

Patrick Deller

Der „nach dem Vertrage“
vorausgesetzte Gebrauch
(§ 459 Absatz 1 Satz 1 BGB)

Eine kaufrechtliche Untersuchung
unter Berücksichtigung rechtshistorischer
wie rechtsvergleichender Grundlagen



Peter Lang

Europäischer Verlag der Wissenschaften

INHALTSVERZEICHNIS

| | |
|--------------------------------------------------------------------------|----|
| I. Einleitung | 21 |
| II. Gewährleistung für Sachmängel im Römischen & Gemeinen Recht | 27 |
| A. RÖMISCHES RECHT | 27 |
| B. GEMEINES RECHT | 29 |
| C. DIE „VORAUSSETZUNG“ IM SYSTEM DES RÖMISCHEN UND GEMEINEN RECHTS | 29 |
| D. DIE AUFNAHME DER WINDSCHEIDSCHEN DOKTRIN IN DER LEHRE | 33 |
| 1. Kritiker Windscheids | 33 |
| a) Die Kritik an Windscheids Konditionenlehre | 33 |
| b) Die Kritik an Windscheids Gewährleistungsbegründung | 34 |
| 2. Windscheids Anhänger | 38 |
| a) Im Konditionenrecht und bei den Nebenbestimmungen | 38 |
| b) Im Gewährleistungsrecht | 39 |
| 3. Der Voraussetzung verwandte Begründungen | 41 |
| 4. Andere Begründungsansätze | 43 |
| FAZIT | 44 |
| E. DIE RECHTSPRECHUNG ZUR VORAUSSETZUNG IM GEMEINEN RECHT | 45 |
| 1. Das Reichsgericht (RG) | 46 |
| 2. Das Reichsoberhandelsgericht (ROHG) | 49 |
| 3. Sonstige Gerichtsentscheidungen | 49 |
| FAZIT | 54 |
| III. Das Allgemeine Landrecht für die Preußischen Staaten | 57 |
| A. VORBEMERKUNG | 57 |
| B. KAUFVORSCHRIFTEN DES ALR | 58 |
| 1. Normenrechtlicher Überblick | 58 |
| 2. Normenrechtliche Analyse | 61 |
| C. DIE BEHANDLUNG DES FEHLERBEGRIFFS IN DER LEHRE | 63 |
| 1. Aus damaliger Betrachtungsweise | 63 |
| LITERATURANALYSE | 70 |
| 2. Die Gewährleistung aus heutiger Sichtweise | 71 |
| D. DER FEHLERBEGRIFF IN DER RECHTSPRECHUNG | 74 |
| 1. Entscheidungen des königlichen Obertribunals (OTr) | 74 |
| 2. Entscheidungen des Reichsgerichts (RG) | 84 |
| 3. Entscheidungen des Reichsoberhandelsgerichts (ROHG) | 89 |
| RECHTSPRECHUNGSANALYSE | 90 |
| FAZIT | 91 |

| | |
|-----------------------------------------------------------------|-----|
| IV. Das Österreichische ABGB..... | 93 |
| A. VORBEMERKUNG..... | 93 |
| B. DIE GEWÄHRLEISTUNGSVORSCHRIFTEN DES ABGB..... | 94 |
| 1. §§ 922, 923 ABGB..... | 94 |
| 2. Der Ur-Entwurf..... | 95 |
| C. DIE KOMMENTIERUNGEN DES ABGB..... | 96 |
| 1. von Zeiller..... | 96 |
| 2. Nippel..... | 97 |
| D. DIE WEITERE ENTWICKLUNG DES ABGB..... | 98 |
| E. VON DEN KUNDGEGEBENEN GEBRAUCHSZWECKEN..... | 99 |
| F. WINDSCHEIDS EINFLUß AUF DAS ABGB..... | 100 |
| 1. Joseph Unger..... | 100 |
| 2. Adolf Ehrenzweig..... | 101 |
| G. DAS ABGB..... | 102 |
| V. Code civil..... | 103 |
| A. VORBEMERKUNG..... | 103 |
| B. KAUFVORSCHRIFTEN DES CODE CIVIL [ÜBERBLICK]..... | 103 |
| C. DIE GESETZSMATERIALIEN ZUM SACHMANGEL..... | 104 |
| D. DIE BEHANDLUNG DER SACHMÄNGEL IN DER LEHRE..... | 105 |
| 1. Zugesicherte Eigenschaften (qualités promises)..... | 105 |
| 2. Verborgene Mängel (vice caché ou vices rédhibitoires)..... | 107 |
| LITERATURANALYSE..... | 113 |
| E. DIE RECHTSPRECHUNG..... | 114 |
| 1. Französische Gerichte..... | 114 |
| 2. Deutsche Gerichte..... | 117 |
| F. WINDSCHEID UND DER CODE NAPOLÉON..... | 118 |
| FAZIT..... | 120 |
| VI. Das Badische Landrecht..... | 121 |
| A. VORBEMERKUNG..... | 121 |
| B. DIE GEWÄHRLEISTUNGSVORSCHRIFTEN DES BADLR..... | 121 |
| C. DAS BADLR IN LEHRE UND RECHTSPRECHUNG..... | 121 |
| FAZIT..... | 125 |
| VII. Das Bürgerliche Gesetzbuch für das Königreich Sachsen..... | 127 |
| A. VORBEMERKUNG..... | 127 |
| B. DIE WESENTLICHEN GEWÄHRLEISTUNGSVORSCHRIFTEN..... | 127 |
| C. BEHANDLUNG DURCH LEHRE UND RECHTSPRECHUNG..... | 128 |
| 1. Lehre..... | 128 |
| 2. Rechtsprechung..... | 130 |
| FAZIT..... | 132 |
| D. BESONDERS: WINDSCHEIDS EINFLUß AUF DIE RECHTSPRECHUNG..... | 133 |

| | |
|--------------------------------------------------------------------|-----|
| VIII. Entwürfe (Bayern, Hessen, Dresden)..... | 135 |
| A. BAYERN..... | 135 |
| 1. Entwurf von 1811..... | 135 |
| 2. Entwurf von 1861-1864..... | 138 |
| VERGLEICH UND BEWERTUNG DER ENTWÜRFE..... | 139 |
| B. HESSEN..... | 140 |
| FAZIT..... | 142 |
| C. DER DRESDENER ENTWURF..... | 142 |
| IX. Das Schweizerische und Zürcherische Obligationenrecht..... | 145 |
| A. VORBEMERKUNG..... | 145 |
| B. DAS aOR UND DAS ZÜRCHERISCHE OBLIGATIONENRECHT..... | 145 |
| C. DAS O.R..... | 147 |
| 1. Die Lehre..... | 148 |
| a) Die Dissertation von Jäger..... | 148 |
| b) Nachfolgende Ansichten..... | 149 |
| aa) Übereinstimmungen..... | 149 |
| bb) Diskrepanzen..... | 151 |
| 2. Die Rechtsprechung..... | 152 |
| D. WINDSCHEID UND DER GRUNDLAGENIRRTUM DES (a)OR..... | 155 |
| X. Windscheid und das Bürgerliche Gesetzbuch..... | 159 |
| A. DIE GESETZSMATERIALIEN DES BÜRGERLICHEN GESETZBUCHS..... | 159 |
| 1. Das Bereicherungsrecht..... | 159 |
| 2. Die Willenserklärungen..... | 162 |
| 3. Der Vergleich insbesondere..... | 163 |
| 4. Das Sachmängelgewährleistungsrecht..... | 164 |
| a) Entwürfe..... | 164 |
| b) Motive..... | 165 |
| aa) Zum Teilentwurf von Kübels..... | 165 |
| bb) Zum ersten Entwurf eines Bürgerlichen Gesetzbuches..... | 165 |
| c) Protokolle..... | 166 |
| aa) Die Vorkommission des Reichsjustizamtes..... | 166 |
| bb) Die 2. Kommission zum ersten Entwurf..... | 166 |
| d) Die Denkschrift zum Entwurf eines Bürgerlichen Gesetzbuchs..... | 167 |
| FAZIT..... | 167 |
| B. DIE STELLUNGNAHME DER LEHRE ZUR „VORAUSSETZUNG“..... | 169 |
| 1. Die Diskussion während der Kodifikationsarbeiten..... | 169 |
| a) Vorbemerkung..... | 169 |
| b) Die Ansicht von Lenel..... | 170 |
| c) Die Auffassung von Bolze..... | 173 |
| d) Die Darstellung(en) von Crome..... | 174 |
| e) Weitere Ansichten..... | 178 |

| | |
|------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| 2. Stellungnahmen zur „Voraussetzung“ nach Abschluß der Kodifikationsarbeiten..... | 179 |
| a) Im allgemeinen Teil..... | 179 |
| b) Im Bereicherungsrecht | 180 |
| c) Im Kaufrecht..... | 181 |
| aa) Der „nach dem Vertrage vorausgesetzte Gebrauch“ | 181 |
| aaa) Vorbemerkungen | 181 |
| bbb) Gemeinsamkeiten..... | 182 |
| ccc) Divergenzen..... | 183 |
| bb) Rechtsgrund und Wesen der Gewährleistung | 186 |
| aaa) Außervertragliche Begründungsansätze | 187 |
| aaaa) Irrtum des Käufers (im weitesten Sinne) | 187 |
| bbbb) Der Gedanke des Vertrauensschutzes | 192 |
| cccc) Das „Gesetz“ als Rechtsgrund der Gewährleistung..... | 194 |
| dddd) Der (nationalsozialistische) „Opfergedanke“ | 194 |
| bbb) „Vertragliche“ Begründungen der Gewährleistung | 196 |
| cc) Die Lehren von den Geschäftsgrundlagen..... | 200 |
| aaa) Oertmanns Geschäftsgrundlage | 201 |
| bbb) Krückmanns Lehre vom virtuellen Vorbehalt..... | 204 |
| ccc) Lochers Geschäftsgrundlage und -zweck | 208 |
| ddd) Die Geschäftsgrundlage von Larenz | 209 |
| FAZIT..... | 210 |
| 3. Neuere Tendenzen..... | 213 |
| a) Allgemeines..... | 213 |
| b) Besonders das EKG und WKR | 215 |
| c) Aktuelle Problematik..... | 216 |
| d) Windscheid in der Gegenwart..... | 216 |
| C. DIE RECHTSPRECHUNG ZUR LEHRE DER VORAUSSETZUNG..... | 218 |
| 1. Die Rechtsprechung des Reichsgerichts (RG) | 218 |
| 2. Die Rechtsprechung des Bundesgerichtshofs (BGH)..... | 226 |
| 3. Sonstige Gerichtsentscheidungen (OLG, LG, AG)..... | 230 |
| XI. Schlussbetrachtung..... | 235 |
| QUELLENVERZEICHNIS | 237 |
| LITERATURVERZEICHNIS | 241 |