

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|----|
| Abkürzungsverzeichnis | 21 |
| Anmerkungen | 23 |
| Einleitung | 25 |
| § 1. Die Entwicklung des Verbraucherschutzrechts | 25 |
| A. Nationales Streben nach Verbraucherschutz | 25 |
| I. Deutschland | 26 |
| II. Frankreich | 26 |
| B. Europäisches Streben nach Verbraucherschutz bis zur Verbraucherrechterichtlinie | 28 |
| I. Der Anfang | 28 |
| II. Die Entwicklung | 30 |
| III. Die Verbraucherrechterichtlinie | 33 |
| § 2. Das Ziel der Untersuchung und das hierfür benötigte Vorwissen | 36 |
| A. Das Ziel der Untersuchung | 36 |
| B. Bedeutung von Richtlinien und ihre Umsetzung | 38 |
| I. Die Bedeutung von Richtlinien | 38 |
| II. Die Pflicht zur Umsetzung von Richtlinien | 39 |
| 1. Allgemeines | 39 |
| 2. Das Vollharmonisierungsprinzip | 40 |
| 3. Die Rechtsfolgen der nicht erfolgten oder fehlerhaften Umsetzung | 42 |
| 4. Die richtlinienkonforme Auslegung | 43 |
| a) Die Auslegung der europäischen Rechtsakte | 44 |
| b) Die Auslegung des innerstaatlichen Rechts im Einklang mit EU-Recht | 46 |
| 5. Die überschießende Umsetzung | 48 |
| § 3. Gliederung der Arbeit | 49 |

| | |
|---|----|
| Erstes Kapitel: Definitionen und Anwendungsbereich | 51 |
| § 1. Die Definitionen der Begriffe „Verbraucher“, „Unternehmer“ und „Waren“ | 51 |
| A. Der Verbraucher | 51 |
| I. Die Verbraucherdefinition in persönlicher Hinsicht | 52 |
| 1. In Deutschland | 52 |
| a) Ausschließlich natürliche Personen | 52 |
| b) Eine Erweiterung auf teilrechtsfähigen Personengesellschaften | 52 |
| aa) Die GbR als Verbraucher | 53 |
| bb) Die Wohnungseigentümergeinschaft als Verbraucher | 56 |
| 2. In Frankreich | 58 |
| a) Ausschließlich natürliche Personen | 58 |
| b) Eine Erweiterung auf juristischen Personen | 59 |
| II. Die Verbraucherdefinition in sachlicher Hinsicht | 62 |
| 1. In Deutschland | 62 |
| a) Der Arbeitnehmer | 62 |
| b) Die Existenzgründer gemäß § 513 BGB | 65 |
| c) Der Patient als Verbraucher | 67 |
| d) Der Vertrag mit doppeltem Zweck | 68 |
| 2. In Frankreich | 69 |
| a) Der Arbeitnehmer | 70 |
| b) Die landwirtschaftliche Tätigkeit | 72 |
| c) Der Patient als Verbraucher | 74 |
| d) Der Vertrag mit doppeltem Zweck „usage mixte“ | 74 |
| III. Zwischenergebnis | 76 |
| B. Der Unternehmer | 78 |
| I. In Deutschland | 79 |
| 1. Eine Erweiterung auf rechtsfähigen Personengesellschaften | 79 |
| 2. Das ausschließliche Abstellen auf eine gewerbliche und selbstständige berufliche Tätigkeit | 80 |
| 3. Eine Erweiterung auf das Handeln durch eine Drittperson | 81 |
| 4. Zusammenfassung | 82 |
| II. In Frankreich | 82 |
| III. Zwischenergebnis | 83 |

| | |
|---|-----|
| C. Die Waren | 83 |
| I. In Deutschland | 84 |
| II. In Frankreich | 87 |
| III. Zwischenergebnis | 90 |
| D. Zusammenfassung | 90 |
| § 2. Der Anwendungsbereich | 91 |
| A. In Deutschland | 91 |
| I. Erweiterung des Anwendungsbereiches | 95 |
| 1. Überschießende Umsetzungen | 95 |
| a) § 312 Abs. 2 BGB* – Allgemeines | 95 |
| b) § 312 Abs. 2 Nr. 1 BGB – notariell beurkundete Verträge | 96 |
| c) § 312 Abs. 2 Nr. 4 BGB a.F. und § 312 Abs. 7 BGB n.F.* – Pauschalreisen | 100 |
| d) § 312 Abs. 3 BGB – Verträge über soziale Dienstleistungen | 101 |
| e) § 312 Abs. 2 Nr. 3 und Abs. 4 BGB – Bau von neuen Gebäuden, erhebliche Umbaumaßnahmen an bestehenden Gebäuden und Wohnraumvermietung | 103 |
| aa) § 312 Abs. 4 BGB – Wohnraumvermietung | 103 |
| bb) § 312 Abs. 2 Nr. 3 BGB – Bau von neuen Gebäuden und erhebliche Umbaumaßnahmen an bestehenden Gebäuden | 105 |
| f) § 312 Abs. 5 BGB – Finanzdienstleistung | 107 |
| g) Zulässigkeit der überschießenden Umsetzungen | 108 |
| 2. Nichtumsetzung | 110 |
| 3. Fehlerhafte Umsetzungen | 111 |
| II. Nichtausschöpfen des weitestmöglichen Anwendungsbereiches | 112 |
| 1. § 312 Abs. 2 Nr. 5 BGB* – Die Beförderung von Personen | 112 |
| 2. § 312 Abs. 2 Nr. 12 BGB – Sofortzahlung von nicht mehr als 40 Euro | 114 |

| | |
|---|---------|
| B. In Frankreich | 116 |
| I. Erweiterung des Anwendungsbereiches | 117 |
| 1. Überschießende Umsetzungen | 117 |
| a) Allgemeines | 117 |
| b) Art. L. 221-3 Code de la consommation – <i>micro-entreprises</i> | 118 |
| c) Art. L. 221-4 Code de la consommation* – digitale Inhalte | 119 |
| d) Art. L. 221-2 Nr. 1 Code de la consommation – Ausschluss der sozialen Dienstleistungen | 121 |
| 2. Nichtumsetzung | 122 |
| II. Nichtausschöpfen des weitestmöglichen Anwendungsbereiches | 123 |
| C. Zwischenergebnis | 123 |
| § 3. Gesamtergebnis Kapitel 1 | 125 |
| Zweites Kapitel: Die vorvertraglichen Informationspflichten des Unternehmers | 127 |
| § 1. Die Umsetzung der relevanten Definitionen | 127 |
| A. Der Fernabsatzvertrag | 127 |
| I. In Deutschland | 128 |
| 1. Vertragsverhandlungen/Informationssuchen | 128 |
| 2. Gleichzeitige Anwesenheit des Unternehmers | 132 |
| 3. Beweislastverteilung | 133 |
| 4. Fernkommunikationsmittel | 135 |
| 5. Zwischenergebnis | 136 |
| II. In Frankreich | 136 |
| B. Der außerhalb von Geschäftsräumen geschlossene Vertrag | 137 |
| I. In Deutschland | 137 |
| II. In Frankreich | 140 |
| C. Die gewerbliche Garantie | 143 |
| D. Zwischenergebnis | 144 |
| § 2. Vorvertragliche Informationspflichten bei anderen als Fernabsatzverträgen oder außerhalb von Geschäftsräumen geschlossenen Verträgen | 144 |
| A. In Deutschland | 145 |
| I. Überschießende Umsetzung des Art. 5 Abs. 1 lit. h | 146 |

| | |
|--|-----|
| II. Nichtumsetzung des Art. 5 Abs. 2 | 149 |
| III. Überschießende Umsetzung des Art. 5 Abs. 1 – Art. 5 Abs. 4 | 150 |
| B. In Frankreich | 151 |
| I. Nichtumsetzung des Art. 5 Abs. 3 | 151 |
| II. Fehlerhafte oder überschießende Umsetzung des Art. 5 Abs. 1 lit. d | 152 |
| III. Überschießende Umsetzung des Art. 5 Abs. 1 – Art. 5 Abs. 4 | 155 |
| 1. Art. L. 111-1 Code de la consommation | 155 |
| a) Art. L. 111-1 Nr. 2 in Verbindung mit Art. L. 112-1 bis L. 112-4 Code de la consommation | 155 |
| b) Identitätsbezogene Informationspflichten – Art. L. 111-1 Abs. 1 Nr. 4 Code de la consommation | 156 |
| c) Informationspflicht bezüglich der Möglichkeit des Rückgriffs auf einen <i>médiateur de la consommation</i> – Art. L. 111-1 Abs. 1 Nr. 6 Code de la consommation | 158 |
| d) Informationspflicht bezüglich der Rücksicht auf die Umwelt – Art. L. 111-1 Abs. 3 a.E. Code de la consommation | 158 |
| e) Konkludente zusätzliche Informationspflichten – Art. L. 111-1 Abs. 1 Code de la consommation | 159 |
| 2. Art. L. 111-2 und Art. L. 111-4 Code de la consommation | 159 |
| a) Art. L. 111-2 Code de la consommation | 159 |
| b) Art. L. 111-4 Code de la consommation | 160 |
| C. Zwischenergebnis | 161 |
| § 3. Vorvertragliche Informationspflichten bei Fernabsatzverträgen und außerhalb von Geschäftsräumen geschlossenen Verträgen | 161 |
| A. In Deutschland | 162 |
| I. Umsetzung des Art. 6 Abs. 1 | 162 |
| 1. Fehlerhafte Umsetzung der Begriffe des Art. 6 Abs. 1 „in klarer und verständlicher Weise“ | 162 |
| 2. Überschießende Umsetzung des Art. 6 Abs. 1 lit. b und c | 163 |

| | |
|--|-----|
| 3. Fehlerhafte Umsetzung des Begriffs des Grundtarifs des Art. 6 Abs. 1 lit. f | 168 |
| II. Nichtumsetzung des Art. 6 Abs. 2 | 172 |
| III. Überschießende Umsetzung des Art. 6 Abs. 4 | 173 |
| IV. Nichtumsetzung der Nichtänderbarkeit der Informationen aus Art. 6 Abs. 5 | 174 |
| V. Fehlerhafte Umsetzung des Art. 6 Abs. 6 | 176 |
| VI. Nichtumsetzung des Art. 6 Abs. 7 | 177 |
| B. In Frankreich | 177 |
| I. Überschießende Umsetzung des Art. 6 Abs. 1 lit. b und c | 177 |
| II. Nichtumsetzung des Art. 6 Abs. 5 | 179 |
| III. Umsetzung des Art. 6 Abs. 7 | 179 |
| C. Zwischenergebnis | 180 |
| § 4. Formale Anforderungen an die vorvertraglichen Informationspflichten für außerhalb von Geschäftsräumen geschlossene Verträge und bei Fernabsatzverträgen | 181 |
| A. Die Umsetzung der relevanten Definition des Begriffs des dauerhaften Datenträgers | 181 |
| B. Die Umsetzung der Art. 7 und Art. 8 | 182 |
| I. In Deutschland | 182 |
| 1. Überschießende Umsetzung des Art. 7 Abs. 1 | 182 |
| 2. Überschießende Umsetzung des Art. 7 Abs. 2 | 185 |
| 3. Überschießende Umsetzung des Art. 7 Abs. 4 lit. a und b | 189 |
| 4. Überschießende Umsetzung des Art. 8 Abs. 2 UAbs. 2 S. 3 | 191 |
| 5. Fehlerhafte Umsetzung des Art. 8 Abs. 4 | 193 |
| 6. Nichtumsetzung des Art. 8 Abs. 6 | 197 |
| II. In Frankreich | 198 |
| 1. Fehlerhafte Umsetzung des Art. 7 Abs. 1 und des Art. 8 Abs. 1 bezüglich des Begriffs „in klarer Sprache“ | 199 |
| 2. Nichtumsetzung des Art. 7 Abs. 4 | 199 |
| 3. Überschießende Umsetzung des Art. 7 Abs. 2 | 199 |
| 4. Umsetzung des Art. 8 Abs. 2 UAbs. 2 | 202 |
| 5. Überschießende Umsetzung des Art. 8 Abs. 6 | 202 |
| 6. Überschießende Umsetzung des Art. 8 Abs. 7 UAbs. 2 | 204 |
| C. Zwischenergebnis | 205 |

| | |
|---|-----|
| § 5. Gesamtergebnis Kapitel 2 | 206 |
| Drittes Kapitel: Das Widerrufsrecht des Verbrauchers, seine Rechtsfolgen für beide Vertragsparteien und die anderen Rechte des Verbrauchers | 209 |
| § 1. Das Widerrufsrecht | 209 |
| A. Die Umsetzung der relevanten Definitionen | 209 |
| I. Der Kaufvertrag | 209 |
| 1. In Deutschland | 210 |
| 2. In Frankreich | 211 |
| II. Der Dienstleistungsvertrag | 212 |
| 1. In Deutschland | 212 |
| 2. In Frankreich | 212 |
| III. Der akzessorische Vertrag | 213 |
| 1. In Deutschland | 213 |
| 2. In Frankreich | 214 |
| IV. Die nach Verbraucherspezifikation angefertigten Waren | 214 |
| V. Die digitalen Inhalte | 216 |
| VI. Zwischenergebnis | 217 |
| B. Die Umsetzung der Art. 9 bis Art. 16 | 217 |
| I. In Deutschland | 217 |
| 1. Überschüssende Umsetzung des Art. 9 Abs. 2 lit. a | 218 |
| 2. Nichtumsetzung des Art. 9 Abs. 3 S. 2 | 220 |
| 3. Nichtumsetzung des Art. 11 Abs. 1 lit. a | 220 |
| 4. Nichtumsetzung des Art. 11 Abs. 4 | 224 |
| 5. Fehlerhafte Umsetzung des Art. 12 | 224 |
| 6. Fehlerhafte Umsetzung des Art. 14 Abs. 4 | 225 |
| a) Umsetzung des Art. 14 Abs. 4 lit. a | 225 |
| b) Umsetzung des Art. 14 Abs. 4 lit. b | 227 |
| 7. Umsetzung des Art. 16 | 229 |
| a) Art. 16 lit. a und lit. m | 229 |
| b) Art. 16 lit. b | 232 |
| c) Art. 16 lit. k | 233 |
| d) Zusätzlicher Ausschluss des Widerrufsrechts | 234 |
| e) Verschlechterung der Rechtsposition des Verbrauchers | 234 |
| 8. Umsetzung des Art. 10 | 234 |

| | |
|---|-----|
| II. In Frankreich | 237 |
| 1. Überschüssende Umsetzung des Art. 9 Abs. 1 | 237 |
| 2. Überschüssende Umsetzung des Art. 9 Abs. 2 lit. b | 238 |
| 3. Fehlerhafte Umsetzung des Art. 9 Abs. 3 | 242 |
| 4. Nichtumsetzung des Art. 11 Abs. 2 | 244 |
| 5. Umsetzung des Art. 9 und Art. 10 | 245 |
| 6. Verfassungsmäßigkeit der Umsetzung des Art. 13 Abs. 3 | 246 |
| C. Zwischenergebnis | 247 |
| § 2. Die sonstigen Verbraucherrechte | 249 |
| A. Sonstige Rechte im Geltungsbereich des Art. 17 Abs. 1 | 249 |
| I. Der Zeitpunkt der Lieferung und der Rücktritt | 250 |
| 1. Die Umsetzung des Art. 18 Abs. 1 | 250 |
| a) In Deutschland | 251 |
| aa) Einengung des Anwendungsbereichs des Art. 18 Abs. 1 | 251 |
| bb) Erweiterung des Anwendungsbereichs des Art. 18 Abs. 1 | 252 |
| cc) Die Formulierung des § 475 Abs. 1 S. 1 BGB | 253 |
| dd) Der Begriff „unverzüglich“ | 254 |
| ee) § 475 Abs. 1 S. 2 BGB | 255 |
| ff) § 475 Abs. 1 S. 3 BGB | 256 |
| b) In Frankreich | 256 |
| 2. Die Umsetzung des Art. 18 Abs. 2 | 258 |
| a) In Deutschland | 258 |
| aa) Fehlerhafte Umsetzung des Art. 18 Abs. 2 UAbs. 2 in § 323 Abs. 2 Nr. 1 und 2 BGB | 259 |
| bb) Überschüssende Umsetzung des Art. 18 in § 323 Abs. 2 Nr. 3 BGB | 261 |
| cc) Überschüssende Umsetzung des Art. 18 in § 323 Abs. 4 BGB | 262 |
| b) In Frankreich | 264 |
| 3. Die Umsetzung des Art. 18 Abs. 3 | 265 |
| a) In Deutschland | 265 |
| b) In Frankreich | 265 |
| 4. Die Umsetzung des Art. 18 Abs. 4 | 267 |
| 5. Zwischenergebnis | 267 |

| | |
|--|---------|
| II. Die Risikoübertragung | 268 |
| 1. In Deutschland | 269 |
| 2. In Frankreich | 272 |
| 3. Zwischenergebnis | 272 |
| B. Sonstige Rechte im Geltungsbereich des Art. 17 Abs. 2 | 273 |
| I. Entgelte für die Verwendung bestimmter Zahlungsmittel | 273 |
| 1. In Deutschland | 274 |
| 2. In Frankreich | 276 |
| 3. Zwischenergebnis | 277 |
| II. Die telefonische Kommunikation | 277 |
| 1. In Deutschland | 278 |
| 2. In Frankreich | 281 |
| 3. Zwischenergebnis | 282 |
| III. Die zusätzlichen Zahlungen | 282 |
| 1. In Deutschland | 283 |
| 2. In Frankreich | 284 |
| 3. Zwischenergebnis | 284 |
| § 3. Gesamtergebnis Kapitel 3 | 284 |
| Viertes Kapitel: Allgemeine Vorschriften | 287 |
| § 1. Vorschriften ohne Spielraum der Mitgliedstaaten | 287 |
| A. Die unbestellten Waren und Dienstleistungen | 287 |
| I. In Deutschland | 288 |
| 1. § 241a BGB | 288 |
| 2. Sonstige Regelungen | 291 |
| II. In Frankreich | 292 |
| III. Zwischenergebnis | 293 |
| B. Die Unabdingbarkeit der Richtlinie | 294 |
| I. In Deutschland | 294 |
| 1. Ausdrückliche Umsetzung | 294 |
| a) §§ 312 ff. BGB* | 294 |
| b) §§ 355 ff. BGB* | 297 |
| c) § 241a und § 475 BGB* | 298 |
| d) Zwischenergebnis | 299 |
| 2. Fehlerhafte Umsetzung | 300 |
| a) Art. 18 Abs. 2 - § 323 BGB | 300 |
| b) Art. 18 Abs. 3 | 301 |

| | |
|--|-----|
| II. In Frankreich | 302 |
| III. Zwischenergebnis | 303 |
| § 2. Vorschriften mit Spielraum der Mitgliedstaaten | 303 |
| A. Die Rechtsdurchsetzung | 303 |
| I. In Deutschland | 304 |
| 1. Das Gesetz gegen den unlauteren Wettbewerb | 305 |
| a) Die materiellen Voraussetzungen der Beseitigungs- oder Unterlassungsklage bei unlauteren geschäftlichen Handlungen | 305 |
| b) Die klagebefugten Personen | 308 |
| 2. Das Gesetz über Unterlassungsklagen bei Verbraucherrechts- und anderen Verstößen (UKlaG) | 309 |
| II. In Frankreich | 309 |
| 1. Die vor der Umsetzung der Richtlinie schon bestehenden kollektiven Rechtsdurchsetzungsmöglichkeiten | 310 |
| a) Die action civile | 310 |
| b) Die action conjointe et intervention en justice | 313 |
| c) Die action en cessation d'agissements illicites | 313 |
| d) Die action en représentation conjointe | 314 |
| 2. Die aus Anlass der Umsetzung der Richtlinie eingeführte <i>action de groupe</i> | 315 |
| III. Zwischenergebnis | 316 |
| B. Die Sanktionen | 318 |
| I. In Deutschland | 318 |
| 1. Bei einem Verstoß gegen vorvertragliche Informationspflichten | 318 |
| 2. Bei einem Verstoß gegen die besonderen Vorschriften zu außerhalb von Geschäftsräumen geschlossenen und Fernabsatzverträgen sowie zum Widerrufsrecht | 320 |
| 3. Bei einem Verstoß gegen die Vorschriften über die Lieferung und den Risikoübergang | 321 |
| 4. Bei einem Verstoß gegen die Vorschriften über das zusätzliche Entgelt | 321 |
| 5. Bei einem Verstoß gegen die Vorschriften über Entgelte für die Verwendung von bestimmten Zahlungsmitteln und über die telefonische Kommunikation | 322 |

| | |
|---|-----|
| II. In Frankreich | 322 |
| 1. Bei einem Verstoß gegen allgemeine vorvertragliche Informationspflichten | 322 |
| a) Zivilrechtliche Sanktionen | 322 |
| b) Administrative Sanktionen | 325 |
| 2. Bei einem Verstoß gegen die besonderen Vorschriften zu Informationspflichten bezüglich außerhalb von Geschäftsräumen geschlossenen und Fernabsatzverträgen | 325 |
| a) Zivilrechtliche Sanktionen | 326 |
| b) Strafrechtliche Sanktionen | 327 |
| c) Administrative Sanktionen | 328 |
| 3. Bei einem Verstoß gegen die Widerrufsrechtsvorschriften | 328 |
| 4. Bei einem Verstoß gegen die Vorschriften über die Lieferung und den Risikoübergang | 328 |
| 5. Bei einem Verstoß gegen die Vorschriften über das zusätzliche Entgelt | 329 |
| 6. Bei einem Verstoß gegen die Vorschriften über die telefonische Kommunikation | 329 |
| 7. Bei einem Verstoß gegen die Vorschriften über die Lieferung unbestellter Waren | 330 |
| a) Zivilrechtliche Sanktion | 330 |
| b) Strafrechtliche Sanktion | 330 |
| III. Zwischenergebnis | 331 |
| C. Information | 332 |
| I. In Deutschland | 332 |
| II. In Frankreich | 333 |
| III. Zwischenergebnis | 334 |
| § 3. Gesamtergebnis Kapitel 4 | 334 |
| Gesamtergebnis, Bewertung und Ausblick | 335 |
| § 1. Abweichender Verbraucherschutz im Rahmen der Umsetzung der Richtlinie | 335 |
| A. Abweichungen aufgrund fehlender Vorgaben der Richtlinie in ihrem Regelungsbereich | 335 |

| | |
|---|-----|
| B. Die sich aus der Umsetzung der Richtlinienvorgaben ergebenden Abweichungen | 336 |
| § 2. Ursachen und Bewertung | 339 |
| A. Ursachen | 339 |
| B. Bewertung | 340 |
| § 3. Lösung und Zukunft | 341 |
| A. Mögliche Lösungen | 342 |
| I. Verordnung | 343 |
| II. Vollharmonisierende Richtlinie ohne Abweichungsmöglichkeit | 344 |
| III. Entscheidung | 346 |
| B. Ausblick | 349 |
| I. Richtlinien-Vorschlag zum Vertragsrecht | 349 |
| II. Die Richtlinie zur besseren Durchsetzung und Modernisierung der Verbraucherschutzvorschriften der Union | 351 |
| 1. Allgemeines | 352 |
| 2. Im Einzelnen | 353 |
| a) Die Definitionen | 354 |
| b) Der Anwendungsbereich | 355 |
| c) Die vorvertraglichen Informationspflichten | 356 |
| d) Das Widerrufsrecht | 359 |
| e) Die Sanktionen | 360 |
| C. Schlussbemerkung | 361 |
| Literaturverzeichnis | 363 |