den Lando-Prinzipien.....                                | 157        |
| IV.       | „Vernünftiger Wertersatz“ nach den UNIDROIT-Prinzipien.....                             | 157        |
| V.        | Zufallsgefahr in besonderen Situationen.....  | 158        |
| 1.        | Zufallsgefahr bei Kenntnis des Rücktrittsgrundes.....                                   | 158        |
| a.        | Kenntnis des Rücktrittsgrundes im deutschen Recht .....                                 | 158        |
| (a)       | Privilegierung trotz Kenntnis des Rücktrittsgrundes .....                               | 158        |
| (b)       | Keine Regelungslücke .....  | 159        |
| (c)       | Keine hinreichende Begründung einer teleologischen<br>Reduktion.....                    | 160        |
| (d)       | Keine Vergleichbarkeit mit dem Widerrufsrecht des<br>Verbrauchers.....                  | 164        |
| b.        | Kenntnis des Vertragsaufhebungsgrundes im UN-Kaufrecht .....                            | 166        |
| c.        | Kenntnis des Vertragsaufhebungsgrundes nach den Lando-<br>und UNIDROIT-Prinzipien ..... | 167        |
| 2.        | Zufallsgefahr bei Diebstahl.....  | 167        |
| VI.       | Rechtsvergleichende Stellungnahme .....   | 169        |
| <b>G.</b> | <b>Ausnahmeregelungen in besonderen Fällen der<br/>Rückgabeunmöglichkeit.....</b>       | <b>170</b> |
| I.        | Rückgabeunmöglichkeit durch den Verkäufer als<br>Rücktrittsberechtigten .....           | 170        |
| II.       | Rückgabeunmöglichkeit durch den Käufer als Rücktrittsgegner .....                       | 171        |

|   |     |
|---|-----|
| III. Rückgabeunmöglichkeit beim vertraglichen oder einvernehmlichen Rücktritt ..... | 173 |
| IV. Rückgabeunmöglichkeit durch den Käufer beim Ersatzlieferungsverlangen .....     | 177 |

## **Kapitel 4: Die Ersatzpflichten bei Rückgabeunmöglichkeit .....**

### **A. Einführung .....**

### **B. Schadensersatzpflichten im Rücktrittsrecht .....**

|   |     |
|---|-----|
| I. Kumulation von Rücktritt und Schadensersatz.....                                       | 181 |
| 1. Kumulation von Rücktritt und Schadensersatz im deutschen Recht .....                   | 181 |
| 2. Kumulation von Vertragsaufhebung und Schadensersatz im UN-Kaufrecht.....               | 183 |
| 3. Kumulation von Vertragsaufhebung und Schadensersatz nach den Lando-Prinzipien.....     | 183 |
| 4. Kumulation von Vertragsaufhebung und Schadensersatz nach den UNIDROIT-Prinzipien ..... | 184 |
| 5. Rechtsvergleichende Stellungnahme .....  | 184 |
| II. Schadensersatzpflichten des Rücktrittsgegners .....                                   | 185 |
| III. Schadensersatzpflichten des Rücktrittsberechtigten .....                             | 189 |

### **C. Ersatzpflichten bei Rückgabeunmöglichkeit vor Erklärung des Rücktritts.....**

|   |     |
|---|-----|
| I. Ersatzansprüche ohne Anwendbarkeit der Ausnahmeregelungen..... | 189 |
| 1. Berechnung des Wertersatzes im deutschen Recht .....           | 189 |
| a. Einführung in die Problematik .....                            | 189 |
| b. Kein genereller Ersatz des objektiven Wertes.....              | 190 |
| c. Vertraglich bestimmte Gegenleistung als Berechnungsgrundlage.. | 191 |
| d. Minderung des Wertersatzes bei mangelhafter Lieferung .....    | 192 |

|           |  |            |
|-----------|--|------------|
| 2.        | Minderung und vertragsbegleitender Schadensersatz im UN-Kaufrecht.....                         | 194        |
| 3.        | Berechnung des Wertersatzes nach den Lando-Prinzipien.....                                     | 195        |
| 4.        | Berechnung des Wertersatzes nach den UNIDROIT-Prinzipien .....                                 | 195        |
| II.       | Ersatzansprüche bei Anwendbarkeit der Ausnahmeregelungen.....                                  | 196        |
| 1         | Herausgabe der Bereicherung im deutschen Recht .....   | 196        |
| 2.        | Herausgabe verbliebener Ware und Vorteilsausgleich im UN-Kaufrecht.....                        | 198        |
| 3.        | Reduzierung der Wertersatzpflicht nach den Lando-Prinzipien.....                               | 199        |
| 4.        | Reduzierung der Wertersatzpflicht nach den UNIDROIT-Prinzipien .....                           | 200        |
| III.      | Rechtsvergleichende Stellungnahme .....  | 200        |
| <b>D.</b> | <b>Ersatzpflichten bei Rückgabeunmöglichkeit ab Kenntnis des Rücktrittsgrundes.....</b>        | <b>201</b> |
| I.        | Einführung in die Problematik .....  | 201        |
| II.       | Sorgfaltspflichten vor Erklärung des Rücktritts .....  | 202        |
| 1.        | Sorgfaltspflichten im deutschen Recht .....  | 202        |
| 2.        | Erhaltungs- und Schadenminderungspflicht im UN-Kaufrecht .....                                 | 203        |
| 3.        | Keine Sorgfaltspflichten nach den Lando- und UNIDROIT-Prinzipien .....                         | 204        |
| III.      | Entstehungszeitpunkt der Sorgfaltspflichten .....  | 204        |
| 1.        | Entstehungszeitpunkt im deutschen Recht .....  | 204        |
| a.        | Pflicht zur sorgsamten Behandlung ab positiver Kenntnis des Rücktrittsrechts.....              | 204        |
| b.        | Pflicht zur sorgsamten Behandlung bei grob fahrlässiger Unkenntnis des Rücktrittsrechts .....  | 205        |
| c.        | Keine Pflicht zur sorgsamten Behandlung bei fahrlässiger Unkenntnis des Rücktrittsrechts ..... | 206        |
| 2.        | Entstehungszeitpunkt im UN-Kaufrecht.....  | 207        |
| IV.       | Sorgfaltsmaßstab der Sorgfaltspflichten .....  | 207        |



|           |  |            |
|-----------|--|------------|
| 1.        | Sorgfaltsmaßstab ab Kenntnis oder grob fahrlässiger<br>Unkenntnis im deutschen Recht ..... | 207        |
| a.        | Verschuldenserfordernis im deutschen Recht .....   | 207        |
| b.        | Keine Berücksichtigung der Wertung des<br>§ 346 Abs.3 S.1 Nr.3 BGB .....                   | 208        |
| 2.        | Sorgfaltsmaßstab im UN-Kaufrecht .....   | 211        |
| V.        | Rechtsvergleichende Stellungnahme .....  | 211        |
| <b>E.</b> | <b>Ersatzpflichten bei Rückgabeunmöglichkeit nach<br/>Erklärung des Rücktritts.....</b>    | <b>211</b> |
| I.        | Verletzung einer Rückgewähr- oder Erhaltungspflicht .....                                  | 211        |
| II.       | Vertretenmüssen und Entlastungsgründe.....   | 215        |
| III.      | Schadensberechnung .....   | 217        |
| 1.        | Schadensberechnung nach der Differenztheorie.....  | 217        |
| 2.        | Entgangener Gewinn des Rücktrittsgegners .....   | 218        |
| 3.        | Voraussehbarkeit des Schadens .....  | 219        |
| 4.        | Mitverschulden des Rücktrittsgegners.....  | 220        |
| IV.       | Rechtsvergleichende Stellungnahme .....  | 221        |
|           | <b>Gesamtergebnis der Untersuchung .....</b>   | <b>223</b> |
|           | <b>Literaturverzeichnis .....</b>  | <b>227</b> |
|           | <b>Abkürzungsverzeichnis .....</b>   | <b>251</b> |
|           | <b>Anhang 1: Vertragsstaaten des UN-Kaufrechts.....</b>                                    | <b>253</b> |
|           | <b>Anhang 2: Text der Lando-Prinzipien (Auszug).....</b>                                   | <b>259</b> |
|           | <b>Anhang 3: Text der UNIDROIT-Prinzipien (Auszug).....</b>                                | <b>271</b> |