

Inhaltsverzeichnis

Vorwort zur 7. Auflage	5
Einleitung	17
1 Einführung in das AGB-Recht (§§ 305 ff. BGB)	19
1.1 Allgemeines	19
(1) Das AGB-Recht (§§ 305 ff. BGB als Schutzvorschriften).....	19
(2) Zielsetzung	21
(3) Beweislast.....	22
1.2 Wann liegen AGB vor?	23
(1) Der Begriff der Allgemeinen Geschäftsbedingungen	23
(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) Schutzhüllenverträge	27
(3) Verständlichkeitsgebot/Lesbarkeitsgebot.....	29
(4) Kollision von AGB beider Vertragspartner	30
1.4 Inhaltskontrolle von AGB	31
(1) Inhaltskontrolle im Einzelfall	31
(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 Lieferanten	43
2.1 Klauseln zum Vertragsabschluss und Vertragsinhalt.....	43
2.1.1 Zustandekommen des Vertrags.....	43
(1) Freibleibend-Klausel.....	43
(2) Verbindlichkeit des Vertragsantrags des Kunden.....	44
2.1.2 Geltung von AGB.....	45
(1) Einbeziehung von AGB in den Vertrag	45
(2) Einbeziehung von AGB in die Geschäftsverbindung; Rahmenvereinbarung	46
(3) Änderung von AGB.....	46
(4) Widersprechende AGB des Lieferanten und des Kunden	47

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	Ausführkontrollbestimmungen	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 Benutzungsrechts	116
(1)	Installation und Einsatz der Software-Produkte auf irgendeiner/einer bestimmten IT-Anlage.....	117
(2)	Benutzung von gebündelten Software-Produkten nur auf einem PC.....	118
(3)	Begrenzung bei Einsatz der Software-Produkte innerhalb einer IT-Anlage/Konfiguration	118
(4)	Keine Benutzung auf einer anderen IT-Anlage/Zentraleinheit	121
	(4.1) Benutzung ausgeschlossen.....	121
	(4.2) Benutzung vergütungspflichtig	122
	(4.3) Benutzung zustimmungsbedürftig	123
(5)	Benutzung für RZ-Dienstleistungen	123
(6)	Kein Vorzugspreis bei Lieferung einer neuen Version	123
(7)	Ausschluss des Anspruchs auf eine nach Wechsel des Typs der IT-Anlage erforderliche Variante	124
(8)	Benutzung über das Internet	125
3.1.4	Klauseln zur Bindung des Benutzungsrechts an bestimmte Typen von IT-Anlagen	128
(1)	Einsatz von Anwendungsssoftware nur auf freigegebenen Typen von IT-Anlagen.....	129
(2)	Einsatz von Systemsoftware nur auf freigegebenen Typen von Hardware	130
(3)	Bindung des Einsatzes von Anwendungsssoftware an Herstellerhardware	130
3.1.5	Programmschutz.....	131
(1)	Pflichten des Kunden	131
	(1.1) Vernichtungsgebot oder Rückgabe bei Benutzungsende	131
	(1.2) Vertragsstrafe.....	131
	(1.3) Erlöschen des Benutzungsrechts	132
(2)	Technische Maßnahmen des Lieferanten	132
(3)	Kontrollrechte des Lieferanten.....	133
(4)	Verbot der Kenntnisgabe der Quellprogramme an Dritte	134
(5)	Verbot des Dekompilierens	135
3.1.6	Besonderheiten bei Miete/Cloud-Computing/ASP	136
(1)	Mängelhaftung (Gewährleistung)	136
(2)	Vermietungsverbot	136
(3)	Erhöhung des Mietzinses	136
(4)	Service Level Agreements (SLA)	137
(5)	Fernsperrung	138
3.2	Klauseln zur Erstellung von Programmen	139
3.2.1	Erstellungsphase	139
(1)	Erstellung der Spezifikation	139
(2)	Wunsch des Kunden wie vom Lieferanten bestätigt	140

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-Produkten	157
3.4.1	Pflegepflicht des Lieferanten	158
(1)	Ablehnung des Lieferanten in den Überlassungs-AGB, Pflegeleistungen zu erbringen	158
(2)	Benutzungsrecht nur bei Fortdauer des Pflegevertrags	158
(3)	Mindestlaufzeit	159
(4)	Kündigungsrecht	159
(5)	Beginn mit Installation	160
(6)	Fristsetzung	161
3.4.2	Leistungspflichten des Lieferanten	161
(1)	Anpassung an geänderte Rechtsvorschriften	161
(2)	Maßgebliche Version	162
3.4.3	Benutzungsrecht des Kunden	163
(1)	Änderungen durch den Kunden	163
3.4.4	Zahlungspflicht des Kunden	164
(1)	Gesonderte Erstattung von Reisekosten	164
(2)	Preisvorbehalte auf die Pflegepauschale	165
(3)	Zusätzliche Vergütung bei Ablehnung der Fernpflege	165
(4)	Förmliches Inverzugsetzen nicht notwendig	166
3.4.5	Haftung des Lieferanten	166
(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)	Abwehrklausel	168
4.2	Klauseln zur Vertragsdurchführung	168
4.2.1	Lieferbedingungen und Leistungsumfang	168
(1)	Veränderung der Liefertermine	168
(2)	Lieferzeit	169
(2.1)	Neuer Termin bei Lieferverzögerungen	169
(2.2)	Keine Rechte des Lieferanten bei Ruhen der Arbeit	169
(2.3)	Begrenzte zusätzliche Vergütung bei vom Lieferanten nicht verschuldeter Terminverzögerung	170
(3)	Erfüllungsort	170
(4)	Meistbegünstigungsklausel	170
(5)	Änderungen der Spezifikation	171
4.2.2	Zahlungspflicht des Kunden	171
(1)	Vereinbarung eines Zahlungsziels	171
(2)	Verjährung	171

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 Vertragsgemäßigkeit 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 Mängelfreiheit	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