

Inhaltsverzeichnis

§ 1 Einleitung	11
A. Rechtsprechungsübersichten	12
B. Gesetzgebungsmaterialien	13
C. Die Missbräuchliche-Klausel-Richtlinie	13
§ 2 Allgemeines zum AGB-Recht	17
A. Einleitung	17
I. Der materiell-rechtliche Teil des AGB-Rechts	17
II. Die Ermächtigungen zum Erlass von Rechtsverordnungen	24
III. Die verfahrensrechtlichen Vorschriften des alten AGB-Gesetzes	24
1. Zielsetzung des UKlaG	25
2. Unterlassungs- und Widerrufsanspruch	25
3. Das Unterlassungsklageverfahren	30
4. Der Anspruch auf Mitteilung des Namens und der zustellungsfähigen Anschrift	33
5. Kundenbeschwerden (Schlichtungsverfahren)	34
6. Anwendungsausschluss	36
7. Überleitungsvorschriften	36
IV. Übergangsvorschriften	37
V. Synopse: BGB – AGB-Gesetz alt	38
VI. Änderungen, die die §§ 305 ff. BGB erfahren haben	39
VII. Das Verhältnis der §§ 305 ff. BGB zu anderen Regelungen	40
VIII. Schadensersatz wegen der Verwendung unwirksamer Klauseln	41
IX. Grenzüberschreitende Verwendung von Allgemeinen Geschäftsbedingungen	41
B. Zweck der gesetzlichen Regelung	42
§ 3 Der Begriff der Allgemeinen Geschäftsbedingung (§ 305 Abs. 1 BGB)	47
A. Einleitung	48
B. Vertragsbedingung	51
C. Vorformulierung	62
D. Vielzahl von Verträgen	64
E. Veranlassen der Einbeziehung durch den Verwender	67
F. Die Klarstellung nach § 305 Abs. 1 S. 2 BGB	74
G. Abgrenzung zur Individualvereinbarung	75
I. Die Individualabrede	78

II. Sonderproblem: Schriftformklausel	85
III. Beweislast	89
§ 4 Einbeziehung der Allgemeinen Geschäftsbedingungen	91
A. Einleitung	92
B. Gesetzliche Voraussetzungen der Einbeziehung (§ 305 Abs. 2 BGB)	94
I. Die Hinweispflicht des Verwenders (§ 305 Abs. 2 Nr. 1 BGB) .	97
II. Die Möglichkeit der Kenntnisnahme durch den Vertragspartner (§ 305 Abs. 2 Nr. 2 BGB)	101
C. Das Einverständnis des Vertragspartners (§ 305 Abs. 2 letzter Hs. BGB)	110
D. Rahmenvereinbarungen und andere Sonderformen der Einbeziehung	111
I. Rahmenvereinbarungen	111
II. Die Einbeziehung von Allgemeinen Geschäftsbedingungen im unternehmerischen Bereich	112
III. Einbeziehung von Allgemeinen Geschäftsbedingungen bei Vertragsabschlüssen im Internet	116
E. Einbeziehung in besonderen Fällen (§ 305 lit. a BGB)	117
I. Wegfall von § 305 lit. a Nr. 1 BGB-RegE	119
II. Beförderungstarife (§ 305 lit. a Nr. 1 BGB)	120
III. Postbeförderungsverträge und solche über Telekommuni- kations-, Informations- und andere Dienstleistungen (§ 305 lit. a Nr. 2 BGB)	121
1. Beförderungsverträge, die außerhalb von Geschäftsräumen durch den Einwurf von Postsendungen in Briefkästen abgeschlossen werden	124
2. Vertragsabschlüsse in Call-by-Call-Verfahren sowie Verträge über Mehrwert- und Informationsdienste, die während der Dauer einer Telefonverbindung „in einem Mal“ erbracht werden.	125
F. Umgehungsverbot (§ 306 lit. a BGB)	128
G. Widersprechende Allgemeine Geschäftsbedingungen	130
I. „Theorie des letzten Wortes“	130
II. Prinzip der Kongruenzgeltung	130
III. Sonderproblem: Eigentumsvorbehalt	131
H. Überraschende und mehrdeutige Klauseln (§ 305 lit. c BGB)	132
I. Vorrang vor Inhaltskontrolle	140
II. Überraschende Vertragsbedingungen	140
III. Mehrdeutige Vertragsbedingungen	155
I. Rechtsfolgen bei Nichteinbeziehung und Unwirksamkeit (§ 306 BGB)	167
I. Aufrechterhaltung des übrigen Vertrags	171
II. Ersatzweises Eingreifen des dispositiven Rechts	173

III. Unwirksamkeit des Vertrags	181
J. Exkurs: Verwendung Allgemeiner Geschäftsbedingungen in Verträgen mit Auslandsberührung	184
§ 5 Die Auslegung Allgemeiner Geschäftsbedingungen	187
A. Einführung	187
I. Gegenstand der Auslegung	187
II. Gesetzliche Neuerungen	188
B. Die Unklarheitenregelung (§ 305 lit. c Abs. 2 BGB)	188
C. Die Inhaltskontrolle (§§ 307 ff. BGB)	190
I. Die Anwendbarkeit der Inhaltskontrolle	190
II. Klauselverbote ohne Wertungsmöglichkeit (§ 309 BGB)	191
1. Der Einleitungssatz	191
2. Die einzelnen Klauselverbote des § 309 BGB	192
a) Kurzfristige Preiserhöhungen (§ 309 Nr. 1 BGB)	192
b) Leistungsverweigerungsrechte (§ 309 Nr. 2 BGB)	199
c) Aufrechnungsverbot (§ 309 Nr. 3 BGB)	202
d) Mahnung und Fristsetzung (§ 309 Nr. 4 BGB)	206
e) Pauschalierung von Schadensersatzansprüchen (§ 309 Nr. 5 BGB)	208
aa) Allgemeines	208
bb) Angemessenheit der Pauschalierung des Schadens oder der Wertminderung.	209
cc) Beweislast.	212
dd) Vorbehalt des Nachweises eines geringeren Schadens bzw. einer geringeren Wertminderung.	213
ee) Rechtsfolgen der Unwirksamkeit	214
ff) Kaufmännischer Geschäftsverkehr	214
f) Vertragsstrafe (§ 309 Nr. 6 BGB)	215
aa) Allgemeines	215
bb) Untersagte Vertragsstrafen	216
cc) Kaufmännischer Geschäftsverkehr	218
dd) Wirksamkeitserfordernisse nach § 307 BGB	218
g) Haftungsausschluss (§ 309 Nr. 7 BGB)	222
aa) Verletzung von Leben, Körper oder Gesundheit (§ 309 Nr. 7 lit. a BGB)	224
bb) Grobes Verschulden (§ 309 Nr. 7 lit. b BGB)	225
h) Sonstige Haftungsausschlüsse bei Pflichtverletzungen (§ 309 Nr. 8 BGB)	228
aa) Ausschluss des Rechts, sich vom Vertrag zu lösen (§ 309 Nr. 8 lit. a BGB)	229

bb) Mängel (§ 309 Nr. 8 lit. b BGB)	230
(1) Ausschluss und Verweisung auf Dritte (§ 309 Nr. 8 lit. b aa BGB)	233
(2) Beschränkung auf Nacherfüllung (§ 309 Nr. 8 lit. b bb BGB)	238
(3) Aufwendungen bei Nacherfüllung (§ 309 Nr. 8 lit. b cc BGB)	242
(4) Vorenthalten der Nacherfüllung (§ 309 Nr. 8 lit. b dd BGB)	244
(5) Ausschlussfrist für Mängelanzeige (§ 309 Nr. 8 lit. b ee BGB)	245
(6) Erleichterung der Verjährung (§ 309 Nr. 8 lit. b ff BGB)	248
i) Laufzeit bei Dauerschuldverhältnissen (§ 309 Nr. 9 BGB)	250
j) Wechsel des Vertragspartners (§ 309 Nr. 10 BGB)	254
k) Haftung des Abschlussvertreters (§ 309 Nr. 11 BGB)	257
l) Beweislast (§ 309 Nr. 12 BGB)	259
m) Form von Anzeigen und Erklärungen (§ 309 Nr. 13 BGB)	263
III. Klauselverbote mit Wertungsmöglichkeit (§ 308 BGB)	265
1. Allgemeines	265
2. Annahme- und Leistungsfrist (§ 308 Nr. 1 BGB).	266
a) Annahmefrist	267
b) Leistungsfrist	271
aa) Verhältnis zur Individualabrede	272
bb) Frist für Leistungen des Verwenders	272
cc) Unangemessenheit der Leistungsfrist	274
dd) Unbestimmtheit der Leistungsfrist.	275
c) Ausnahme für Leistungsvorbehalt nach Ablauf einer Widerrufs-/Rückgabefrist	276
d) Rechtsfolgen bei Unwirksamkeit.	277
e) Verhältnis zu anderen Vorschriften	277
3. Nachfrist (§ 308 Nr. 2 BGB).	279
a) Allgemeines	279
b) Unangemessenheit der Nachfrist.	280
4. Rücktrittsvorbehalt (§ 308 Nr. 3 BGB)	284
a) Allgemeines	284
b) Zweck.	284
c) Anwendungsbereich.	284
d) Sachlich gerechtfertigter Grund	287
aa) Leistungshindernisse aus der Sphäre des Verwenders	288

bb) Leistungshindernisse aus der Sphäre des Vertrags-	
partners	290
e) Angabe des Lösungsgrundes	293
f) Rechtsfolge	294
5. Änderungsvorbehalt (§ 308 Nr. 4 BGB)	295
6. Fingierte Erklärungen (§ 308 Nr. 5 BGB)	304
a) Allgemeine Voraussetzungen	304
b) Zulässigkeit der Erklärungsfiktion (§ 308 Nr. 5	
2. Hs. BGB)	306
aa) Angemessene Erklärungsfrist	306
bb) Hinweispflicht	308
c) Ausnahmeregelung für VOB	309
d) Sonstiges	309
7. Fiktion des Zugangs (§ 308 Nr. 6 BGB)	310
8. Abwicklung von Verträgen (§ 308 Nr. 7 BGB)	313
a) Allgemeines	313
b) § 308 Nr. 7 lit. a BGB	314
c) § 308 Nr. 7 lit. b BGB	315
d) Unangemessenheit	315
aa) Höhe des Vergütungsanspruchs	316
bb) Höhe des Aufwendungsersatzes	318
e) Möglichkeit des Gegenbeweises	319
9. Nichtverfügbarkeit der Leistung (§ 308 Nr. 8 BGB)	319
IV. Unwirksamkeit wegen Verstoßes gegen Treu und Glauben	
(§ 307 BGB)	321
1. Typisierte Fälle unangemessener Benachteiligung	
(§ 307 Abs. 2 BGB)	322
a) Unvereinbarkeit mit einer gesetzlichen Regelung (§ 307	
Abs. 2 Nr. 1 BGB)	322
b) Gefährdung des Vertragszwecks (§ 307 Abs. 2 Nr. 2 BGB)	324
2. Transparenzgebot (§ 307 Abs. 1 S. 2 BGB)	325
a) Allgemeines	325
b) Fallgruppen	328
3. Die Generalklausel	330
a) Allgemeines	330
b) Tatbestandsvoraussetzungen	332
aa) Benachteiligung	332
bb) Unangemessenheit	333

§ 6 Anwendungsbereich (§ 310 BGB)	339
A. Einführung	341
B. Verwendung von Allgemeinen Geschäftsbedingungen gegenüber Unternehmern	342
C. Sachlicher Anwendungsbereich (Elektrizitäts-, Gas-, Fernwärme-, und Wasserversorgungsunternehmen)	346
D. Verbraucherverträge	350
I. Standard-Verbraucherverträge (§ 310 Abs. 3 Nr. 1 BGB)	354
II. Einmalbedingungen in Verbraucherverträgen (§ 310 Abs. 3 Nr. 2 BGB)	356
III. Die Beurteilung der unangemessenen Benachteiligung (§ 310 Abs. 3 Nr. 3 BGB)	362
IV. Bereichsausnahmen	364
1. Familien- und Erbrecht	364
2. Gesellschaftsrecht	365
3. Arbeitsrecht	367
Stichwortverzeichnis	375