

Inhaltsverzeichnis

Vorwort zur 7. Auflage5

Einleitung17

1 Einführung in das AGB-Recht (§§ 305 ff. BGB) 19

1.1 Allgemeines19

(1) Das AGB-Recht (§§ 305 ff. BGB als Schutzvorschriften)19

(2) Zielsetzung21

(3) Beweislast.....22

1.2 Wann liegen AGB vor?23

(1) Der Begriff der Allgemeinen Geschäftsbedingungen23

(2) Umwandlung von AGB in Individualvereinbarungen durch Verhandlungen.....25

1.3 Wie werden AGB Vertragsbestandteil?26

(1) Einbeziehung der AGB (§ 305 Abs. 2 und 3 BGB)26

(2) Schutzhüllenverträge27

(3) Verständlichkeitsgebot/Lesbarkeitsgebot.....29

(4) Kollision von AGB beider Vertragspartner30

1.4 Inhaltskontrolle von AGB.....31

(1) Inhaltskontrolle im Einzelfall31

(2) Inhaltskontrolle durch das Bundeskartellamt.....34

(3) Kontrollverfahren nach dem Unterlassungsklagengesetz (Verbandsprozess).....35

1.5 Sonstige Regelungen.....36

(1) Überraschende Klauseln (§ 305c Abs. 1 BGB)36

(2) Vorrang von Individualvereinbarungen (§ 305b BGB)37

(3) Unklarheitenregel (§ 305c Abs. 2 BGB)38

(4) Rechtsfolgen bei Nichteinbeziehung und Unwirksamkeit (§ 306 BGB)39

(5) Behandlung von Sonderfällen.....40

2 Typische AGB-Klauseln in Lieferbedingungen der Lieferanten43

2.1 Klauseln zum Vertragsabschluss und Vertragsinhalt.....43

2.1.1 Zustandekommen des Vertrags43

(1) Freibleibend-Klausel.....43

(2) Verbindlichkeit des Vertragsantrags des Kunden.....44

2.1.2 Geltung von AGB.....45

(1) Einbeziehung von AGB in den Vertrag45

(2) Einbeziehung von AGB in die Geschäftsverbindung; Rahmenvereinbarung46

(3) Änderung von AGB.....46

(4) Widersprechende AGB des Lieferanten und des Kunden47

2.1.3	Schriftformerfordernis und Vollmacht	47
(1)	Vertragsabschluss mit schriftlicher Bestätigung des Lieferanten	47
(2)	Weitere Vereinbarungen vor Vertragsabschluss; Geschäftsleitungsvorbehalt (Vollmacht)	48
(3)	Allgemeines Schriftformerfordernis	50
(4)	Verzicht auf die Schriftform	50
(5)	Vollmacht	51
(6)	Unbeachtlichkeit vorhergehender Vereinbarungen	51
2.1.4	Beteiligung Dritter am Vertragsabschluss	52
(1)	Beratungspflicht des Lieferanten	52
(2)	Angaben im Kaufvertrag über Finanzierung (z. B. durch Leasing)	52
(3)	Zusammenhang mit Verträgen mit Vertriebspartnern	53
(4)	Entkoppelung der eigenen Vertragsdokumente	53
2.1.5	Sonderfragen zum Leasing	53
(1)	Keine Haftung des Leasinggebers für Verzug und Gewährleistung des Lieferanten	54
(2)	Übernahmebestätigung	55
2.2	Klauseln zur Vertragsdurchführung	56
2.2.1	Lieferbedingungen und Leistungsumfang	56
(1)	Gesonderte Vereinbarung über die Lieferzeit	56
(2)	Einhalten der Lieferfrist	57
(3)	Lieferzeit unverbindlich	57
(4)	Berechtigung zu Teillieferungen	57
(5)	Änderungen der Lieferzeiten; Rücktrittsrecht des Lieferanten	58
(6)	Verwendung neuwertiger Teile	59
(7)	Vorbehalt der Änderung von Konstruktion und Form	59
(8)	Benutzerdokumentation nicht geschuldet	60
(9)	Benutzerdokumentation als Maßstab	61
(10)	Benutzerdokumentation teilweise in Englisch	61
2.2.2	Eigentumsvorbehalt	62
(1)	Erweiterter Eigentumsvorbehalt	62
(2)	Benachrichtigung des Lieferanten bei Pfändung	62
2.2.3	Zahlungspflicht des Kunden	63
(1)	Kosten der Installation	63
(2)	Zahlungszeitpunkt/Zahlungsplan	64
(3)	Preiserhöhungen	64
(4)	Preisklauseln bei Dauerschuldverhältnissen/laufenden Leistungen (z.B. Cloud-Computing/ASP)	65
2.2.4	Aufrechnung, Abtretung und Zurückbehaltungsrecht	66
(1)	Aufrechnung durch den Kunden	66
(2)	Ausschluss des Zurückbehaltungsrechts	67

(3)	Abtretung von Rechten und Pflichten aus dem Vertrag	67
2.2.5	Übergang der Gefahr.....	68
2.2.6	Abnahme.....	68
2.2.7	Abnahme mit Übergabe und Demonstration der Betriebsbereitschaft	69
2.3	Klauseln zu Pflichtverletzungen.....	69
2.3.0	Allgemeines	70
(1)	Pauschalierung von Schadensersatzansprüchen	70
2.3.1	Verzug des Kunden mit der Zahlung	70
(1)	Rücknahmerecht des Lieferanten	70
(2)	Verzugszinsen	71
(3)	Einstellen der Leistung durch den Lieferanten.....	72
2.3.2	Verzug des Kunden mit der Annahme der Leistung.....	73
(1)	Recht des Lieferanten, anderweitig zu verfügen	73
(2)	Rücktritt und Schadensersatz.....	73
(3)	Ersatz von Kosten der Lagerung	74
2.3.3	Ansprüche des Kunden bei Verzug des Lieferanten.....	74
(1)	Entschädigung.....	74
(2)	Rücktrittsrecht.....	75
(3)	Nachfrist von vier Wochen bei Verzug.....	75
2.3.4	Gewährleistungspflicht des Lieferanten.....	76
(1)	Beginn und Dauer der Verjährungsfrist für Ansprüche wegen Mängeln.....	76
(2)	Ausschluss der Gewährleistung wegen Ablaufs der Rügefrist	77
(3)	Nachbesserungsrecht des Lieferanten	78
(4)	Ausschluss der Gewährleistung bei fehlendem Vertretenmüssen des Lieferanten bzw. bei Änderungen/Eingriffen durch den Kunden	78
(5)	Ausschluss der Gewährleistung für gebrauchte IT-Anlage / bei Verwendung untauglichen Zubehörs	79
(6)	Pflicht des Kunden, Mängel zu melden.....	80
(7)	Mängelbeseitigung am Sitz des Lieferanten; Kunde überspielt Korrekturmaßnahme.....	80
(8)	Kosten der Nachbesserung.....	81
(9)	Vergütung des Aufwands bei nicht nachgewiesenem Mangel	82
(10)	Ausschluss der Gewährleistung bei nicht reproduzierbaren Mängeln	82
(11)	Wartungsvertrag als Voraussetzung für Gewährleistungsansprüche.....	83
(12)	Verweis auf Dritte.....	83
2.3.5	Einschränkung von Schadensersatzansprüchen des Kunden	84
(1)	Ausschluss der Haftung bei einfacher Fahrlässigkeit	84
(2)	Kein Ersatz für mittelbare Schäden / Haftungsobergrenzen.....	86
(3)	Kein Ersatz bei Verlust von Daten.....	87
(4)	Haftung und Freistellung bei Künstlicher Intelligenz (KI)	87

2.4	Klauseln zu Rahmenbedingungen	92
2.4.1	Anwendbares Recht.....	92
2.4.2	Gerichtsstandsvereinbarungen	92
2.4.3	Ausfuhrkontrollbestimmungen	93
2.4.4	Teilunwirksamkeitsklausel und salvatorische Klausel.....	93
(1)	Teilunwirksamkeitsklausel.....	93
(2)	Salvatorische Klausel.....	94
3	IT-spezifische AGB-Klauseln der Lieferanten.....	95
3.1	Klauseln zur Überlassung von Software-Produkten (Standardsoftware)	95
3.1.1	Ansprüche wegen Mängeln (Gewährleistung).....	96
(1)	Mängelfreiheit nicht geschuldet	96
(2)	Form der Mängelmeldung.....	97
(3)	Ausschluss der Gewährleistung bei Änderungen durch den Kunden.....	97
(4)	Einsatz der Software-Produkte nur auf dafür freigegebenen Typen von IT-Anlagen	98
(5)	Einschränkung/Ausschluss des Rücktritts	99
(6)	Keine Kombinierbarkeit der Funktionen bei Software-Produkten	100
(7)	Löschen von Kopien bei Vollzug des Rücktritts.....	101
(8)	Mängelbeseitigung durch neue Version/Ausweichlösung	102
(9)	Verbot für bestimmte Einsatzbereiche	103
(10)	Kein vorausgesetzter Gebrauch geschuldet	103
(11)	Einschränkung der Rechtsmängelhaftung	104
(12)	Abweichung von der vereinbarten Beschaffenheit	104
3.1.2	Benutzungsrecht im Allgemeinen	105
(1)	Nutzungsrecht nur in Verbindung mit dem Abschluss eines Pflegevertrags	106
(2)	Eigentumsvorbehalt am Datenträger	107
(3)	Nutzungsrecht ruht bei Zahlungsverzug	107
(4)	Urheberrechtsschutz unterstellt.....	107
(5)	Software-Produkte als Betriebsgeheimnisse	108
(6)	Weitergabeverbot.....	108
(6.1)	Weitergabeverbot bei Mehrfacheinsatz	109
(6.2)	Weitergabeverbot bei Nutzungsrecht für das gesamte Unternehmen.....	109
(7)	Weitergabe an Dritte unter Bindung des Zweiterwerbers / nur mit Zustimmung des Lieferanten	110
(7.1)	Bindung des Zweiterwerbers an den Überlassungsvertrag	110
(7.2)	Zustimmungsvorbehalt.....	111
(8)	Verbot von Änderungen / Änderungen nur mit Zustimmung des Lieferanten.....	112
(9)	Kopierbeschränkungen/Kopierverbote.....	113
(10)	Verbot der Mängelbeseitigung.....	114
(11)	Nutzungsrechte an Ergebnissen von Künstlicher Intelligenz (KI)	114

3.1.3 Umfang des Benutzungsrechts116

 (1) Installation und Einsatz der Software-Produkte auf irgendeiner/einer
 bestimmten IT-Anlage.....117

 (2) Benutzung von gebündelten Software-Produkten nur auf einem PC118

 (3) Begrenzung bei Einsatz der Software-Produkte innerhalb einer IT-
 Anlage/Konfiguration118

 (4) Keine Benutzung auf einer anderen IT-Anlage/Zentraleinheit121

 (4.1) Benutzung ausgeschlossen.....121

 (4.2) Benutzung vergütungspflichtig122

 (4.3) Benutzung zustimmungsbedürftig.....123

 (5) Benutzung für RZ-Dienstleistungen123

 (6) Kein Vorzugspreis bei Lieferung einer neuen Version123

 (7) Ausschluss des Anspruchs auf eine nach Wechsel des Typs der IT-Anlage
 erforderliche Variante124

 (8) Benutzung über das Internet125

3.1.4 Klauseln zur Bindung des Benutzungsrechts an bestimmte Typen von IT-
 Anlagen128

 (1) Einsatz von Anwendungssoftware nur auf freigegebenen Typen von
 IT-Anlagen129

 (2) Einsatz von Systemsoftware nur auf freigegebenen Typen von Hardware130

 (3) Bindung des Einsatzes von Anwendungssoftware an Herstellerhardware130

3.1.5 Programmschutz.....131

 (1) Pflichten des Kunden131

 (1.1) Vernichtungsgebot oder Rückgabe bei Benutzungsende131

 (1.2) Vertragsstrafe.....131

 (1.3) Erlöschen des Benutzungsrechts132

 (2) Technische Maßnahmen des Lieferanten132

 (3) Kontrollrechte des Lieferanten.....133

 (4) Verbot der Kenntnissgabe der Quellprogramme an Dritte134

 (5) Verbot des Dekompilierens135

3.1.6 Besonderheiten bei Miete/Cloud-Computing/ASP136

 (1) Mängelhaftung (Gewährleistung)136

 (2) Vermietungsverbot.....136

 (3) Erhöhung des Mietzinses.....136

 (4) Service Level Agreements (SLA)137

 (5) Fernsperrung138

3.2 **Klauseln zur Erstellung von Programmen139**

3.2.1 Erstellungsphase.....139

 (1) Erstellung der Spezifikation139

 (2) Wunsch des Kunden wie vom Lieferanten bestätigt140

3.2.2	Leistungspflichten	141
(1)	Einschränkungen der Lieferpflicht des Lieferanten	141
	(1.1) Keine bzw. eingeschränkte Lieferung der Quellprogramme	141
	(1.2) Keine Lieferung von Entwicklungswerkzeugen	142
	(1.3) Benutzerdokumentation nur, falls vereinbart	142
(2)	Vergütung, insbesondere von Nebenkosten, durch den Kunden	142
3.2.3	Abnahme.....	143
(1)	Keine Meldung eines schweren Mangels innerhalb einer bestimmten Frist	144
(2)	Produktive Nutzung	145
3.2.4	Benutzungsumfang	145
(1)	Benutzungsrecht des Kunden	145
(2)	Einsatz nur auf bestimmten Typen von IT-Anlagen.....	146
(3)	Änderungen durch den Kunden	146
3.2.5	Programmschutz.....	147
(1)	Kenntnisgabe der Quellprogramme an Dritte	147
(2)	Geheimhaltungspflichten des Lieferanten.....	148
3.2.6	Einschränkung der Mängelbeseitigungspflicht des Lieferanten	148
(1)	Kosten der Selbstvornahme.....	148
(2)	Keine Pflicht zur Mängelbeseitigung in Vorprodukten.....	149
3.2.7	Einschränkung von weiteren Mängelhaftungsansprüchen („Gewährleistungsansprüchen“) des Kunden	150
(1)	Ausschluss des Rücktritts	150
(2)	Pauschale Mindestfrist zur Mängelbeseitigung.....	150
(3)	Entkoppelung mehrerer Verträge.....	150
3.3	Klauseln zur Wartung/Reparatur von Hardware	151
3.3.1	Wartungspflicht des Lieferanten	151
(1)	Vereinbarung einer Beendigungsmöglichkeit	151
(2)	Beginn mit Installation	152
3.3.2	Leistungspflichten des Lieferanten	153
(1)	Verbrauchsmaterial/Ersatzteile.....	153
(2)	Austausch durch gebrauchte Teile	153
(3)	Instandhaltung auf Abruf	154
(4)	Bestimmte Reparaturen außerhalb der Pauschale.....	154
3.3.3	Zahlungspflicht des Kunden.....	154
(1)	Vorauszahlungspflicht	155
(2)	Preisvorbehalt des Lieferanten.....	155
3.3.4	Wartung nach Zeit und Material / zu Reparaturaufträgen	156
(1)	Berechnungsgrundlage	156
(2)	Austauschteile	157
3.3.5	Haftung des Lieferanten	157

3.4 **Klauseln zur Pflege von Software-Produkten157**

3.4.1 **Pflegepflicht des Lieferanten.....158**

 (1) Ablehnung des Lieferanten in den Überlassungs-AGB, Pflegeleistungen zu
 erbringen158

 (2) Benutzungsrecht nur bei Fortdauer des Pflegevertrags158

 (3) Mindestlaufzeit159

 (4) Kündigungsrecht159

 (5) Beginn mit Installation160

 (6) Fristsetzung161

3.4.2 **Leistungspflichten des Lieferanten161**

 (1) Anpassung an geänderte Rechtsvorschriften.....161

 (2) Maßgebliche Version.....162

3.4.3 **Benutzungsrecht des Kunden163**

 (1) Änderungen durch den Kunden163

3.4.4 **Zahlungspflicht des Kunden.....164**

 (1) Gesonderte Erstattung von Reisekosten164

 (2) Preisvorbehalte auf die Pflegepauschale165

 (3) Zusätzliche Vergütung bei Ablehnung der Fernpflege165

 (4) Förmliches Inverzugsetzen nicht notwendig.....166

3.4.5 **Haftung des Lieferanten166**

 (1) Bereithalten von ausreichend Personal.....166

 (2) Service Level Agreements (SLA)166

4 AGB-Klauseln der Auftraggeber (Kunden): „Einkaufsbedingungen“167

4.1 **Klauseln zum Vertragsabschluss und zum Vertragsinhalt.....168**

 (1) Abwehrklausel168

4.2 **Klauseln zur Vertragsdurchführung168**

4.2.1 **Lieferbedingungen und Leistungsumfang.....168**

 (1) Veränderung der Liefertermine168

 (2) Lieferzeit169

 (2.1) Neuer Termin bei Lieferverzögerungen169

 (2.2) Keine Rechte des Lieferanten bei Ruhen der Arbeit169

 (2.3) Begrenzte zusätzliche Vergütung bei vom Lieferanten nicht
 verschuldeter Terminverzögerung.....170

 (3) Erfüllungsort170

 (4) Meistbegünstigungsklausel170

 (5) Änderungen der Spezifikation.....171

4.2.2 **Zahlungspflicht des Kunden.....171**

 (1) Vereinbarung eines Zahlungsziels171

 (2) Verjährung171

4.2.3	Abtretung.....	172
(1)	Abtretungsverbot.....	172
(2)	Abtretung von Rechten und Pflichten	173
4.2.4	Übergang der Gefahr.....	173
(1)	Gefahrtragung.....	173
4.2.5	Abnahme.....	173
(1)	Gegenzeichnung des Abnahmeprotokolls	173
(2)	Kunde erklärt Abnahme bei Vertragsgemäßheit der Programme	174
(3)	Übergabe und Gutbefund der Unterlagen	174
(4)	Probezeit vor Abnahme	175
4.2.6	Eigentums- und Nutzungsrechte.....	175
(1)	Eigentum an den Unterlagen/Übertragung der Nutzungsrechte.....	175
(2)	Haftung des Lieferanten bei bestehenden Schutzrechten Dritter.....	176
4.2.7	Geheimhaltungspflicht des Lieferanten.....	177
(1)	Geheimhaltung von Know-how und anderen Informationen.....	177
(2)	Datenschutz	178
(3)	Rechte an den Arbeitsergebnissen.....	179
4.2.8	Abwerbung.....	179
4.2.9	Mitteilung über Vorlieferanten	179
4.3	Klauseln zu Pflichtverletzungen.....	180
4.3.1	Ansprüche des Kunden bei Verzug des Lieferanten.....	180
(1)	Mahnung und Fristsetzung nicht erforderlich.....	180
(2)	Verschulden nicht erforderlich	180
(3)	Vertragsstrafe zusätzlich.....	181
4.3.2	Gewährleistungspflicht des Lieferanten.....	181
(1)	Verlängerung der gesetzlichen Verjährungsfrist.....	181
(2)	Gewährleistungsfrist bei Nachbesserung.....	182
(3)	Mängelbeseitigung nach Abnahme.....	183
(4)	Vorhandensein von Mängeln.....	184
(5)	Überlassene Unterlagen.....	185
(6)	Unklarheiten der Aufgabenstellung.....	185
(7)	Lieferant übernimmt Garantie für Mangelfreiheit	185
(8)	Berechtigung zur Selbstvornahme.....	186
(9)	Rückgriff bei Weiterverkäufen an Unternehmer	187
(10)	Gewährleistung bei Rechtsmängeln.....	187
(11)	Keine unverzügliche Rügepflicht	189
(12)	Gewährleistungseinbehalt	189
5	Beispiel: EVB-IT Überlassung Typ A	191
5.1	Gegenstand des Vertrages.....	191
5.2	Art und Umfang der Leistung	192

5.3	Nutzungsrechte	193
5.4	Überlassungsvergütung.....	195
5.5	Verzug.....	196
5.7	Rechte des Auftraggebers bei Mängeln der Standardsoftware* (Gewährleistung)	196
5.8	Schutzrechte Dritter	197
5.9	Haftungsbeschränkung	198
5.10	Datenschutz, Geheimhaltung und Sicherheit	200
5.11	Zurückbehaltungsrechte.....	200
5.12	Textform	201
5.13	Anwendbares Recht	201
	Begriffsbestimmungen	202
	Literaturverzeichnis	205
	Sachregister	207