



Dr. iur. Melchior Glatthard

Das Rücktrittsrecht

Art. 97 Abs. 1 OR und die analoge Anwendung
des Rücktrittsrechts nach Art. 107 Abs. 2 OR und
Art. 109 OR



Stämpfli Verlag

Bei Nichterfüllung und nicht gehöriger Erfüllung eines Vertrages kann die Gläubigerin gemäss Art. 97 Abs. 1 OR lediglich Schadenersatz verlangen. Im Falle eines Schuldnerverzugs nach Art. 107 Abs. 2 OR kann die Gläubigerin jedoch zusätzlich vom Vertrag zurücktreten.

Diese je nach Ursache unterschiedlichen Leistungsstörungenfolgen resultieren in einer Besserstellung der Gläubigerin beim Schuldnerverzug. Die herrschende Lehre und seit dem Urteil 4A_101/2015 vom 21. Juli 2015 auch das Bundesgericht, beurteilen das Fehlen eines Rücktrittsrechts in den Anwendungsfällen von Art. 97 Abs. 1 OR richtigerweise als planwidrige Unvollständigkeit des Gesetzes, welche behoben werden muss.

In der vorliegenden Dissertation werden die aktuelle Rechtslage zum Rücktrittsrecht und die entsprechende Lücke im OR detailliert dargestellt. Vor diesem Hintergrund erfolgt eine anschauliche Erörterung der verschiedenen Lösungsansätze (insbes. die Anwendbarkeit einer Einzel- und Gesamtanalogie) sowie der Voraussetzungen eines Rücktrittsrechts in den Anwendungsfällen von Art. 97 Abs. 1 OR.

Melchior Glatthard

Dr. iur.

Das Rücktrittsrecht

Art. 97 Abs. 1 OR und die analoge
Anwendung des Rücktrittsrechts nach
Art. 107 Abs. 2 OR und Art. 109 OR



Stämpfli Verlag

Inauguraldissertation zur Erlangung der Würde eines Doctor iuris der Rechtswissenschaftlichen Fakultät der Universität Bern.

Die Fakultät hat diese Arbeit am 12. Dezember 2019 auf Antrag der beiden Gutachterinnen, Prof. Dr. Susan Emmenegger (Erstgutachterin) und Prof. Dr. Yeşim Atamer (Zweitgutachterin), als Dissertation angenommen.

Dieses Buch ist urheberrechtlich geschützt. Jede Form der Weitergabe an Dritte (entgeltlich oder unentgeltlich) ist untersagt. Die Datei enthält ein verstecktes Wasserzeichen, in dem die Daten des Downloads hinterlegt sind.

Bibliografische Information der Deutschen Nationalbibliothek

Die Deutsche Nationalbibliothek verzeichnet diese Publikation in der Deutschen Nationalbibliografie; detaillierte bibliografische Daten sind im Internet über <http://dnb.d-nb.de> abrufbar.

Alle Rechte vorbehalten, insbesondere das Recht der Vervielfältigung, der Verbreitung und der Übersetzung. Das Werk oder Teile davon dürfen ausser in den gesetzlich vorgesehenen Fällen ohne schriftliche Genehmigung des Verlags weder in irgendeiner Form reproduziert (z. B. fotokopiert) noch elektronisch gespeichert, verarbeitet, vervielfältigt oder verbreitet werden.

© Stämpfli Verlag AG Bern · 2020
www.staempfliverlag.com

E-Book ISBN 978-3-7272-1669-5

Über unsere Online-Buchhandlung www.staempflishop.com
ist zudem folgende Ausgabe erhältlich:

Print ISBN 978-3-7272-1668-8

printed in
switzerland



Vorwort

Die Fakultät hat diese Arbeit am 12. Dezember 2019 auf Antrag der beiden Gutachterinnen, Prof. Dr. iur. Susan Emmenegger und Prof. Dr. Dr. h.c. Yeşim M. Atamer als Dissertation angenommen.

Mein Doktorat an der Universität Bern erlaubte es mir, mich vertieft mit den Fragen betreffend die Vorgehensmöglichkeiten der Gläubigerin im Falle von Leistungsstörungen auseinanderzusetzen. Interessanterweise hat mich gerade diese Auseinandersetzung mit dem Rücktritt einen bereichernden Schritt nach vorne gebracht. Es liegt mir daher sehr am Herzen, an dieser Stelle all jenen zu danken, die diesen Schritt ermöglicht haben.

An erster Stelle möchte ich meiner Doktormutter und Erstgutachterin, Frau Prof. Dr. Susan Emmenegger, herzlich danken. Auf dem Weg zum Doktorat hat sie mich fachlich und auch menschlich stets unterstützt und dadurch massgeblich zum Gelingen dieses Unterfangens beigetragen. Auch Frau Prof. Dr. Dr. h.c. Yeşim M. Atamer möchte ich herzlich für die Erstellung des Zweitgutachtens und die konstruktive Zusammenarbeit danken.

Weiter durfte ich die wertvolle Unterstützung von Kollegen und Freunden für die sorgfältige Durchsicht des Manuskripts in Anspruch nehmen. Insbesondere möchte ich Frau Rechtsanwältin Martina Reber, Herrn Rechtsanwalt Nicolas Jegher und Herrn Mlaw Ramin Paydar vom Institut für Bankrecht der Universität Bern danken. Weiter danke ich auch Frau Mlaw Kai-Leonie Tschan, Herrn Rechtsanwalt Dr. Reto Weilenmann und Herrn Rechtsanwalt Dr. Samuel Egli für die wertvolle Durchsicht des Manuskripts und ihre weiterführenden Hinweise.

Schliesslich gehört der grösste Dank meiner Familie. Einerseits entlastete sie mich bei der Kontrolle des Manuskripts und durch die vielen konstruktiven Bemerkungen. Andererseits unterstützte mich meine Familie bedingungslos während der ganzen Ausbildung. Ohne meine Eltern Verena und Adrian, meine Brüder Niklaus, Thomas und Viktor sowie ohne die Energie und den Humor von Sandra wäre die vorliegende Arbeit nicht in dieser Weise möglich gewesen.

Ihnen ist diese Arbeit gewidmet.

Inhaltsübersicht

| | |
|---|------------|
| Vorwort | V |
| Inhaltsübersicht | VII |
| Inhaltsverzeichnis | IX |
| Literaturverzeichnis | XV |
| Kommentarverzeichnis | XXV |
| Materialienverzeichnis | XXXI |
| Abkürzungsverzeichnis | XXXIII |
| Einleitung | 1 |
| 1. Kapitel: Die ungleichen Leistungsstörungfolgen des OR AT..... | 3 |
| § 1 Die Ausrichtung an der Störungsursache..... | 4 |
| § 2 Der Schadenersatz im OR AT « <i>de lege lata</i> » | 7 |
| § 3 Das Rücktrittsrecht im OR AT « <i>de lege lata</i> » | 21 |
| § 4 Zusammenfassung | 60 |
| 2. Kapitel: Die analoge Anwendung des Rücktrittsrechts..... | 61 |
| § 1 Die Lehre zum Rücktrittsrecht bei Art. 97 Abs. 1 OR..... | 61 |
| § 2 Die Rechtsprechung zum Rücktritt bei Unmöglichkeit | 67 |
| § 3 Die Rechtsfortbildung durch Analogie | 70 |
| § 4 Die Analogieformen | 98 |
| § 5 Die Analogiealternativen | 124 |
| § 6 Zusammenfassung | 130 |
| 3. Kapitel: Die Rücktrittsvoraussetzungen..... | 131 |
| § 1 Die Rücktrittsrechtfertigung | 131 |
| § 2 Die Aufhebungsschwelle bei Unmöglichkeit | 141 |
| § 3 Die Aufhebungsschwelle bei nicht gehöriger Erfüllung..... | 143 |
| § 4 Die Aufhebungsschwelle bei Teilstörungen | 157 |
| § 5 Die Rücktrittsvoraussetzungen bei Art. 97 Abs. 1 OR | 159 |
| § 6 Sonderfragen..... | 166 |
| 4. Kapitel: Die Rücktrittsfolgen bei Art. 97 Abs. 1 OR..... | 171 |
| § 1 Die Rückabwicklung..... | 171 |
| § 2 Der Schadenersatz | 172 |
| 5. Kapitel: Zusammenfassung und Schlussbemerkungen..... | 173 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|----------|
| Vorwort | V |
| Inhaltsübersicht | VII |
| Inhaltsverzeichnis | IX |
| Literaturverzeichnis | XV |
| Kommentarverzeichnis | XXV |
| Materialienverzeichnis | XXXI |
| Abkürzungsverzeichnis | XXXIII |
| Einleitung | 1 |
| 1. Kapitel: Die ungleichen Leistungsstörungfolgen des OR AT | 3 |
| § 1 Die Ausrichtung an der Störungsursache | 4 |
| § 2 Der Schadenersatz im OR AT « <i>de lege lata</i> » | 7 |
| I. Die Schadensdefinition und -berechnung im Allgemeinen | 7 |
| II. Das positive Interesse gemäss Art. 97 Abs. 1 OR | 10 |
| A. Die Austausch- oder die Differenztheorie | 11 |
| 1. Der heutige Stand der Differenztheorie | 12 |
| 2. Das Wahlrecht der Gläubigerin | 13 |
| B. Die strenge und die milde Differenztheorie | 14 |
| III. Das negative Interesse gemäss Art. 109 Abs. 2 OR | 16 |
| A. Der Anwendungsbereich des negativen Interesses | 17 |
| B. Zum positiven Interesse bei Art. 109 Abs. 2 OR | 18 |
| § 3 Das Rücktrittsrecht im OR AT « <i>de lege lata</i> » | 21 |
| I. Die Entwicklung des Rücktrittsrechts | 21 |
| A. Die Entwicklung im römischen Recht | 21 |
| B. Die nach-römische Entwicklung | 22 |
| C. Die Entwicklung in der Schweiz | 24 |
| II. Der Begriff des Rücktrittsrechts | 26 |
| A. Die Abgrenzung zur zweiseitigen Vertragsaufhebung | 27 |
| 1. Die Abgrenzung zur ursprünglichen Vereinbarung | 27 |
| 2. Die Abgrenzung zur nachträglichen Vereinbarung | 27 |
| B. Die Abgrenzung anderer einseitiger Vertragsaufhebungsformen | 28 |
| 1. Die Abgrenzung zum Widerruf | 28 |
| 2. Die Abgrenzung zur Anfechtung | 28 |
| 3. Die Abgrenzung zur Kündigung | 28 |
| 4. Die Abgrenzung zur Wandelung | 32 |

| | |
|---|----|
| III. Das Rücktrittsrecht gemäss Art. 107 Abs. 2 i.V.m. | |
| Art. 109 OR | 33 |
| A. Die Voraussetzungen gemäss Art. 102 ff. OR | 33 |
| 1. Die Fälligkeit der Vertragspflicht | 34 |
| 2. Die Nichtleistung bei Leistungsmöglichkeit | 34 |
| 3. Die Mahnung des Schuldners | 35 |
| a) Der Verzug durch Mahnung | 35 |
| b) Der Verzug ohne Mahnung | 35 |
| 4. Die Pflichtwidrigkeit der Nichtleistung | 36 |
| a) Kein Gläubigerverzug | 37 |
| b) Keine Einreden seitens des Schuldners | 37 |
| c) Kein Erlass und keine Stundung der Schuld | 38 |
| B. Die Voraussetzungen gemäss Art. 107 ff. OR | 38 |
| 1. Die Zweiseitigkeit des Vertrags | 39 |
| 2. Der Ablauf einer angemessenen Nachfrist | 39 |
| a) Die Anforderungen an die Nachfristansetzung | 40 |
| i. Die Klarheit der Nachfrist | 40 |
| ii. Die Angemessenheit der Nachfrist | 41 |
| b) Die Ausnahmen vom Nachfristerfordernis | 42 |
| i. Die Nachfrist wäre unnütz | 42 |
| ii. Die nachträgliche Erfüllung wäre nutzlos | 42 |
| iii. Das Fixgeschäft anstatt einer Nachfrist | 43 |
| 3. Die Ausschlussvorbehalte des Rücktrittsrechts | 44 |
| a) Bei einseitigem Verzicht | 44 |
| b) Bei vertraglichem Ausschluss | 44 |
| c) Bei Unverhältnismässigkeit | 44 |
| d) Bei Solidarschuldern | 46 |
| e) Bei fehlendem Rücktrittsvorbehalt | 46 |
| f) Bei Dauerschuldverträgen | 47 |
| 4. Die Rücktrittsübung | 47 |
| a) Der Rücktritt als Gestaltungsrecht | 47 |
| b) Die Ausübung von Gestaltungsrechten | 48 |
| C. Die Rücktrittsfolgen gemäss Art. 109 OR | 50 |
| 1. Die Rückabwicklungstheorien | 51 |
| a) Die Vindikationstheorie | 51 |
| b) Die Bereicherungstheorie | 51 |
| c) Die Umwandlungstheorie | 52 |
| 2. Die Rücktrittsfolgen nach der Umwandlungstheorie | 53 |
| a) Der Leistungsstopp | 53 |
| b) Die Rückabwicklung | 54 |
| c) Der Schadenersatz | 55 |
| D. Der Sonderfall Teilverzug | 55 |
| 1. Der Teilrücktritt bei Teilverzug | 55 |

| | |
|--|-----------|
| 2. Der Gesamtrücktritt bei Teilverzug | 57 |
| 3. Der Gesamtrücktritt bei Unverhältnismässigkeit..... | 59 |
| § 4 Zusammenfassung | 60 |
| 2. Kapitel: Die analoge Anwendung des Rücktrittsrechts..... | 61 |
| § 1 Die Lehre zum Rücktrittsrecht bei Art. 97 Abs. 1 OR..... | 61 |
| I. Die Lehre zum Rücktritt bei Unmöglichkeit | 61 |
| A. Die methodische Herleitung..... | 62 |
| B. Die Begründung | 63 |
| II. Die Lehre zum Rücktritt bei Schlechtleistung..... | 64 |
| A. Die methodische Herleitung..... | 64 |
| B. Die Begründung | 66 |
| § 2 Die Rechtsprechung zum Rücktritt bei Unmöglichkeit | 67 |
| I. Die methodische Herleitung | 67 |
| II. Die Begründung | 67 |
| § 3 Die Rechtsfortbildung durch Analogie | 70 |
| I. Das Analogieverbot..... | 70 |
| II. Die Regelungslücke in Art. 97 Abs. 1 OR | 70 |
| A. Die fehlende Rücktrittsmöglichkeit | 71 |
| B. Das qualifizierte Schweigen und die planwidrige Unvollständigkeit..... | 72 |
| 1. Die Mindermeinung zum qualifizierten Schweigen | 72 |
| 2. Die herrschende Lehre zur planwidrigen Unvollständigkeit..... | 73 |
| C. Die Unhaltbarkeit der fehlenden Rücktrittsmöglichkeit | 74 |
| 1. Argumente gegen ein Rücktrittsrecht | 75 |
| a) Das fehlende Interesse der Gläubigerin..... | 75 |
| i. Die Differenztheorie | 75 |
| ii. Die Rechtsunsicherheit | 76 |
| b) Die Härtefälle für den Schuldner..... | 76 |
| c) Die opportunistische Vertragsaufhebung | 77 |
| i. Die Gefahr von spekulativen Rücktritten..... | 77 |
| ii. Die Gefahr der (Ab)Nutzung | 77 |
| iii. Die Gefahr des Sanktionscharakters | 78 |
| d) Zu den Argumenten gegen ein Rücktrittsrecht..... | 78 |
| i. Zur Differenztheorie | 78 |
| ii. Zu den Härtefällen | 79 |
| iii. Zur opportunistischen Vertragsaufhebung..... | 79 |
| e) Zusammenfassung..... | 80 |
| 2. Die Rücktrittsinteressen der Gläubigerin..... | 80 |
| a) Die Rückabwicklung..... | 80 |
| i. Bei Teil- und Schlechtleistungen | 81 |
| ii. Bei einer Wertsteigerung | 82 |

| | |
|---|-----|
| iii. Bei immateriellen oder ideellen Werten | 82 |
| b) Das negative Interesse | 83 |
| i. Bei unerwartet hohen Kosten | 84 |
| ii. Bei günstigeren Drittgeschäften | 84 |
| iii. Bei schwieriger Beweislage | 85 |
| c) Die Alternative zum Schadenersatz | 85 |
| i. Bei Beweis- und Herabsetzungsproblemen | 85 |
| ii. Bei Exkulpation des Schuldners | 86 |
| iii. Bei Zahlungsschwierigkeiten | 86 |
| d) Die schnellstmögliche Dispositionsfreiheit | 88 |
| e) Die reduzierte Wissensdiskrepanz | 88 |
| i. Der Wissensvorsprung des Schuldners | 89 |
| ii. Das Wissensdefizit der Gläubigerin | 89 |
| f) Die Distanzierung vom Vertragspartner | 90 |
| g) Das Druckmittel | 90 |
| 3. Die Ungleichbehandlung | 91 |
| a) Art. 97 Abs. 1 OR und Art. 107 ff. OR | 92 |
| i. Die subjektive und die objektive Unmöglichkeit | 93 |
| ii. Die dauerhafte und die vorübergehende Unmöglichkeit | 94 |
| iii. Die absoluten und die relativen Fixgeschäfte | 94 |
| b) Art. 97 Abs. 1 OR und Art. 119 OR | 95 |
| c) Art. 97 Abs. 1 OR und der OR BT | 95 |
| d) Die Dauerschuldverträge | 96 |
| 4. Zusammenfassung | 97 |
| § 4 Die Analogieformen | 98 |
| I. Die Einzelanalogie | 99 |
| A. Die Gleichheit des Normzwecks | 99 |
| B. Die Gleichheit der Interessenlage | 101 |
| II. Die Gesamtanalogie | 102 |
| A. Die Vertragsaufhebungsmöglichkeiten des OR BT | 103 |
| 1. Die Vertragsaufhebung im Kaufrecht | 104 |
| a) Bei vereinbartem Liefertermin (Art. 190 Abs. 1 OR) | 104 |
| b) Bei Entwehrung (Art. 195 f. OR) | 105 |
| c) Bei Mängeln (Art. 205 ff. OR) | 106 |
| d) Bei Zahlungsverzug (Art. 214 f. OR) | 108 |
| 2. Die Vertragsaufhebung im Mietrecht (Art. 258 Abs. 1 OR) | 109 |
| 3. Die Vertragsaufhebung im Werkvertragsrecht | 111 |
| a) Bei Verzögerung des Werks (Art. 366 Abs. 1 OR) | 111 |

| | | |
|--------------------|--|------------|
| b) | Bei Annahmeverweigerung wegen Mängeln (Art. 368 Abs. 1 OR)..... | 112 |
| c) | Bei Überschreitung des Kostenansatzes (Art. 375 OR) | 114 |
| B. | Zum verallgemeinerungsfähigen Rechtsgrundsatz | 117 |
| 1. | Das Gestaltungsrecht | 117 |
| 2. | Die Verschuldensregelung..... | 118 |
| 3. | Die Vertragsaufhebungsschwelle | 118 |
| a) | Die Vertragsaufhebung bei Verzögerung..... | 118 |
| b) | Die Vertragsaufhebung bei nicht gehöriger Leistung..... | 119 |
| III. | Die Befürwortung der Einzelanalogie | 120 |
| A. | Die Ausrichtung an der Leistungsstörungsursache | 121 |
| B. | Der Mangelhafte Induktionsschluss..... | 121 |
| C. | Die Interessenwahrung durch die Einzelanalogie | 123 |
| § 5 | Die Analogiealternativen | 124 |
| I. | Die Gesetzesanpassung | 124 |
| A. | Das Rücktrittsrecht im BGB | 124 |
| B. | Das Vertragsaufhebungsrecht im UN-Kaufrecht | 125 |
| C. | Das Rücktrittsrecht im OR 2020 | 127 |
| 1. | Der Vorschlag des OR 2020 | 127 |
| 2. | Die Ablehnung des OR 2020 | 128 |
| II. | Die strenge Differenztheorie | 129 |
| § 6 | Zusammenfassung | 130 |
| 3. Kapitel: | Die Rücktrittsvoraussetzungen..... | 131 |
| § 1 | Die Rücktrittsrechtfertigung | 131 |
| I. | Die Unzumutbarkeit der Vertragsbindung | 131 |
| II. | Die vier Modelle zur Unzumutbarkeit..... | 133 |
| A. | Das Modell der gerichtlichen Beurteilung | 134 |
| B. | Das Nachfristmodell | 135 |
| C. | Das Modell der wesentlichen Vertragsverletzung | 137 |
| D. | Das Kombinationsmodell..... | 139 |
| § 2 | Die Aufhebungsschwelle bei Unmöglichkeit | 141 |
| I. | Die Nachfristerfordernis bei Unmöglichkeit | 141 |
| II. | Die Wesentlichkeit bei Unmöglichkeit | 141 |
| § 3 | Die Aufhebungsschwelle bei nicht gehöriger Erfüllung..... | 143 |
| I. | Das Nachfristerfordernis bei nicht gehöriger Erfüllung | 143 |
| II. | Die Wesentlichkeit bei nicht gehöriger Erfüllung | 145 |
| A. | Die Bedeutung der verletzten Vertragsbestimmung | 147 |
| 1. | Der Vertragsinhalt als Ausgangspunkt | 147 |
| 2. | Die Voraussehbarkeit als Indiz..... | 148 |

| | |
|---|------------|
| 3. Die Kausalität der Vertragsverletzung für den Interessenwegfall | 149 |
| B. Das Ausmass und der Grund der Vertragsabweichung..... | 149 |
| 1. Die Verwendbarkeit..... | 149 |
| 2. Die Gesamtwirkung mehrerer Pflichtverletzungen | 151 |
| 3. Der Behebungsaufwand im Verhältnis zum Vertragswert | 151 |
| 4. Kein Ausschluss beidseitig erfüllter Verträge | 152 |
| 5. Die Mitverantwortung | 153 |
| a) Die Mitverantwortung der Gläubigerin..... | 153 |
| b) Die Mitverantwortung des Schuldners | 153 |
| C. Die Auswirkungen der rückwirkenden Vertragsaufhebung | 154 |
| 1. Bei überwiegenden Nachteilen | 154 |
| 2. Bei Rückgabeunmöglichkeit oder -schwierigkeit | 155 |
| § 4 Die Aufhebungsschwelle bei Teilstörungen | 157 |
| I. Die Voraussetzungen des Teilrücktritts..... | 157 |
| II. Die Voraussetzungen des Gesamtrücktritts | 157 |
| § 5 Die Rücktrittsvoraussetzungen bei Art. 97 Abs. 1 OR | 159 |
| I. Das zweiseitige Vertragsverhältnis | 160 |
| II. Die Vertragsverletzung..... | 160 |
| III. Das Nachfristerfordernis | 161 |
| A. Bei nachträglicher Unmöglichkeit | 161 |
| B. Bei nicht gehöriger Vertragserfüllung | 162 |
| IV. Die Ausübung des Rücktrittsrechts | 162 |
| § 6 Sonderfragen..... | 166 |
| I. Der Rücktritt beim antizipierten Vertragsbruch | 166 |
| II. Der Rücktritt und das Verschulden | 167 |
| A. Das Verschulden beim Rücktrittsrecht..... | 167 |
| B. Das Verschulden beim Schadenersatz | 168 |
| 4. Kapitel: Die Rücktrittsfolgen bei Art. 97 Abs. 1 OR..... | 171 |
| § 1 Die Rückabwicklung..... | 171 |
| § 2 Der Schadenersatz | 172 |
| 5. Kapitel: Zusammenfassung und Schlussbemerkungen..... | 173 |

Literaturverzeichnis

- ACKERMANN THOMAS, Der Schutz des negativen Interesses, Zur Verknüpfung von Selbstbindung und Sanktion im Privatrecht, Tübingen 2007 (zit. als ACKERMANN, Negatives Interesse).
- ADDORISIO DE FEO RANIERO, Die Fälligkeit von Vertragsforderungen, Eine Untersuchung zum schweizerischen Schuldvertragsrecht, Diss. Freiburg 2001 (zit. als ADDORISIO DE FEO, Fälligkeit).
- ATAMER YESIM M./EGGEN MIRJAM, Reformbedürftigkeit des schweizerischen Kaufrechts – eine Übersicht, in: Zeitschrift des bernischen Juristenvereins (ZBJV) 2017, 731–787 (zit. als ATAMER / EGGEN, ZBJV 2017).
- BARTH HANS RUDOLF, Schadenersatz bei nachträglicher Unmöglichkeit der Erfüllung unter dem Gesamtaspekt des Schadenersatzes infolge Vertragsverletzung, Diss. Zürich 1957 (zit. als BARTH, Schadenersatz).
- BERGER BERNHARD, Allgemeines Schuldrecht, Schweizerisches Obligationenrecht Allgemeiner Teil mit Einbezug des Deliktsrechts und Einführung in das Personen- und Sachenrecht, 3. Aufl., Bern 2018 (zit. als BERGER, Schuldrecht).
- BESSON CHARLES, La force obligatoire du contrat et les changements dans les circonstances, Diss. Lausanne 1955 (zit. als Besson, La force obligatoire).
- BROOKS RICHARD R.W./STREMITZER ALEXANDER, Remedies On and Off Contract, in: The Yale Law Journal 2011, 690–727 (zit. als BROOKS/STREMITZER, The Yale Law Journal 2011).
- BUCHER EUGEN, Schweizerisches Obligationenrecht, Allgemeiner Teil ohne Deliktsrecht, 2. Aufl., Zürich 1988 (zit. als BUCHER, OR AT).
- BUCHER EUGEN, Obligationenrecht, Besonderer Teil, 3. Aufl., Zürich 1988 (zit. als BUCHER, OR BT).
- BURKHALTER PETER R./MARTINEZ-FAVRE EMMANUELLE, Le droit suisse du bail à loyer, Commentaire, Genf 2011 (zit. als BURKHALTER/MARTINEZ-FAVRE, Bail à loyer).
- BURRI CHRISTOF, Tendenzen zur Stabilisierung des Schuldvertrags, Regeln und Entwicklungen, die das Zustandekommen, die Gültigkeit und die Fortdauer des Vertrags begünstigen, Diss. Freiburg 2010 (zit. als BURRI, Stabilisierung des Schuldvertrags).
- BUZ VEDAT, Rückabwicklung gescheiterter Verträge, in: Schweizerische Juristen-Zeitung (SJZ) 2015, 565–576 (zit. als BUZ, SJZ 2015).
- CANARIS CLAUDIUS-WILHELM, Die Reform des Rechts der Leistungsstörungen, in: Juristen Zeitung (JZ) 2001, 499–530 (zit. als CANARIS, JZ 10/2001).

- CANARIS CLAUDIUS-WILHELM, Teleologie und Systematik der Rücktrittsrechte nach dem BGB, in: Baetge Dietmar/von Hein Jan /von Hinden Michael (hrsg.), Die richtige Ordnung, Festschrift für Jan Kropholler zum 70. Geburtstag, Tübingen 2008, 3–22 (zit. als CANARIS, Teleologie und Systematik).
- CAVIN PIERRE, Kauf, Tausch und Schenkung, in: Vischer Frank/Grossen Jacques Michel/ von Greyerz Christoph /Gutzwiller Max (hrsg.), Schweizerisches Privatrecht, Basel 1977, 1-198 (zit. als CAVIN, Kauf, Tausch, Schenkung).
- CUENDET JEAN, La faute contractuelle et ses effets: étude de l'article 99, al. 3 CO, Diss. Lausanne 1970 (zit. als CUENDET, La faute).
- DASTIS JUAN CARLOS, Das Rücktrittsrecht des Käufers im Europäischen Privatrecht, Hamburg 2017 (zit. als DASTIS, Das Rücktrittsrecht).
- DECURTINS CARL, Die Erfüllungsverweigerung vor Fälligkeit im System der Vertragsverletzungen des schweizerischen Obligationenrechts, Diss. Bern 1956 (zit. als DECURTINS, Die Erfüllungsverweigerung).
- EHRAT FELIX R., Der Rücktritt vom Vertrag nach Art. 107 Abs. 2 OR in Verbindung mit Art. 109 OR, Diss. Zürich 1990 (zit. als EHRAT, Rücktritt).
- EISENHARDT ULRICH, Deutsche Rechtsgeschichte, 7. Aufl., München 2019 (zit. als EISENHARDT, Rechtsgeschichte)
- ELLER FLAVIO, Rücktrittsrecht bei Unmöglichkeit, in: ius.focus 2015, Heft 9, Nr. 222, 7 (zit. als ELLER, ius.focus 9/2015)
- ENGEL PIERRE, Traité des obligations en droit suisse, Dispositions générales du CO, 2. Aufl., Bern 1997 (zit. als ENGEL, Traité des obligations).
- ERK NADJA, Vorschlag eines neuen Leistungsstörungsrechts im OR 2020, in: Schweizerische Zeitschrift für Wirtschafts- und Finanzmarktrecht (SZW) 2015, 329–336 (zit. als ERK, SZW 2015).
- FASEL URS, Handels- und obligationenrechtliche Materialien, Bern 2000 (zit. als FASEL, Materialien).
- FAUST FLORIAN, Anmerkung, in: Juristenzeitung (JZ) 2015, 149–152 (zit. als FAUST, JZ 3/2015).
- FISCHER WILLI, Der unmittelbare und der mittelbare Schaden im Kaufrecht, Eine dogmatische Untersuchung unter besonderer Berücksichtigung der Entstehungsgeschichte sowie der Funktion der Gewährleistungsinstitute, Diss. Zürich 1985 (zit. als FISCHER, Schaden im Kaufrecht).
- FLESSNER AXEL, Befreiung vom Vertrag wegen Nichterfüllung, in: Zeitschrift für Europäisches Privatrecht (ZEuP) 1997, 255–320 (zit. als FLESSNER, ZEuP 1997).

- FURRER ANDREAS/MÜLLER-CHEN MARKUS, Obligationenrecht, Allgemeiner Teil, 3. Aufl., Zürich/Basel/Genf 2018 (zit. als FURRER/MÜLLER-CHEN, OR AT).
- FURRER ROLF, Beitrag zur Lehre der Gewährleistung im Vertragsrecht, Diss. Zürich 1973 (zit. als FURRER, Gewährleistung).
- GAUCH PETER, Der Werkvertrag, 6. Aufl., Zürich 2019 (zit. als GAUCH, Werkvertrag).
- GAUCH PETER, System der Beendigung von Dauerverträgen, Diss. Freiburg 1968 (zit. als GAUCH, Beendigung von Dauerverträgen).
- GAUCH PETER/SCHLUEP WALTER R./SCHMID JÖRG, Schweizerisches Obligationenrecht. Allgemeiner Teil, Ohne ausservertragliches Haftpflichtrecht, Bd. 1, 10. Aufl., Zürich 2014 (zit. als GAUCH/SCHLUEP/SCHMID, OR AT I).
- GAUCH PETER/SCHLUEP WALTER R./EMMENEGGER SUSAN, Schweizerisches Obligationenrecht. Allgemeiner Teil, Ohne ausservertragliches Haftpflichtrecht, Bd. 2, 10. Aufl., Zürich 2014 (zit. als GAUCH/SCHLUEP/EMMENEGGER, OR AT II).
- GIGER MARCEL, Die vom Gläubiger verschuldete Leistungsunmöglichkeit, Diss. St. Gallen 1992 (zit. als GIGER, Leistungsunmöglichkeit).
- GLASL DANIEL, Die RÜCKABWICKLUNG im Obligationenrecht, Ein Beitrag zum vertraglichen Sanktionensystem der Schweiz, Diss. Zürich 1991 (zit. als GLASL, Rückabwicklung).
- GLÄTTLI ELISABETH, ZUM Schadenersatzanspruch bei Rücktritt - eine These zu den Gläubigerbehelfen bei Leistungsstörungen in zweiseitigen Verträgen, in: Schweizerische Juristen-Zeitung (SJZ) 1997, 233–243 (zit. als GLÄTTLI, SJZ 1997).
- GLÄTTLI ELISABETH, ZUM Schadenersatz wegen Nichterfüllung nach Art. 97 Abs. 1 und 107 Abs. 2 OR, Eine Übersicht, Würdigung und Kritik der heutigen Regelung, Diss. Zürich 1998 (zit. als GLÄTTLI, Schadenersatz wegen Nichterfüllung).
- GÖSCHKE RICHARD, Ueber Art. 107 bis 109 OR, in: Zeitschrift des bernischen Juristenvereins (ZBJV) 1924, 14–91 (zit. als GÖSCHKE, ZBJV 1924).
- GREINER STEFAN, Ideelle Unzumutbarkeit, Dogmatik und Praxis der Leistungsverweigerung bei Rechtsgüter- und Pflichtenkollisionen im Zivilrecht, Köln 2011 (zit. als GREINER, Unzumutbarkeit).
- GRIEDER THOMAS, Vertragswidrigkeit und objektivierte Fahrlässigkeit, Eine Abgrenzungsproblematik in der vertraglichen Haftung, Diss. Zürich 2001 (zit. als GRIEDER, Vertragswidrigkeit).

- GROSSMANN-DOERTH HANS, Die Rechtsfolgen vertragswidriger Andienung, Marburg 1934 (zit. als GROSSMANN-DOERTH, Vertragswidrige Andienung).
- GUHL THEO/KOLLER ALFRED/SCHNYDER ANTON K./DRUEY JEAN NICOLAS, Das schweizerische Obligationenrecht, Mit Einschluss des Handels- und Wertpapierrechts, 9. Aufl., Zürich 2000 (zit. als GUHL/KOLLER/SCHNYDER/DRUEY, OR).
- HACHEM PASCAL, Die Konturen des Prinzips Pacta Sunt Servanda, in: Böhler Andrea/Müller-Chen Markus (hrsg.), Private Law: National-global-comparative; Festschrift für Ingeborg Schwenzer zum 60. Geburtstag, Bern 2011, 647–667 (zit. als HACHEM, Pacta Sunt Servanda).
- HARST JÜRGEN, Rücktritt und Schadenersatz, Bonn 1984 (zit. als HARST, Rücktritt).
- HARTMANN STEPHAN, Die Rückabwicklung von Schuldverträgen, Kritischer Vergleich der Rechtslagen bei Entstehungs- und Erfüllungsmängeln, Zürich 2005 (zit. als HARTMANN, Rückabwicklung).
- HENZEN HANS, Die Relativierung des Wandlungsanspruchs des Käufers durch den Vorbehalt des richterlichen Ermessens gemäss OR 205/II, Diss. Bern 1990 (zit. als HENZEN, Wandlungsanspruch).
- HONEGGER EDUARD, Ueber das Rücktrittsrecht, bei gegenseitigen Verträgen nach dem schweizerischen Obligationenrecht, Zürich 1926 (zit. als HONEGGER, Rücktrittsrecht).
- HONSELL HEINRICH, Römisches Recht, 8. Aufl., Berlin 2015 (zit. als HONSELL, Römisches Recht).
- HONSELL HEINRICH, Schweizerisches Obligationenrecht, Besonderer Teil, 10. Aufl., Bern 2017 (zit. als HONSELL, OR BT).
- HONSELL HEINRICH/MAYER-MALY THEO, Rechtswissenschaft, Die Grundlagen des Rechts, 7. Aufl., Bern/Wien/Baden-Baden 2017 (zit. als HONSELL/MAYER-MALY, Rechtswissenschaft).
- HUBER PETER/FAUST FLORIAN, Schuldrechtsmodernisierung, Einführung in das neue Recht, München 2002 (zit. als HUBER/FAUST, Schuldrechtsmodernisierung).
- HUBER ULRICH, Handbuch des Schuldrechts, Leistungsstörungen, Bd. 1. Die allgemeinen Grundlagen - Der Tatbestand des Schuldnerverzugs - Die vom Schuldner zu vertretenden Umstände, Tübingen 1999 (zit. als HUBER, Leistungsstörungen Bd. 1).
- HUBER ULRICH, Handbuch des Schuldrechts, Leistungsstörungen, Bd. 2. Die Folgen des Schuldnerverzugs - Die Erfüllungsverweigerung und die vom

- Schuldner zu vertretende Unmöglichkeit, Tübingen 1999 (zit. als HUBER, Leistungsstörungen Bd. 2).
- HUGUENIN CLAIRE, Obligationenrecht, Allgemeiner und besonderer Teil, 3. Aufl., Zürich 2019 (zit. als HUGUENIN, OR AT/BT).
- JERMANN PHILIPP, Die Ausübung der Gläubigerrechte im Falle eines gültigen Leistungsverzichts nach Art. 107 Abs. 2 OR, Diss. St. Gallen 2003 (zit. als JERMANN, Gläubigerrechte).
- DUBARRY JULIEN, Grundsätze des neuen französischen Leistungsstörungenrechts, in: Bien Florian/Borghetti Jean-Sébastien (hrsg.), Die Reform des französischen Vertragsrechts, Ein Schritt zu mehr europäischer Konvergenz?, Tübingen 2018, 169–180 (zit. als DUBARRY, Französisches Leistungsstörungenrecht).
- KELLER MAX, Das negative Interesse im Verhältnis zum positiven Interesse, Diss. Zürich 1949 (zit. als KELLER, Interesse).
- KELLER MAX/SCHÖBI CHRISTIAN, Allgemeine Lehren des Vertragsrechts, mit Ausnahme der einzelnen Verträge und der außervertraglichen Haftungen gemäß Spezialgesetzen; eine systematische Darstellung, Bd. 1, 3. Aufl., Basel 1988 (zit. als KELLER/SCHÖBI, Vertragsrecht).
- KELLER MAX/SIEHR KURT, Kaufrecht: Kaufrecht des OR und Wiener UN-Kaufrecht, 3. Aufl., Zürich 1995 (zit. als KELLER/SIEHR, Kaufrecht).
- KIENE SÖRREN CLAAS, Vertragsaufhebung und Rücktritt des Käufers im UN-Kaufrecht und BGB, Eine rechtsvergleichende Untersuchung, Baden-Baden 2010 (zit. als KIENE, Vertragsaufhebung und Rücktritt).
- KNELLWOLF MARKUS, Zur Wirkung des Rücktritts, in: Zeitschrift für Schweizerisches Recht (ZSR), 389–419 (zit. als KNELLWOLF, ZSR 1990).
- KOLLER ALFRED, Die Verzichtsfolgen i.S.v. Art. 107 Abs. 2 OR und deren Abänderung durch Vertrag, in: Koller Alfred (hrsg.), Haftung aus Vertrag, St. Gallen 1998, 1–26 (zit. als KOLLER, Verzichtsfolgen).
- KOLLER ALFRED, Gläubigerrechte im Falle eines Leistungsverzichts nach Art. 107 Abs. 2 OR, Bemerkungen zu BGE 123 III 16 ff., in: Zeitschrift für Schweizerisches Recht (ZSR) 1997, 495–507 (zit. als KOLLER, ZSR 1997).
- KOLLER ALFRED, Schweizerisches Obligationenrecht, Allgemeiner Teil, Handbuch des allgemeinen Schuldrechts, 4. Aufl., Bern 2017 (zit. als KOLLER, OR AT).
- KOLLER ALFRED, Schweizerisches Werkvertragsrecht, 6. Aufl., Zürich/St. Gallen 2015 (zit. als KOLLER, Werkvertragsrecht).
- KOLLER ALFRED, Unverhältnismässige Überschreitung eines Ungefährpreises beim Werkvertrag (Art. 375 OR), in: Aktuelle Juristische Praxis (AJP), 303–315 (zit. als KOLLER, AJP 2015).

- KOLLER ALFRED, Vertragsrücktritt mit positivem Vertragsinteresse?, Schadensberechnung nach der Differenztheorie im Anwendungsbereich von Art. 107 Abs. 2 OR?, in: Aktuelle Juristische Praxis (AJP) 2017, 1170–1173 (zit. als KOLLER, AJP 2017).
- KRAMER ERNST A., Juristische Methodenlehre, München/Wien/Bern 2019 (zit. als KRAMER, Methodenlehre).
- KRÜCKMANN PAUL, Der Fortfall des Interesses und der Untergang des Schuldverhältnisses, in: Archiv für die civilistische Praxis (AcP) 1900, 88–117 (zit. als KRÜCKMANN, AcP 1900).
- KULL ANDREW, Restitution as a Remedy for Breach of Contract, in: South Carolina Law Review 1994, 1465–1518 (zit. als KULL, South Carolina Law Review 1994).
- LAIMER SIMON, Durchführung und Rechtsfolgen der Vertragsaufhebung bei nachträglichen Erfüllungsstörungen, Tübingen 2012 (zit. als LAIMER, Vertragsaufhebung).
- LANGHEIN A. W. HEINRICH, Das Prinzip der Analogie als juristische Methode, Ein Beitrag zur Geschichte der methodologischen Grundlagenforschung vom ausgehenden 18. Bis zum 20. Jahrhundert, Berlin 1992 (zit. als LANGHEIN, Analogie als juristische Methode)
- LARENZ KARL, Methodenlehre der Rechtswissenschaft, 6. Aufl., Berlin 1991 (zit. als LARENZ, Methodenlehre).
- LEMP PAUL, Schadenersatz wegen Nichterfüllung als Folge des Schuldnerverzuges, Diss. Bern 1938 (zit. als LEMP, Schadenersatz).
- MERZ HANS, Obligationenrecht, Allgemeiner Teil, in: Schweizerisches Privatrecht (SPR), Bd. VI, Basel/Frankfurt a.M. 1984 (zit. als MERZ, OR AT).
- MERZ THOMAS, Der Zahlungsverzug des Käufers (ohne besondere Arten des Kaufs), Diss. St. Gallen 2003 (zit. als MERZ, Zahlungsverzug).
- MOMMSEN FRIEDRICH, Zur Lehre vom Interesse, Braunschweig 1855 (zit. als MOMMSEN, Interesse).
- MÖLLERS M.J. THOMAS, Juristische Methodenlehre, 2. Auflage, München 2019 (zit. als MÖLLERS, Methodenlehre)
- MÜLLER-CHEN MARKUS, Folgen der Vertragsverletzung, Zürich 1999 (zit. als MÜLLER-CHEN, Vertragsverletzung).
- MÜLLER-GRAF THOMAS, «Sinn und Zweck» - Anmerkungen zur Problematik teleologisch gestützter Argumentation, in: Bernische Verwaltungsrechtssprechung (BVR), 386–394 (zit. als MÜLLER-GRAF, BVR 2014).

- NEUENSCHWANDER MARKUS, Die Schlechterfüllung im schweizerischen Vertragsrecht, Diss. Bern 1971 (zit. als NEUENSCHWANDER, Schlechterfüllung).
- PICHONNAZ PASCAL, Le droit de résoudre le contrat en cas d'application de l'art. 97 CO: vers un régime de l'inexécution toujours plus unifié, in : Zeitschrift für Baurecht und Vergabewesen (BR/DC) 2015, 332-334 (zit. als PICHONNAZ, BR/DC 2015).
- PICHONNAZ PASCAL, Le point sur la partie générale du droit des obligations/Entwicklungen im Obligationenrecht, Allgemeiner Teil, in : Schweizerische Juristen-Zeitung (SJZ) 2016, 201-208 (zit. als PICHONNAZ, SJZ/2016)
- PILLER FRANÇOIS, Virtuelle Währungen – Reale Rechtsprobleme?, in: Aktuelle Juristische Praxis (AJP) 2017, 1426–1438 (zit. als PILLER, AJP 2017).
- PREIS ULRICH, Prinzipien des Kündigungsrechts bei Arbeitsverhältnissen, Eine Untersuchung zum Recht des materiellen Kündigungsschutzes, insbesondere zur Theorie der Kündigungsgründe, München 1987 (zit. als PREIS, Kündigungsrecht).
- RAMPINI CORRADO, Die nachträgliche Leistungerschwerung, Diss. Zürich 2001 (zit. als RAMPINI, Leistungerschwerung).
- REIMER FRANZ, Juristische Methodenlehre, 2. Aufl., Baden-Baden 2020 (zit. als REIMER, Methodenlehre).
- RIEWERT INA, Die Rückabwicklung erbrachter Leistungen bei der Kumulation von Rücktritt und Schadensersatz nach § 325 BGB, Tübingen 2014 (zit. als RIEWERT, Rückabwicklung).
- RINGIER HANS, Die Nichterfüllbare Obligation im Schweiz. Obligationenrecht, Diss. Bern 1905 (zit. als RINGIER, Nichterfüllbare Obligation).
- RUSCH ARNOLD F., Le délai de grâce, in: Aktuelle Juristische Praxis (AJP) 2017, 854–862 (zit. als RUSCH, AJP 2017).
- RÜTHERS BERND, FISCHER FRANK, BIRK AXEL, Rechtstheorie mit Juristischer Methodenlehre, 10. Auflage, München 2018 (zit. als RÜTHERS/FISCHER/BIRK, Rechtstheorie).
- SCHENKER FRANZ, Die Voraussetzungen und die Folgen des Schuldnerverzugs im schweizerischen Obligationenrecht, Übersicht, Würdigung u. Kritik, Diss. Freiburg 1987 (zit. als SCHENKER, Schuldnerverzug).
- SCHENKER FRANZ, Verzug des Unternehmers, Verzug des Planers - Fälle und Fallen, in: Stöckli Hubert (hrsg.), Schweizerische Baurechtstagung 2017, ... für alle, die bauen, Freiburg 2017, 73–89 (zit. als SCHENKER, Verzug).

- SCHINDLER FRIDOLIN, Ueber das Rücktrittsrecht bei zweiseitigen Schuldverträgen nach Art. 122-125 des eidgenössischen Obligationenrechts, Diss. Zürich 1886 (zit. als SCHINDLER, Rücktrittsrecht).
- SCHLOSSER HANS, Neuere Europäische Rechtsgeschichte, Privat- und Strafrecht vom Mittelalter bis zur Moderne, 3. Aufl., München 2017 (zit. als SCHLOSSER, Rechtsgeschichte).
- SCHMID JÖRG, Die privatrechtliche Rechtsprechung des Bundesgerichts im Jahr 2015 Obligationenrecht, 4A_191/2015, 4A_137/2015, 141 III 64, 141 III 106, 4A_232/2014, 141 IV 71, 4A_323/2014, 4A_2/2015, 4A_214/2014, 4A_169/2016, 4A_555/2014, 4A_305/2014, 4A_101/2015, 141 III 363, 141 III 522, 4A_424/2014, 142 III 626, 141 III 564, 4A_221/2015, 141 III 549, 4A_610/2014, 141 III 257, 5A_629/2014, in: Zeitschrift des bernischen Juristenvereins (ZBJV) 2017, 547–579 (zit. als SCHMID, ZBJV 2017).
- SCHMIDT ANKE, Richterliche Rechtsfortbildung in Deutschland und der Schweiz, Plädoyer für ein methodisches Vorgehen auf Grundlage des Legitimitätsgedankens, Diss. Genf 2016 (zit. als SCHMIDT, Rechtsfortbildung).
- SCHNEIDER ANGIE, Vertragsanpassung im bipolaren Dauerschuldverhältnis, Tübingen 2016 (zit. als SCHNEIDER, Vertragsanpassung).
- SCHUBIGER ALFRED, Verhältnis der Sachgewährleistung zu den Folgen der Nichterfüllung oder nicht gehörigen Erfüllung OR 197 ff. – OR 97 ff., Diss. Bern 1957 (zit. als SCHUBIGER, Sachgewährleistung).
- SCHWENZER INGEBORG H., Schweizerisches Obligationenrecht, Allgemeiner Teil, 7. Aufl., Bern 2016 (zit. als SCHWENZER, OR AT).
- SECKEL EMIL, Die Gestaltungsrechte des Bürgerlichen Rechts, in: Festgabe der Juristischen Gesellschaft zu Berlin zum 50-jährigen Dienstjubiläum ihres Vorsitzenden, des wirklichen geheimen Rats Dr. Richard Koch, Leipzig 1903, 205–253 (zit. als SECKEL, Gestaltungsrechte).
- SIMONIUS AUGUST, Über den Ersatz des «aus dem Dahinfallen des Vertrages» erwachsenen Schadens, in: Zeitschrift für Schweizerisches Recht (ZSR) 1918, 225–287 (zit. als SIMONIUS, ZSR 1918).
- SOGO MIGUEL, Zahlungsunfähigkeit im Vertragsverhältnis, Zürich 2015 (zit. als SOGO, Zahlungsunfähigkeit).
- STAEHELIN BERNHARD, Die Vertragsverletzung im englischen und schweizerischen Privatrecht, Basel 1954 (zit. als STAEHELIN, Vertragsverletzung).
- STALLJOHANN EBERHARD, Die Bedeutung der Differenzhypothese für die Berücksichtigung schadensmindernder Umstände, Münster 1958 (zit. als STALLJOHANN, Differenzhypothese).