

# Inhaltsverzeichnis

<b>Literaturverzeichnis .....</b>	<b>XXXIII</b>
-----------------------------------	---------------

<b>Einleitung.....</b>	<b>1</b>
------------------------	----------

<b>Teil 1. Grundlagen zum GEK, BGB und CISG.....</b>	<b>7</b>
--	----------

A. Historische Entwicklung .....	7
I. Entstehungsgeschichte des GEK .....	7
1. Einleitung .....	7
2. Lando-Kommission (PECL) .....	7
3. Unidroit Principles und Study Group on a European Civil Code .....	8
4. Acquis Principles .....	8
5. DCFR und CFR .....	8
6. Vom DCFR zum GEK .....	13
II. Entstehungsgeschichte des BGB .....	15
1. Vom Allgemeinen Preußischen Landrecht zum BGB.....	15
2. Das BGB im 20. Jahrhundert .....	15
III. Entstehungsgeschichte des CISG .....	16
1. Kaufrecht des Römischen Instituts .....	16
2. Haager Kaufrecht .....	17
3. Entwicklungen bis zur Wiener Konferenz.....	17
B. Anwendungsbereich .....	18
I. Räumlicher Anwendungsbereich .....	18
1. GEK .....	18
a. Vertrag zwischen Unternehmern.....	18
b. Vertrag zwischen Unternehmer und Verbraucher.....	19
2. BGB .....	20
3. CISG .....	21
II. Sachlicher Anwendungsbereich .....	22

1. GEK.....	22
a. Kaufverträge (Art. 5 lit. a) GEK-VO) .....	22
aa. Arten von Kaufverträgen .....	22
bb. Kaufgegenstand .....	24
(1) Unternehmenskauf .....	25
(2) Ticketkauf .....	26
b. Bereitstellung digitaler Inhalte (Art. 5 lit. b) GEK-VO).....	26
c. Verträge über verbundene Dienstleistungen (Art. 5 lit. c) GEK-VO).....	27
d. Mischverträge .....	28
e. Geregelte Sachverhalte .....	29
2. BGB.....	30
3. CISG.....	31
III. Persönlicher Anwendungsbereich .....	32
1. GEK.....	32
2. BGB.....	33
3. CISG.....	33
IV. Zeitlicher Anwendungsbereich .....	34
1. GEK.....	34
2. BGB.....	34
3. CISG.....	34
V. Fazit.....	35
C. Grundstruktur und methodische Eigenheiten.....	35
I. GEK.....	35
1. Allgemeiner Aufbau.....	35
2. Methodische Eigenheiten .....	37
a. Privatautonomie .....	37
b. Dispositivität .....	38
c. Treu und Glauben .....	38
d. Pflicht zur Zusammenarbeit .....	40
e. Auslegung .....	41
aa. Grundsätze der Auslegung.....	41

bb. Methoden der Auslegung .....	42
f. Lückenfüllung .....	44
aa. Allgemeines .....	44
bb. Interne Lücken .....	44
cc. Externe Lücken .....	45
II. BGB .....	45
1. Privatautonomie und Dispositivität .....	45
2. Treu und Glauben .....	46
3. Auslegung .....	47
III. CISG .....	48
1. Privatautonomie und Dispositivität .....	48
2. Handelsbräuche und Gepflogenheiten .....	49
3. Auslegung .....	50
a. Grundsätze der Auslegung .....	50
b. Methoden der Auslegung .....	50
4. Lückenfüllung .....	51
IV. Fazit .....	52
D. Überblick zum Mängelgewährleistungsrecht .....	54
I. GEK .....	54
1. Allgemeines .....	54
2. Recht zur zweiten Andienung .....	55
a. Heilung im Verhältnis mit einem Unternehmer-Käufer .....	55
aa. Allgemeines .....	55
bb. Heilung bei Schlechtleistung .....	57
cc. Heilung bei Spätleistung .....	57
dd. Heilung trotz Mitteilung der Beendigung .....	58
ee. Ablehnen eines Heilungsangebots .....	58
b. Heilung im Verhältnis zu einem Verbraucher-Käufer .....	59
3. Keine Abhilfen im Falle der Verursachung (Art. 106 Abs. 5 GEK) .....	60
4. Entschuldigte Nichterfüllung .....	60
5. Die Abhilfen im Überblick .....	61

a.	Erfüllung (Art. 106 Abs. 1 lit. a) i.V.m. Art. 110 GEK)	61
aa.	Allgemeines	61
bb.	Sperrung anderer Abhilfen bei Geltendmachung von Reparatur oder Nachlieferung	62
cc.	Teleologische Reduktion von Art. 111 Abs. 2 GEK für Begleitschäden	64
dd.	Rücknahme der Kaufsache	64
b.	Zurückbehaltungsrecht (Art. 106 Abs. 1 lit. b) i.V.m. Art. 113 GEK)	65
c.	Beendigung (Art. 106 Abs. 1 lit. c) i.V.m. Art. 114 ff. GEK)	66
d.	Preisminderung (Art. 106 Abs. 1 lit. d) i.V.m. Art. 120 GEK)	66
e.	Schadensersatz (Art. 106 Abs. 1 lit. e) i.V.m. Art. 159 ff. GEK)	67
II.	BGB	68
1.	Allgemeines	68
2.	Nacherfüllung (§ 437 Nr. 1 i.V.m. § 439 BGB)	69
3.	Rücktritt (§ 437 Nr. 2 i.V.m. §§ 323, 346 ff. BGB)	69
4.	Minderung (§ 437 Nr. 2 i.V.m. § 441 BGB)	69
5.	Schadensersatz und Ersatz vergeblicher Aufwendungen (§§ 437 Nr. 3 i.V.m. §§ 280 ff. BGB)	70
III.	CISG	70
1.	Allgemeines	70
2.	Erfüllung (Art. 45 Abs. 1 lit. a) i.V.m. Art. 46 CISG)	72
3.	Vertragsaufhebung (Art. 45 Abs. 1 lit. a) i.V.m. Art. 49 CISG)	73
4.	Minderung (Art. 45 Abs. 1 lit. a) i.V.m. Art. 50 CISG)	73
5.	Schadensersatz (Art. 45 Abs. 1 lit. b) i.V.m. 74 ff. CISG)	73
6.	Zurückbehaltungsrecht	73
IV.	Fazit	74

## Teil 2. Beendigungsgründe .....77

A.	Überblick zu den Beendigungs- bzw. Rücktritts- und Aufhebungsrechten	77
----	--	----

I.	GEK .....	77
II.	BGB .....	78
III.	CISG .....	78
B.	Nichterfüllung und wesentliche Nichterfüllung gem. Art. 87 GEK .....	79
I.	Allgemeines .....	79
II.	Nichterfüllung (Art. 87 Abs. 1 GEK) .....	80
1.	Erfasste Pflichten .....	81
a.	Meinungsstand in der Literatur .....	81
b.	Eigene kritische Würdigung .....	81
aa.	Grammatische Auslegung .....	82
bb.	Systematische Auslegung .....	82
cc.	Teleologische Auslegung .....	82
c.	Fazit .....	83
2.	Schutzpflichten .....	84
a.	Abgrenzung von Leistungspflichten sowie Schutzpflichten .....	84
b.	Nebenleistungspflichten .....	85
c.	Schutzpflichten .....	85
aa.	Problemaufriss .....	85
bb.	Meinungsstand in der Literatur .....	86
cc.	Eigene kritische Würdigung .....	86
(1)	Argumente gegen eine Einbeziehung von Schutzpflichten .....	87
(2)	Argumente für eine Einbeziehung von Schutzpflichten .....	88
(3)	Rückausnahme für Beendigung .....	89
d.	Fazit .....	89
3.	Jede sonstige behauptete Erfüllung .....	90
III.	Wesentlichkeit der Nichterfüllung (Art. 87 Abs. 2 GEK) .....	90
1.	Allgemeines .....	90
2.	Vorenthalten eines wesentlichen Teils (Art. 87 Abs. 2 lit. a) GEK) .....	91
a.	Wesentlicher Teil .....	91
aa.	Allgemeines .....	91

(1) Subjektive oder objektive Elemente bei der Bestimmung der Wesentlichkeit.....	92
(a) Exkurs: Darstellung des Streitstands zum CISG .....	92
(b) Übertragung auf das GEK .....	93
(2) Anwendungsfälle .....	93
bb. Vorsätzliche Vertragsverletzung.....	94
(1) Exkurs: Situation im CISG .....	94
(2) Übertragung auf das GEK .....	95
cc. Zeitpunkt.....	95
dd. Beweislast.....	96
b. Vorhersehbarkeit .....	96
aa. Allgemeines .....	96
bb. Bedeutung .....	96
(1) Exkurs: Meinungsstreit im CISG .....	96
(2) Problematik im GEK.....	97
cc. Voraussetzungen .....	97
dd. Maßgeblicher Zeitpunkt .....	98
ee. Beweislast.....	98
3. Nichterfüllung ist offensichtlich (Art. 87 Abs. 2 lit. b) GEK).....	99
a. Allgemeines .....	99
b. Voraussetzungen .....	99
aa. Erkennbarkeit der zukünftigen Unzuverlässigkeit.....	100
bb. Künftige Erfüllung .....	101
c. Zeitpunkt.....	101
d. Beweislast.....	101
IV. Fazit.....	101
C. Rechte bei Nichterfüllung bzw. Schlechterfüllung.....	103
I. Beendigung wegen Nichterfüllung bzw. Schlechterfüllung gem. Art. 114 GEK .....	103
1. Allgemeines.....	103
2. Voraussetzungen.....	104
a. Nichtlieferung oder verspätete Lieferung .....	104
aa. Nichtlieferung.....	104

(1) Unmöglichkeit.....	104
(a) Objektive Unmöglichkeit.....	105
(b) Teilweise Unmöglichkeit .....	105
(c) Vorübergehende Unmöglichkeit .....	106
(d) Subjektive Unmöglichkeit .....	106
(e) Rechtliche Unmöglichkeit .....	107
(2) Sonstige Nichterfüllung.....	107
(3) Erfüllungsverweigerung.....	107
bb. Verspätete Lieferung.....	108
(1) Abgrenzung zu Art. 115 GEK .....	108
(2) Anwendungsfälle der verspäteten Lieferung.....	109
b. Schlechtleistung.....	110
aa. Allgemeines .....	110
bb. Sonderformen der Schlechtleistung.....	110
cc. Subjektiver Vertragsmäßigkeitbegriff.....	111
dd. Vertragsmäßigkeit gem. Art. 100 GEK .....	112
(1) Vertragswidrige Lieferungen gem. Art. 100 GEK .....	112
(a) Bestimmter Zweck .....	112
(aa) Allgemeines .....	112
(bb) Annäherung über den gewöhnlichen Zweck .....	113
(cc) Zur-Kennntnis-Bringen.....	113
(dd) Zeitpunkt.....	116
(ee) Einschränkung gem. Art. 100 lit. a) a.E. GEK .....	117
(b) Gewöhnlicher Zweck .....	117
(c) Ware entsprechend Probe und Muster.....	117
(d) Verpackung.....	118
(e) Zubehör und Montageanleitung.....	119
(f) Vorvertragliche Erklärungen.....	120
(aa) Aussagen des Verkäufers und Werbung .....	120
(bb) Aussagen Dritter.....	121
(g) Erwartungen des Käufers.....	122
(2) Verhältnis der Kriterien des Art. 100 GEK untereinander .....	123

(a)	Verhältnis von Art. 100 lit. a) zu Art. 100 lit. b) GEK.....	123
(b)	Verhältnis von Art. 100 lit. a) zu Art. 100 lit. c) GEK.....	123
(c)	Verhältnis von Art. 100 lit. b) zu Art. 100 lit. c) GEK.....	124
ee.	Vertragsmäßigkeit gem. Art. 101 GEK (Sachgemäße Montage) .....	124
ff.	Vertragsmäßigkeit gem. Art. 102 GEK (Keine Rechte und Ansprüche Dritter).....	125
(1)	Keine Rechte Dritter .....	125
(2)	Keine offensichtlich unbegründeten Ansprüche Dritter.....	126
(3)	Rechte und Ansprüche Dritter aus geistigem Eigentum .....	127
(a)	Voraussetzungen .....	127
(b)	Beschränkungen.....	129
gg.	Einschränkungen bei Verbraucherverträgen.....	130
(1)	Allgemeines .....	130
(2)	Verhältnis von Art. 99 Abs. 3 zu Art. 100 GEK.....	131
(3)	Art. 99 Abs. 3 GEK im Hinblick auf das Verhältnis der Kriterien des Art. 100 GEK untereinander .....	133
hh.	Ausschluss nach Art. 104 GEK .....	133
(1)	Allgemeines .....	133
(2)	Arglist und Garantie.....	134
(a)	Arglist .....	134
(b)	Garantie .....	135
ii.	Zeitpunkt der Vertragsmäßigkeit (Art. 105 GEK).....	136
c.	Sonstige behauptete Nichterfüllung .....	137
3.	Beweislast.....	137
4.	Abweichungen wegen Abs. 2 (Verbraucher-Kauf).....	137
a.	Allgemeines .....	137
b.	Begriff der Unerheblichkeit.....	138
aa.	Meinungsstand in der Literatur .....	138
bb.	Eigene kritische Würdigung.....	138
(1)	Kein Gleichlauf von Geringfügigkeit und Unerheblichkeit .....	138
(2)	Ziel der Unerheblichkeit.....	139



(3) Rechtsfolgenbetrachtung.....	140
c. Beweislast.....	141
5. Fazit.....	141
II. Recht zum Rücktritt wegen nicht erbrachter Leistung (§ 323 BGB).....	143
1. Allgemeines.....	143
aa. Gesetzliche Bestimmungen.....	144
bb. Haupt-, Neben- und Schutzpflichten.....	144
(1) Meinungsstand in der Literatur.....	144
(2) Eigene kritische Würdigung.....	144
2. Voraussetzungen.....	145
a. Nichtleistung oder Schlechtleistung.....	145
aa. Schlechtleistung.....	145
(1) Sachmangel.....	145
(a) Allgemeine Voraussetzungen.....	145
(b) Aliud und Zuviel- bzw. Zuweniglieferung.....	147
(aa) Aliud.....	147
(bb) Zuweniglieferung.....	147
(cc) Zuviellieferung.....	148
(c) Werbung und Aussagen Dritter.....	148
(d) Montagemangel.....	148
(e) Kauf nach Probe oder Muster.....	149
(f) Verpackungs- bzw. Umverpackungsmängel.....	149
(2) Rechtsmangel.....	149
(3) Haftungsausschluss gem. § 442 BGB.....	150
bb. Nichtleistung.....	150
(1) Verspätete Leistung.....	151
(2) Erfüllungsverweigerung.....	151
(3) Unmöglichkeit.....	151
b. Frist zur Nacherfüllung.....	152
aa. Grundsätzliches.....	152
bb. Korrektur des § 323 Abs. 1 BGB im Verbraucher-Kauf.....	153
c. Entbehrlichkeit der Fristsetzung.....	154

aa. Entbehrlichkeit gem. § 323 Abs. 2 Nr. 1 BGB .....	154
bb. Entbehrlichkeit gem. § 323 Abs. 2 Nr. 2 BGB .....	155
cc. Entbehrlichkeit gem. § 323 Abs. 2 Nr. 3 BGB .....	156
dd. Entbehrlichkeit gem. § 440 S. 1 BGB .....	157
(1) Verweigerung der Nacherfüllung.....	157
(2) Fehlschlagen der Nacherfüllung.....	158
(3) Unzumutbarkeit der Nacherfüllung.....	158
ee. Exkurs: Entbehrlichkeit gem. § 376 Abs. 1 S. 1 HGB.....	159
d. Unerheblichkeit gem. § 323 Abs. 5 S. 2 BGB.....	159
3. Beweislast.....	161
III. Vertragsaufhebung (Art. 49 Abs. 1 lit. a) CISG).....	161
1. Allgemeines.....	161
2. Voraussetzungen.....	162
a. Nichterfüllung.....	162
aa. Allgemeines .....	162
bb. Nichtleistung.....	162
(1) Nichtleistung.....	162
(a) Unmöglichkeit.....	162
(b) Erfüllungsverweigerung.....	163
(2) Verspätete Lieferung.....	163
(a) Abgrenzung zwischen Art. 49 Abs. 1 lit. a) und b) CISG ....	163
(b) Anwendungsfälle .....	164
cc. Schlechtleistung.....	164
(1) Allgemeines .....	164
(2) Vertragsmäßigkeit der Ware gem. Art. 35 Abs. 2 CISG.....	165
(a) Gewöhnlicher Verwendungszweck.....	166
(b) Bestimmter Verwendungszweck .....	167
(c) Ware entsprechend Probe oder Muster.....	168
(d) Übliche oder angemessene Verpackung.....	169
(3) Verhältnis von Art. 35 Abs. 2 lit. a) – d) CISG zueinander....	169
(4) Kenntnis oder vorwerfbare Unkenntnis .....	170
(5) Beweislast.....	171

(6) Zeitpunkt (Art. 36 Abs. 1 CISG).....	171
dd. Sonstige Nichterfüllung.....	172
b. Wesentlichkeit.....	173
aa. Erwartungen des Käufers.....	173
bb. Keine Vorhersehbarkeit .....	173
cc. Nacherfüllung des Verkäufers.....	174
dd. Zeitpunkt.....	174
ee. Beweislast.....	175
ff. Anwendungsbeispiele .....	175
c. Rechtsmangel gem. Art. 41 CISG.....	175
aa. Allgemeines .....	175
bb. Voraussetzungen .....	176
(1) Frei von Rechten Dritter .....	176
(2) Frei von Ansprüchen Dritter .....	177
cc. Geistiges Eigentum.....	177
(1) Rechte Dritter aus geistigem Eigentum .....	178
(2) Ansprüche Dritter aus geistigem Eigentum.....	178
(3) Einschränkungen.....	178
(a) Kenntnis oder Vorwerfbarkeit der Unkenntnis.....	179
(b) Räumliche Einschränkung .....	179
(4) Ausschluss gem. Art. 42 Abs. 2 CISG.....	180
dd. Beweislast.....	181
ee. Zeitpunkt.....	181
IV. Vergleichendes Fazit.....	181
1. Vergleich von Art. 114 GEK und Art. 49 Abs. 1 lit. a) CISG .....	181
2. Vergleich von Art. 114 GEK und Art. 49 Abs. 1 lit. a) CISG mit § 323 Abs. 1 BGB.....	183
D. Rechte bei verspäteter Erfüllung .....	189
I. Beendigung wegen verspäteter Erfüllung gem. Art. 115 Abs. 1 GEK.....	189
1. Allgemeines.....	189
2. Voraussetzungen.....	189
a. Unwesentliche verspätete Lieferung .....	189

aa.	Ausgangssituation.....	189
bb.	Anwendung auf Schlechtleistung.....	191
b.	Setzen einer Nachfrist.....	192
aa.	Ausgangssituation.....	192
bb.	Reaktionen des Verkäufers.....	193
(1)	Vorschlagen einer Gegenfrist.....	193
(2)	Einlegen eines berechtigten Widerspruchs i.S.v. Art.115 Abs. 2 GEK.....	193
(3)	Verweigerung des Verkäufers.....	194
(4)	Leistung innerhalb der Frist.....	194
(5)	Verstreichen lassen der Frist.....	195
3.	Beweislast.....	195
4.	Fazit.....	195
II.	Rechte bei verspäteter Erfüllung nach dem BGB.....	195
III.	Vertragsaufhebung gem. Art. 49 Abs. 1 lit. b) CISG.....	196
1.	Allgemeines.....	196
2.	Voraussetzungen.....	196
a.	Nicht zeitgemäße Lieferung.....	196
b.	Exkurs: Schlechtleistung .....	197
c.	Ablaufen der Frist bzw. Erklärung der Nichterfüllung.....	197
d.	Reaktionen des Verkäufers.....	198
3.	Beweislast.....	198
IV.	Vergleichendes Fazit.....	199
E.	Rechte bei voraussichtlicher Nichterfüllung.....	200
I.	Beendigung wegen voraussichtlicher Nichterfüllung gem. Art. 116 GEK .....	200
1.	Allgemeines.....	200
2.	Voraussetzungen.....	200
a.	Keine Fälligkeit .....	200
b.	Verkäufererklärung oder anderweitige Offensichtlichkeit .....	201
aa.	Grundsatz.....	201
bb.	Keine Anzeige an den Verkäufer .....	202

c. Rechtfertigung der Beendigung.....	203
3. Beweislast.....	204
4. Fazit.....	204
II. Recht zum Rücktritt nach § 323 Abs. 4 BGB.....	204
1. Allgemeines.....	204
2. Voraussetzungen.....	205
a. Allgemeine Voraussetzungen .....	205
b. Offensichtlichkeit .....	205
aa. Grad der Sicherheit .....	205
bb. Anknüpfungspunkt der Offensichtlichkeit .....	205
c. Unerheblichkeit des § 323 Abs. 5 S. 2 BGB.....	206
3. Beweislast .....	206
III. Vertragsaufhebung nach Art. 72 Abs. 1 CISG.....	206
1. Allgemeines.....	206
2. Voraussetzungen.....	207
a. Zukünftige wesentliche Vertragsverletzung .....	207
b. Offensichtlichkeit .....	207
c. Anzeigepflicht (Art. 72 Abs. 2 CISG) bzw. Verweigerung der Leistung (Art. 72 Abs. 3 CISG).....	207
aa. Pflicht zur Anzeige.....	208
(1) Inhalt der Anzeige.....	208
(2) Zumutbarkeit.....	208
(3) Rechtsfolge.....	209
(4) Keine hinreichende Gewähr .....	209
bb. Anforderungen an Art. 72 Abs. 3 CISG.....	210
3. Beweislast .....	210
IV. Fazit.....	211
F. Sonstige Rücktritts- bzw. Aufhebungsgründe.....	212
I. Rücktritt gem. § 324 BGB.....	212
1. Darstellung des § 324 BGB .....	212
a. Allgemeines .....	212
b. Voraussetzungen .....	213
c. Beweislast.....	213

2.	Konsequenz des Fehlens einer vergleichbaren Regelung im GEK.....	213
II.	Rücktritt gem. 326 Abs. 5 BGB.....	214
1.	Darstellung des § 326 Abs. 5 BGB.....	214
a.	Allgemeines .....	214
b.	Voraussetzungen .....	215
c.	Beweislast.....	215
2.	Konsequenz des Fehlens einer vergleichbaren Regelung im GEK.....	216
G.	Fazit .....	216

### **Teil 3. Ausschlussgründe.....219**

A.	Primäre Ausschlussgründe.....	219
I.	Verlust des Beendigungsrechts gem. Art. 119 GEK .....	219
1.	Allgemeines.....	219
2.	Voraussetzungen.....	220
a.	Entstehen des Rechts und Kenntnis von der Nichterfüllung.....	220
aa.	Kenntniserlangung vor Entstehung des Rechts .....	220
bb.	Kenntniserlangung im Falle der voraussichtlichen Nichterfüllung.....	221
b.	Ablauf einer 2-Monats-Frist.....	221
3.	Ausschluss von Art. 119 GEK .....	222
4.	Fazit.....	223
II.	Verlust des Rücktrittsrechts nach § 323 Abs. 6 BGB.....	224
1.	Darstellung des § 323 Abs. 6 BGB.....	224
a.	Allgemeines .....	224
b.	Voraussetzungen .....	224
aa.	Vertretenmüssen des Käufers .....	224
bb.	Annahmeverzug .....	225
c.	Beweislast.....	225
III.	Verlust des Rechts zur Vertragsaufhebung nach Art. 49 Abs. 2 CISG.....	225

1.	Allgemeines.....	225
2.	Voraussetzungen.....	225
a.	Nichtlieferung.....	225
b.	Vertragsverletzung nach Lieferung.....	226
aa.	Spätleistung.....	226
bb.	Schlechtlieferung bzw. sonstige Form der Nichterfüllung.....	227
(1)	Kenntnis als Auslöser für den Fristbeginn.....	227
(2)	Fristbeginn im Falle von Mitteilungen.....	228
(a)	Mitteilung des Käufer gem. Art. 47 Abs. 1 CISG.....	228
(b)	Mitteilung des Verkäufers gem. Art. 48 Abs. 2 CISG.....	228
3.	Beweislast.....	228
IV.	Vergleichendes Fazit.....	229
B.	Unterbleiben der Mängelanzeige.....	231
I.	Ausschluss der Beendigungsrechte gem. Art. 122 GEK.....	231
1.	Allgemeines.....	231
2.	Voraussetzungen.....	232
a.	Allgemeines.....	232
aa.	Anwendbarkeit auf Rechtsmängel.....	232
bb.	Arten der Schlechtleistung.....	233
b.	Spezifizierung.....	233
c.	Rügefrist.....	234
aa.	Angemessenheit.....	234
bb.	Fristbeginn.....	234
d.	Kein Ausschluss der Mängelrechte gem. Art. 122 Abs. 2 GEK.....	236
aa.	Allgemeines.....	236
bb.	Vereinbarung einer bestimmten Frist.....	236
e.	Keine Rügepflicht bei Quantitätsmangel.....	237
f.	Erhaltung der Abhilfen bei Bösgläubigkeit.....	238
aa.	Anforderungen an die Kenntnis des Verkäufers.....	238
bb.	Ausschluss bei mitgeteilten Mängeln.....	238
cc.	Zeitpunkt der Kenntnis.....	239

3.	Beweislast.....	239
4.	Fazit.....	239
II.	Exkurs: Rügeobligenheit gem. § 377 HGB .....	241
1.	Allgemeines.....	241
2.	Voraussetzungen.....	241
a.	Allgemeines .....	241
b.	Angemessene Frist .....	242
c.	Ausschluss gem. § 377 Abs. 5 HGB.....	243
3.	Beweislast.....	243
III.	Unterlassen der Mängelrüge nach UN-Kaufrecht .....	243
1.	Sachmängel gem. Art. 39 CISG.....	243
a.	Allgemeines .....	243
b.	Ausschluss nach Art. 39 Abs. 1 CISG .....	244
aa.	Voraussetzungen .....	244
(1)	Allgemeines .....	244
(2)	Rügefrist .....	245
(3)	Keine Bösgläubigkeit.....	246
c.	Ausschluss nach Art. 39 Abs. 2 CISG .....	246
d.	Beweislast.....	246
2.	Rechtsmangel gem. Art. 43 CISG.....	247
IV.	Fazit.....	247
C.	Ausschlussgründe ohne direktes Pendant im GEK .....	249
I.	Verlust nach § 352 BGB .....	249
1.	Darstellung des § 352 BGB .....	249
a.	Allgemeines .....	249
b.	Voraussetzungen .....	250
c.	Beweislast.....	250
2.	Konsequenz des Fehlens einer vergleichbaren Regelung im GEK.....	250
II.	Verlust des Rechts zur Vertragsaufhebung wegen Unmöglichkeit der Rückgabe im ursprünglichen Zustand nach Art. 82 Abs. 1 CISG.....	251
1.	Darstellung des Art. 82 Abs. 1 CISG .....	251



a.	Allgemeines .....	251
b.	Voraussetzungen .....	251
aa.	Allgemeine Voraussetzungen .....	251
bb.	Rückausnahme in Abs. 2.....	252
(1)	Handlungen des Käufers .....	252
(2)	Untersuchung der Ware.....	253
(3)	Weiterverkauf, Verarbeitung, etc.....	253
c.	Beweislast.....	254
2.	Fazit und Konsequenz des Fehlens einer vergleichbaren Regelung im GEK.....	254
D.	Fazit .....	254

#### **Teil 4. Mitteilungen und Umfang.....257**

A.	Rechtsnatur der Mitteilung .....	257
I.	Beendigungserklärung gem. Art. 118 GEK.....	257
II.	Rücktrittserklärung gem. § 349 BGB.....	257
III.	Aufhebungserklärung gem. Art. 26 CISG.....	258
B.	Ausübung des Rechts durch Abgabe der Erklärung.....	258
I.	Beendigungserklärung gem. Art. 118 GEK.....	258
1.	Allgemeines.....	258
2.	Voraussetzungen.....	259
3.	Wirksamkeit und Risiko der Übermittlung .....	260
4.	Widerruf der Beendigungserklärung .....	260
5.	Beweislast.....	261
II.	Erklärung des Rücktritts gem. § 349 BGB .....	261
1.	Voraussetzungen.....	261
2.	Wirksamkeit und Risiko der Übermittlung .....	262
3.	Widerruf .....	262
4.	Beweislast.....	263
III.	Aufhebungserklärung gem. Art. 26 CISG.....	263
1.	Voraussetzungen.....	263
2.	Wirksamkeit und Risiko der Übermittlung .....	264

3. Widerruf .....	264
4. Beweislast .....	265
IV. Fazit .....	265
C. Umfang des Beendigungsrechts .....	267
I. Umfang des Beendigungsrechts gem. Art. 117 GEK .....	267
1. Allgemeines .....	267
2. Teilbeendigung des Vertrags .....	268
a. Vorliegen einer Teilleistung .....	268
b. Zuordnung eines Preises .....	269
aa. Allgemeines .....	269
bb. Teleologische Reduktion .....	269
c. Vorliegen eines Beendigungsgrundes .....	270
d. Folgen .....	271
3. Aufhebung des gesamten Vertrags .....	271
a. Abgrenzung zwischen Art. 117 Abs. 2 und Abs. 3 GEK .....	271
b. Beendigung des gesamten Vertrags bei Fehlen der Voraussetzungen von Art. 117 Abs. 1 GEK .....	271
c. Beendigung des gesamten Vertrags bei Vorliegen der Voraussetzungen von Art. 117 Abs. 1 GEK .....	272
aa. Teilannahme kann vom Käufer nicht erwartet werden (Art. 117 Abs. 2 Var. 1 GEK) .....	272
bb. Voraussetzungen für vollständige Beendigung liegen vor (Art. 117 Abs. 2 Var. 2 GEK) .....	273
4. Beweislast .....	274
II. Rücktritt bei Teillieferung bzw. Teilschlechtlieferung gem. § 323 Abs. 5 BGB .....	274
1. Rücktritt bei Vorliegen einer Teillieferung .....	274
a. Teilrücktritt gem. § 323 Abs. 5 S. 1 BGB .....	274
b. Rücktritt vom gesamten Vertrag .....	275
aa. Anwendbarkeit des Mängelgewährleistungsrechts (§ 434 Abs. 3 BGB) auf die Vorschriften des Allgemeinen Leistungsstörungenrechts .....	275

bb. Rücktritt im Falle der Annahme der Leistung als schuldgemäße Leistung .....	276
cc. Rücktritt im Falle der Annahme der Leistung als Teilleistung .....	276
2. Rücktritt bei Teilschlechtlieferung .....	277
a. Teilrücktritt gem. § 323 Abs. 5 S. 1 BGB .....	277
b. Rücktritt vom gesamten Vertrag.....	277
3. Beweislast.....	278
III. Teilweise Nichterfüllung gem. Art. 51 CISG .....	278
1. Abgrenzung Art. 51 CISG von Art. 73 CISG .....	278
2. Teilbeendigung gem. Art. 51 Abs. 1 CISG.....	279
3. Gesamtaufhebung .....	280
4. Beweislast.....	280
IV. Fazit.....	281

## **Teil 5. Rechtsfolgen .....**

A. Rechtsnatur des entstehenden Verhältnisses.....	285
I. GEK.....	285
1. Rückgewährschuldverhältnis gem. Art. 8 GEK .....	285
2. Teilweise Aufrechterhaltung von Zahlungen .....	286
II. BGB .....	287
III. CISG .....	287
B. Primärer Rückgewähranspruch .....	288
I. Rückgewähr alles Erlangten gem. Art. 172 GEK .....	288
1. Allgemeines.....	288
2. Kosten der Rückgewähr.....	289
3. Zeitpunkt der Rückgewähr.....	291
4. Zurückbehaltungsrecht.....	291
5. Rückgewähr Zug-um-Zug .....	292
6. Schadensersatzpflicht .....	292
a. Allgemeines und Anwendungsbereich .....	292
b. Umfang .....	293

7. Ort der Rückgewähr.....	294
8. Beweislast.....	295
II. Rückgewähr der empfangenen Leistungen	
gem. § 346 Abs. 1 1. Alt BGB.....	295
1. Allgemeines.....	295
2. Kosten der Rückgewähr.....	296
3. Ort der Rückgewähr.....	296
4. Zeitpunkt der Rückgewähr.....	297
5. Zurückbehaltungsrecht und Zug-um-Zug-Verhältnis .....	298
6. Schadensersatzpflicht .....	298
7. Beweislast.....	299
III. Rückgabe des Geleisteten nach Art. 81 Abs. 2 S. 1 CISG.....	299
1. Allgemeines.....	299
2. Kosten der Rückgewähr .....	300
3. Ort der Rückgewähr.....	300
4. Zeitpunkt der Rückgewähr.....	300
5. Zurückbehaltungsrecht und Rückgewähr Zug-um-Zug .....	301
6. Beweislast.....	301
C. Sekundäre Pflicht zur Zahlung.....	301
I. Zahlung des Geldwertes gem. Art. 173 GEK .....	301
1. Allgemeines.....	301
2. Unmöglichkeit der Rückgabe.....	302
a. Wertersatz nur bei vollständiger Zerstörung .....	302
b. Wertersatz bei Zerstörung der Sache durch den Verkäufer .....	303
3. Unverhältnismäßigkeit der Rückgabe .....	303
4. Berechnung des Geldwertes.....	304
5. Keine Herausgabe des Surrogats.....	305
6. Beweislast.....	305
II. Zahlung von Wertersatz gem. § 346 Abs. 2 BGB.....	306
1. Allgemeines.....	306

2.	Wertersatz bei Verbrauch, Veräußerung, Belastung, Verarbeitung oder Umgestaltung (§ 346 Abs. 2 S. 1 2. Var. BGB).....	306
3.	Wertersatz bei Verschlechterung oder Untergang (§ 346 Abs. 2 S. 1 3. Var. BGB).....	307
4.	Berechnung des Wertersatzes.....	307
5.	Ausnahmen von der Wertersatzpflicht gem. § 346 Abs. 3 BGB.....	308
a.	Entdeckung des Mangels erst bei Verarbeitung oder Umgestaltung (§ 346 Abs. 3 S. 1 Nr. 1 BGB).....	308
b.	Verschulden des Gläubigers (§ 346 Abs. 3 S. 1 Nr. 2 BGB).....	309
c.	Untergang trotz Einhaltens der eigenverantwortlichen Sorgfalt (§ 346 Abs. 3 S. 1 Nr. 3 BGB) .....	309
6.	Herausgabe der Bereicherung, § 346 Abs. 3 S. 2 BGB.....	310
7.	Beweislast.....	311
III.	Keine Wertersatzpflicht im CISG.....	311
D.	Sonstige Pflichten .....	311
I.	Nutzungsvergütung und Zinersatz .....	311
1.	Nutzungsvergütung und Zinersatz gem. Art. 174 GEK .....	311
a.	Allgemeines .....	311
b.	Nutzungsvergütung des Käufers .....	312
aa.	Allgemeines .....	312
bb.	Vergütung für übermäßige Nutzung .....	313
cc.	Beschränkung der Nutzungsvergütung .....	314
c.	Nutzungsvergütung des Verkäufers (Zinszahlung).....	315
d.	Beweislast.....	315
2.	Herausgabe der Nutzungen gem. § 346 Abs. 1 2. Alt BGB und § 347 Abs. 1 S. 1 BGB.....	316
a.	Allgemeines .....	316
b.	Herausgabe tatsächlich gezogener Nutzungen gem. § 346 Abs. 1 2. Alt BGB .....	316
c.	Wertersatz für nicht gezogene Nutzungen gem. § 347 Abs. 1 S. 1 BGB.....	317

d.	Beweislast.....	318
3.	Ausgleich von Vorteilen nach Art. 84 CISG .....	318
a.	Allgemeines .....	318
b.	Verzinsung des Kaufpreises (Art. 84 Abs. 1 CISG).....	319
c.	Ausgleich von Vorteilen (Art. 84 Abs. 2 CISG).....	320
aa.	Ausgleich von Vorteilen neben der Rückgabe (Art. 84 Abs. 2 lit. a) CISG).....	320
bb.	Ausgleich von Vorteilen statt der Rückgabe (Art. 84 Abs. 2 lit. b) CISG).....	322
d.	Beweislast.....	322
II.	Aufwendungsersatz.....	323
1.	Aufwendungsersatz gem. Art. 175 GEK.....	323
a.	Allgemeines .....	323
b.	Aufwendungsersatz des gutgläubigen Käufers .....	323
c.	Aufwendungsersatz des bösgläubigen Käufers .....	324
d.	Vergleichende Betrachtung.....	324
e.	Beweislast.....	325
2.	Ersatz von Aufwendungen bzw. Verwendungen gem. § 347 Abs. 2 BGB.....	325
a.	Allgemeines .....	325
b.	Aufwendungsersatzanspruch gem. § 347 Abs. 2 S. 1 BGB.....	326
c.	Aufwendungsersatz gem. § 347 Abs. 2 S. 2 BGB.....	327
d.	Beweislast.....	327
3.	Keine entsprechende Regelung im CISG.....	327
E.	Andere Beurteilung aufgrund von Billigkeitsgesichtspunkten .....	327
I.	Abweichung nach Billigkeitsgesichtspunkten gem. Art. 176 GEK .....	327
1.	Allgemeines.....	327
2.	Voraussetzungen.....	328
3.	Anwendungsbeispiele.....	329
II.	Anpassung nach Treu und Glauben gem. § 242 BGB.....	329
III.	Treu und Glauben im CISG .....	330

F. Fazit .....	330
I. Fazit zum GEK .....	330
II. Vergleichendes Fazit mit BGB und CISG.....	332

<b>Teil 6. Zusammenfassung der Ergebnisse, Fazit und Prognose zum GEK .....</b>	<b>337</b>
A. Wesentliche Ergebnisse zum GEK.....	337
B. Wesentliche Gemeinsamkeiten und Unterschiede .....	343
C. Stellung des Verbrauchers im GEK .....	345
D. Prognose zum Erfolg des GEK und Schlusswort .....	348