

Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis — XXVII

Literaturverzeichnis — XXXIII

Autorenverzeichnis — XXXVII

Kapitel 1

Überblick: Häufige Rechts- und Regulationsfallen — 1

Kapitel 2

Effiziente Vertragsgestaltung und -umsetzung

A. Grundsätze der Vertragsgestaltung — 3

I. Der Vertrag — 3

1. Funktion des Vertrages — 3
2. Bestandteile des Vertrages — 5
 - a) Innerer Wille — 5
 - b) Äußere Erklärung — 6
 - c) Geschäftsgrundlage — 6
3. Zustandekommen des Vertrages — 7
 - a) Grundsätze — 7
 - b) Ausnahmen für Kaufleute — 8

II. Vertragsauslegung — 9

1. Ziel der Auslegung — 10
2. Methode und Anhaltspunkte — 10
3. Ergänzende Vertragsauslegung — 12
 - a) Regelungslücke — 12
 - b) Ausfüllung durch Gesetz — 13
 - c) Ausfüllung durch ergänzende Vertragsauslegung — 14

III. Grenzen der Privatautonomie — 14

1. Allgemeine Grundsätze — 15
2. Gestaltungsverbote — 15
 - a) Gesetzliches Verbot, § 134 BGB — 15
 - b) Sittenwidrigkeit und Wucher, § 138 BGB — 16
3. Formerfordernisse — 17
4. Verbraucherverträge — 18
5. Kontrahierungszwang — 18
6. Antidiskriminierungsvorschriften — 19
7. Spezialgesetzliche Regelungen — 19

IV. Überblick Vertragsgestaltung — 19

1. Essentialia Negotii — 20
2. Leistungszeitpunkte — 20
 - a) Erfüllbarkeit — 20
 - b) Fälligkeit — 21
3. Bedingungen und Befristungen — 22
 - a) Definition und Wirksamkeit — 22
 - b) Schwebezeit — 23
 - c) Abgrenzung — 24
4. Verjährung — 25
5. Sprachliche Gestaltung — 25
6. Salvatorische Klausel — 26
7. Gerichtsstandsvereinbarung — 27
8. Fairnessgebot — 28
9. Vertragstypische Merkmale — 28
- B. Abgrenzung einzelner Vertragsstrukturen — 29**
 - I. Vorrechtsverträge — 29
 - II. Vorvertrag — 30
 - III. Optionsvertrag — 31
 - IV. Rahmenvertrag — 32
 - V. AGB — 33
- C. Stolperfalle AGB (Abgrenzung AGB/Individualvereinbarung) — 34**
- D. Risiken unwirksamer Vertragsklauseln — 36**
 - I. Ausgangsproblematik — 36
 - II. Abmahnung durch Wettbewerber nach UWG — 36
 - III. Unwirksame Vertragsklauseln als Wettbewerbsnachteil — 36
 - IV. Verwendung unwirksamer Klauseln und Organhaftung — 37

Kapitel 3

Vorvertraglicher Bereich und Vertragsschluss

- A. Vorvertraglicher Bereich und Vertragsschluss — 41**
- B. Letter of Intent, Memorandum of Understanding, Vorvertrag und Option, Geheimhaltungsvereinbarungen, Vertragsstrafen — 46**
 - I. Letter of Intent und Memorandum of Understanding — 46
 - II. Vorvertrag und Option — 46
 - III. Geheimhaltungsvereinbarung — 51
 - IV. Vertragsstrafenabreden — 55
 1. Pönalisierung von Zwischenterminen — 61
 2. Vertragsstrafen in der Lieferkette — 63
- C. Präambeln und ihre Risiken — 64**

1. Die Präambel als Auslegungshilfe — 64
 2. Präambeln als Haftungsverschärfung — 65
 3. Präambeln als Geschäftsgrundlage im Sinne von § 313 BGB — 66
 4. Sinnhaftigkeit von Präambeln — 67
- D. Kollision von AGB-Klauseln national/international — 67
- I. Kollision von AGB-Klauseln im nationalen Bereich — 68
 - II. Kollision sich widersprechender AGB im internationalen B2B-Verkehr — 69
- E. Richtige Einbeziehung von Allgemeinen Geschäftsbedingungen — 70
- I. Einbeziehung der AGB im Internet — 72
 - II. Besondere Formen der Einbeziehung klassischer AGB im Wirtschaftsverkehr — 75
 - III. Einbeziehung kraft nachfolgender Rechtsgeschäfte bei vorausgehender AGB-Einbeziehung — 76
 - IV. Einbeziehung für AGB durch Auftragsbestätigung — 77
 - V. Einbeziehung durch kaufmännisches Bestätigungsschreiben — 77
 - VI. Einbeziehung von Allgemeinen Geschäftsbeziehungen im internationalen Rechtsverkehr — 78

Kapitel 4

Vertragsdurchführung und Konfliktpotential

- A. Abgrenzung Gewährleistung – Garantie — 81
- I. Abgrenzung der Rechtsbegriffe — 81
 - II. Unterschiedliche Rechtsfolgen — 81
 1. Gewährleistung — 81
 2. Garantie — 82
 - III. Probleme bei der Vertragsformulierung vermeiden — 83
- B. Übernahme des Beschaffungsrisikos — 84
- C. „Haftungsbeschränkung“ durch richtige Leistungsbeschreibung als moderner Weg der Haftungsbegrenzung — 86
- I. Problematik etablierter Haftungsausschluss- und Begrenzungsklauseln — 87
 - II. Moderner Haftungsausschluss durch Leistungsbeschreibung — 89
- D. Rügepflicht, Warenein- und -ausgangskontrolle — 90
- I. Pflicht zur Untersuchung nach § 377 HGB — 90
 1. Unverzügliche Kontrolle — 91
 2. Ausschluss oder Beschränkung der Untersuchungspflicht — 91
 - II. Ausdehnung der Rügepflicht — 92

Kapitel 5

Vertragsverhandlungen: Grundlagen der Verhandlungstechnik

- A. Einleitung — 95**
- B. Vorbereitungen auf Vertragsverhandlungen — 95**
 - I. Psychologische Selbstmotivation — 98**
 - II. Im Vorfeld Sicherheit gewinnen — 99**
 - III. Biologische Grundüberlegungen zur Verhandlungsführung — 99**
- C. Am Verhandlungstisch — 101**
 - I. Selbsttäuschung von der einen Wirklichkeit am Verhandlungstisch — 101**
 - II. Harte oder weiche Verhandlungstechnik? — 102**
 - III. Unterschiedliche Problemlösungsansätze — 103**
 - IV. Die Kontrastmethode — 104**
 - V. Kompromisslösung erreichen — 104**
 - VI. Die Suche nach dem gemeinsamen Standpunkt — 105**
 - VII. Feilschen um Positionen vermeiden — 106**
 - VIII. Das „Nein“ am Verhandlungstisch vermeiden — 107**

Kapitel 6

Anforderungen an die Vertragsgestaltung

- A. Äußere Gestaltung des Vertragswerkes — 111**
 - I. Formatierung — 112**
 - II. Präambel — 113**
 - III. Definitionen — 113**
 - IV. Unterschriften — 114**
 - V. Vertragsversionen — 116**
 - VI. Umgang mit Anlagen — 117**
 - VII. Formerfordernisse — 117**
 - 1. Öffentliche Beglaubigung — 119**
 - 2. Notarielle Beurkundung — 119**
 - VIII. Aufhebungsvereinbarungen und Vertragsänderungen — 119**
- B. AGB-Recht — 121**
 - I. Überblick — 121**
 - 1. Geltungsbereich AGB-Recht — 122**
 - 2. Merkmale AGB — 123**
 - a) Vorformulierte Vertragsbedingungen — 123**
 - b) Vielzahl von Verträgen — 124**
 - c) Vom Verwender gestellt — 124**
 - 3. Inhaltskontrolle — 125**

- a) Vorprüfung — 125
 - b) Inhaltskontrolle bei AGB gegenüber Nicht-Unternehmern — 126
 - c) Inhaltskontrolle bei AGB gegenüber Unternehmern — 130
- 4. Auswirkungen der Inhaltskontrolle — 131
- II. Abgrenzung AGB und Individualvereinbarung — 133
 - 1. Darstellung der Problematik — 133
 - 2. Abgrenzung in der Rechtsprechung — 134
 - 3. Erfolgreiche Individualvereinbarung — 136
- III. Transparenzgebot — 138
 - 1. Das AGB-rechtliche Transparenzgebot als Leitbild der Gestaltung — 138
 - 2. Reichweite des AGB-rechtlichen Transparenzgebots — 139
 - 3. Beurteilungsmaßstab für das AGB-rechtliche Transparenzgebot — 139
 - 4. Anforderungen an das AGB-rechtliche Transparenzgebot — 140
 - 5. Verwendung unbestimmter Rechtsbegriffe und/oder Fachbegriffe — 141
 - 6. Grenzen des AGB-rechtlichen Transparenzgebotes — 142
 - 7. Teil- oder Vollunwirksamkeit der Vertragsklausel? — 144
 - 8. Fazit — 146
- IV. Überraschende Klauseln — 147
 - 1. Allgemeines, gesetzliche Vorgaben — 147
 - 2. Voraussetzungen — 148
 - a) Objektiv ungewöhnliche Klausel — 148
 - b) Subjektive Vorhersehbarkeit — 148
 - c) Keine positive Kenntnis — 149
- V. Verbotskataloge der §§ 308 und 309 BGB unter besonderer Berücksichtigung des B2B-Verkehrs — 150
 - 1. Klauselverbote ohne Wertungsmöglichkeit, § 309 BGB — 151
 - a) Kurzfristige Preiserhöhungen — 151
 - b) Leistungsverweigerungsrechte — 152
 - c) Aufrechnungsverbote — 153
 - d) Mahnung, Fristsetzung — 153
 - e) Pauschalierung von Schadensersatzansprüchen — 154
 - f) Vertragsstrafe — 155
 - g) Haftungsausschluss bei Verletzung von Leben, Körper, Gesundheit und bei grobem Verschulden — 155
 - h) Sonstige Haftungsausschlüsse bei Pflichtverletzungen — 156
 - i) Laufzeit bei Dauerschuldverhältnissen — 157
 - j) Wechsel des Vertragspartners — 158
 - k) Haftung des Abschlussvertreters — 158

- l) Beweislast — 159
 - m) Form von Anzeigen und Erklärungen — 160
 - 2. Klauselverbote mit Wertungsmöglichkeit, § 308 BGB — 160
 - a) Annahme- und Leistungsfrist — 160
 - b) Nachfrist — 161
 - c) Rücktrittsvorbehalt — 161
 - d) Änderungsvorbehalt — 162
 - e) Fingierte Erklärungen — 163
 - f) Fiktion des Zugangs — 163
 - g) Abwicklung von Verträgen — 163
 - h) Nichtverfügbarkeit der Leistung — 164
 - VI. Unangemessene Benachteiligung — 165
 - 1. Allgemeines — 165
 - 2. Prüfungsmaßstab — 166
 - 3. Auslegungshilfen — 167
 - a) Unvereinbarkeit mit wesentlichen Grundgedanken der gesetzlichen Regelung — 167
 - b) Unvereinbarkeit wegen Gefährdung des Vertragszweckes — 167
 - 4. Beispielfälle — 168
 - C. Kartellrecht — 169
 - I. Allgemeines — 169
 - II. Gesetzliche Ausgangssituation — 170
 - 1. Tatbestandsvoraussetzung „Vereinbarung oder abgestimmte Verhaltensweisen zwischen Unternehmen“ — 171
 - 2. Tatbestandsvoraussetzung: Eignung für Beeinträchtigung des zwischenstaatlichen Handels — 172
 - III. Praxisrelevante Risikofelder des Vertriebskartellrechts — 173
 - 1. „Preisbindung der zweiten Hand“ — 173
 - 2. Exklusivität — 173
 - 3. Wettbewerbsverbote — 175
 - D. Wettbewerbsrecht — 176

Kapitel 7

Typische Vertragsarten und deren wichtigste Regelungsinhalte

- A. Kaufvertrag — 179
 - I. Einleitung — 179
 - II. Vertragsgegenstand — 180
 - 1. Festlegung des Vertragsgegenstands — 180
 - 2. Eigenschaften der Sache — 181
 - III. Kaufpreis/Zahlungsbedingungen — 182

- IV. Übergabe/Gefahrübergang/Erfüllungsort — 183
- V. Pflichtverletzung/Gewährleistung/Mängelrüge — 184
 - 1. Rechte des Verkäufers — 184
 - 2. Rechte des Käufers — 184
 - a) Nichtleistung — 185
 - b) Schlechtleistung — 185
 - 3. Abweichende Vereinbarungen — 185
 - 4. Unternehmerregress — 186
 - 5. Mängelrüge — 187
 - a) Regelungen für Verkäufer — 187
 - b) Regelungen für Käufer — 188
- VI. Eigentumsvorbehalt — 188
- VII. UN-Kaufrecht — 188
- B. Werkvertrag — 189
 - I. Einleitung — 189
 - II. Pflichten des Werkunternehmers — 190
 - 1. Erfolgsherbeiführung — 190
 - 2. Ablieferung des Werks — 193
 - 3. Nebenleistungspflichten — 193
 - III. Pflichten des Bestellers — 194
 - 1. Abnahme — 194
 - 2. Zahlung der Vergütung — 195
 - a) Pauschalpreis — 197
 - b) Einheitsvergütung — 197
 - c) Stundenlohn — 198
 - 3. Nebenleistungspflichten — 201
 - IV. Beendigung des Vertrages — 202
 - 1. Freies Kündigungsrecht des Bestellers — 202
 - 2. Kündigungsrechte des Werkunternehmers — 203
 - 3. Kündigung aus wichtigem Grund — 205
 - V. Abgrenzung zu anderen Vertragstypen — 206
 - 1. Kaufvertrag — 206
 - 2. Dienstvertrag — 208
 - VI. Verjährung — 208
- C. Liefervertrag — 209
 - I. Einleitung — 209
 - II. Bezeichnung und genaue Spezifikation der zu liefernden Güter — 210
 - III. Preis/Zahlungskonditionen — 211
 - IV. Lieferkonditionen/Lieferzeit/Wareneingangskontrolle — 212
 - V. Gewährleistung — 213
 - VI. Eigentumsvorbehalt — 213

- VII. Höhere Gewalt/Selbstbelieferung — **213**
- VIII. Grenzüberschreitende Lieferungen/Exportverbote — **213**
- D. Geheimhaltungsvereinbarung (NDA) — **214**
 - I. Mitverpflichtung von Arbeitnehmern durch den Informationsempfänger — **218**
 - II. Durchsetzungsprobleme bei der vertraglichen Geheimhaltungsbindung von Dritten — **219**
 - III. Pflicht zur Informationsverschaffung/Ablehnungsrecht — **219**
 - IV. Dauer der Geheimhaltung — **220**
 - V. Beendigung der Laufzeit von Geheimhaltungsvereinbarungen — **220**
 - VI. Geistiges Eigentum/Verwertungsrechte — **221**
 - VII. Gewährleistung — **221**
 - VIII. Haftungsausschluss für die Informationsüberlassung — **222**
 - IX. Rückgabe von vertraulichen Informationen — **222**
 - X. Vertragsstrafen bei Geheimhaltungsvereinbarungen — **223**
- E. Lizenzvertrag — **223**
- F. Rahmenvertrag — **225**
 - I. Grundsätzliches — **225**
 - II. Leistungsaustauschpflichten in Rahmenverträgen — **226**
 - III. Kündigung von Rahmenverträgen wegen Leistungsstörungen — **227**
 - 1. Kündigung wegen Leistungsstörungen beim Einzelvertrag (untere Ebene) — **227**
 - 2. Kündigung wegen Leistungsstörungen beim Rahmenvertrag (höhere Ebene) — **227**
 - IV. Besonderheiten des AGB- Rechts im Rahmenvertrag — **227**
 - 1. Klauseln des Rahmenvertrages — **227**
 - 2. Einzelvertragliche Klauseln — **228**
 - V. Klauselbeispiel (Preisänderungsklausel) im Rahmenvertrag — **228**
 - VI. Fazit — **229**
- G. Kooperationsvertrag/Joint-Venture — **229**
 - I. Kooperationsvertrag — **229**
 - 1. Bedeutung und Zweck — **229**
 - 2. Vorteile und Nachteile einer Kooperation — **230**
 - a) Vorteile — **230**
 - b) Nachteile — **231**
 - 3. Wichtige Kooperationsvertragsverträge, typische Risiken und deren rechtssichere Gestaltung — **231**
 - a) Wichtige Kooperationsverträge — **231**
 - b) Typische Risiken — **232**
 - aa) Kartellrechtliche Überlegung — **232**
 - bb) Standesrechtliche und wettbewerbsrechtliche Einschränkung — **232**

cc) Know-How Schutz im Rahmen einer
Kooperation — **233**

4. Typenunabhängige Grundstruktur und allgemeiner Regelungsbedarf eines Kooperationsvertrages — **234**
 - a) Name und Sitz der Kooperationspartner — **234**
 - b) Präambel und Kooperationszweck — **234**
 - c) Definition — **235**
 - d) Gegenstände der Kooperation und Leistungsumfang — **235**
 - e) Leistungszeit und Verzugsregelung — **236**
 - f) Sanktionen bzw. Vertragsstrafen — **236**
 - g) Haftungsbeschränkung und Freistellung — **236**
 - h) Finanzierung der Kooperation und Kostenregelungen — **237**
 - i) Ergebnisregelungen — **237**
 - j) Rechtsbeziehung zwischen den Kooperationspartnern und Dritten — **237**
 - k) Geheimhaltungsregelung — **237**
 - l) Wettbewerbsverbot — **238**
 - m) Laufzeit, Kündigung/Beendigung der Kooperation — **238**
 - n) Rechtswahl — **238**
 - o) Gerichtsstandvereinbarung bzw. Schiedsgerichtsklausel — **239**
 - p) Schlussbestimmung — **239**

II. Joint Venture — **240**

1. Grundsätzliches — **240**
2. Arten von Joint Venture — **240**
3. Grundüberlegungen zu und Beweggründe für Joint Venture — **241**
4. Typische Problemfelder von Joint Venture — **242**
5. Grundüberlegungen zur Gestaltung internationaler Joint Venture — **244**
6. Struktur eines corporate joint ventures — **244**
7. Vertragliche Regelungsfelder und -fragen — **245**
 - a) Gesellschaftsgründung — **246**
 - b) Aufbau des Joint Ventures (Investitionen, Finanzierung) — **248**
 - aa) Anfangsinvestition — **248**
 - bb) Finanzierung — **249**
 - c) Aufbau der Organisation der Joint Venture Gesellschaft — **249**
 - d) Betriebsphase — **250**
 - e) Leistungs-, Technologie-, Know-how-Verträge — **250**
 - f) Vermarktung — **251**
 - g) Budget/Planung/Rechnungswesen — **251**
 - h) Steuern — **252**
 - i) Ausschüttungspolitik — **252**
 - j) Förderung — **252**

- k) Genehmigung/Rechtslage — 252
 - l) Auflösung des Joint Ventures — 253
 - m) Rechtliche Rahmenbedingungen — 253
- H. Handelsvertreter- und Vertragshändlervertrag — 254**
 - I. Handelsvertretervertrag — 254**
 - 1. Pflichten des Handelsvertreters — 258
 - 2. Pflichten des Unternehmers — 259
 - a) Provisionen — 259
 - b) Auskunft- und Rücksichtnahmepflichten — 262
 - 3. Beendigung des Vertragsverhältnisses — 263
 - a) Kündigung — 263
 - b) Überhangprovisionen — 263
 - c) Ausgleichsanspruch — 264
 - d) Wettbewerbsabrede — 267
 - II. Vertragshändlervertrag — 267**
 - 1. Pflichten des Vertragshändlers — 268
 - 2. Pflichten des Herstellers — 268
 - 3. Beendigung des Vertragsverhältnisses — 269
- I. Dienstleistungsvertrag — 272**
 - I. Einleitung — 272**
 - II. Pflichten des Dienstverpflichteten — 273**
 - 1. Leistungserbringung — 273
 - 2. Nebenleistungspflichten — 275
 - III. Pflichten des Dienstherrn — 276**
 - 1. Vergütung — 276
 - 2. Aufwendungsersatz — 277
 - 3. Nebenpflichten — 278
 - IV. Beendigung des Vertrages — 279**
 - 1. Befristung — 279
 - 2. Aufhebungsvertrag — 281
 - 3. Kündigung — 281
 - a) Ordentliche Kündigung — 281
 - b) Außerordentliche Kündigung — 283
 - V. Abgrenzung zu anderen Vertragstypen und Sonderformen — 283**
 - 1. Arbeitsvertrag — 283
 - 2. Werkvertrag — 284
 - 3. Auftrag — 285
 - 4. Geschäftsbesorgungsvertrag — 286
 - 5. Dienstverschaffungsvertrag — 286
 - VI. Verjährung — 287**
- J. Geschäftsraummiete — 288**

- I. Allgemeines — 288**
- II. Abgrenzung zum Pachtvertrag — 289**
- III. Abschluss des Mietvertrages — 290**
- IV. Schriftform — 291**
 - 1. Bedeutung — 291**
 - 2. Inhalt der Formvorschrift — 292**
 - 3. Zweck — 296**
 - a) Schutz des Erwerbers — 296**
 - b) Beweis- und Warnfunktion — 297**
 - 4. Einzelne Schriftformprobleme — 298**
 - a) Allgemeines — 298**
 - b) Unterzeichnung des Mietvertrags, Vertragsparteien — 298**
 - c) Parteiwechsel — 299**
 - d) Bestimmbarkeit des Mietobjekts — 300**
 - e) Mietbeginn — 300**
 - f) Miete und Nebenkosten — 301**
 - g) Schriftformheilungsklauseln (Nachholklauseln) — 302**
- V. Miete — 304**
 - 1. Allgemeines — 304**
 - 2. Mietstruktur — 304**
 - a) Grundmiete — 304**
 - b) Netto-Kaltmiete — 304**
 - c) Bruttowarm- oder Inklusiv-Miete — 304**
 - d) Brutto-Kaltmiete — 305**
 - e) Teilinklusiv-Miete — 305**
 - f) Umsatzmiete — 305**
 - 3. Mietanpassung/Indexierung — 305**
 - a) Staffelmiete — 306**
 - b) Indexmiete — 306**
- VI. Betriebs- und Nebenkosten — 307**
 - 1. Betriebskostenbegriff — 307**
 - a) Allgemeines — 307**
 - b) Betriebskosten — 308**
 - c) Nebenkosten — 308**
 - 2. Wirtschaftlichkeitsgebot — 309**
 - 3. Betriebskostenarten — 310**
 - 4. Heizkostenverordnung — 311**
 - 5. Sonstige Kosten — 311**
 - a) Verwaltungskosten — 312**
 - b) Instandhaltungs- und Instandsetzungskosten — 314**
 - c) Wartung — 316**
 - d) „Triple Net“-Vereinbarungen — 317**

- 6. Umlage von Nebenkosten — **317**
 - a) Gesetzliches Leitbild — **317**
 - b) Pauschalierung oder Vorauszahlung — **318**
 - aa) Umlage durch Pauschale — **318**
 - bb) Umlage durch Vorauszahlung — **318**
 - c) Umlageschlüssel — **320**
 - d) Bestimmtheitsgebot — **320**
 - e) Bezugnahme auf die BetrKV — **322**
 - f) Sonstige und neue Betriebskosten — **322**
- VII. Gewährleistung und Haftung des Vermieters — **324**
 - 1. Allgemeines — **324**
 - 2. Beschränkung der Minderung — **325**
 - 3. Beschränkung des Schadenersatzanspruchs — **326**
- VIII. Modernisierung, bauliche Veränderungen — **326**
 - 1. Erhaltungs- und Modernisierungsmaßnahmen — **326**
 - 2. Bauliche Veränderungen durch den Mieter — **327**
- IX. Schönheitsreparaturen — **328**
- X. Untervermietung — **328**
- XI. Beendigung und Rückgabe — **329**
- K. MoU/Lol – Absichtserklärungen — **330**
 - I. Rechtliche Einordnung und Abgrenzung zum Vorvertrag — **330**
 - II. Risiken bei der Gestaltung von Lol und MoU — **332**
 - III. Vermeidung von Gelegenheitsgesellschaften — **334**
 - IV. Regelungen für den Abbruch der Vertragsverhandlungen — **335**
 - V. Weitere sinnvolle Inhalte von Lol/MoU — **336**

Kapitel 8

Klauselbestandteile und Praxistipps

- A. Leistungsbeschreibung — **339**
- B. Haftung — **340**
 - I. Generelles — **340**
 - II. Moderner Weg der Haftungsbeschränkung — **341**
 - III. Garantie und Beschaffungsrisiko — **341**
 - IV. Haftungsausschlüsse für einfache Fahrlässigkeit — **342**
 - V. Beschränkung auf vertragstypisch vorhersehbare Schäden — **344**
 - VI. Haftungsausschluss für bestimmte Schadensarten — **345**
 - VII. Haftungsbeschränkungen der Höhe nach — **345**
 - VIII. Haftungsbeschränkungen in Relation zur Betriebshaftpflichtversicherung — **346**

- IX. Haftungsausschluss und Haftungsbegrenzung in Kombination mit dem Angebot auf Abschluss einer Versicherung — **347**
- X. Haftungsausschluss für grobe Fahrlässigkeit — **347**
- XI. Beweislastumkehr — **348**
- C. Gewährleistung — **348**
 - I. Generelles — **348**
 - II. Verweis auf Dritte — **349**
 - III. Subsidiaritätsklauseln — **349**
 - IV. Regulierung der Nachbesserung — **350**
 - V. Verlagerung von Nachbesserungskosten — **352**
 - VI. Beschränkung der Rechtsfolgen von Gewährleistungsansprüchen — **353**
 - VII. Keine Überschneidung gesetzlich zwingender Tatbestände — **354**
 - VIII. Regelungen zur Wareneingangskontrolle — **355**
 - IX. Spezifikationsvereinbarung — **356**
 - X. Gewährleistungsausschlussklauseln als Haftungsausschlussklauseln — **357**
- D. Abnahme — **357**
 - I. Bedeutung der Abnahme — **357**
 - II. Rechtliche Rahmenbedingungen für die Wirksamkeit von Abnahme-klauseln — **358**
 - III. Einzelne Gestaltungsmöglichkeiten — **359**
 - 1. Formularvertragliche Abweichungen zugunsten des Werk-unternehmers — **359**
 - a) Vorverlegung des Abnahmezeitpunkts — **360**
 - b) Regelung von Abnahmefiktionen — **360**
 - 2. Formularvertragliche Abweichungen zugunsten des Bestellers — **361**
 - a) Bestimmung und Ausschluss bestimmter Abnahme-formen — **361**
 - b) Verzögerung des Abnahmezeitpunkts — **362**
- E. Vertragslaufzeit — **363**
 - I. Dauerschuldverhältnisse — **363**
 - II. Die Beendigung von Dauerschuldverhältnissen — **364**
 - III. Rechtliche Rahmenbedingungen für Regelungen zur Vertrags-laufzeit — **365**
 - IV. Höchstlaufzeiten am Beispiel einzelner Vertragstypen — **366**
 - 1. Automatenaufstellungsverträge — **366**
 - 2. Franchiseverträge — **367**
 - 3. Mietverträge über Gewerberäume — **368**
 - V. Formulierung von Laufzeitvereinbarungen — **369**
- F. Vertragsstrafe — **370**
 - I. Allgemeine gesetzliche Vorgaben — **370**
 - II. Vertragsstrafen im Geschäftsverkehr — **371**

1. Ausgangssituation — **371**
2. AGB-Kontrolle von Vertragsstrafen im B2B-Verkehr — **372**
 - a) Angemessene Höhe der Vertragsstrafe — **372**
 - b) Anrechnung der Vertragsstrafe auf Schadensersatzansprüche — **373**
 - c) Verschuldenserfordernis — **374**
 - d) Keine Abbedingung des Vertragsstrafenvorbehalts (§ 341 Abs. 3 BGB) — **374**
 - e) Transparenz — **374**
- G. Rücktritt, Schadensersatz — **376**
 - I. Überblick über die gesetzlichen Regelungen — **376**
 - II. Rücktrittsrechte in AGB — **377**
 1. Rücktrittsvorbehalt, § 308 Nr. 3 BGB — **377**
 - a) Einzelverträge — **377**
 - aa) Gründe aus der Sphäre des Vertragspartners — **378**
 - cc) Gründe aus der Sphäre des Verwenders — **378**
 - b) Dauerschuldverhältnisse — **379**
 - c) Auswirkungen des § 308 Nr. 8 BGB — **379**
 2. Ausschluss des Lösungsrechts, § 309 Nr. 8a BGB — **380**
 3. Schadensersatz — **380**
 - III. Klauselbeispiele — **381**
- H. Verzug — **383**
 - I. Schuldnerverzug — **384**
 1. Lieferverzug — **384**
 - a) Lieferzeitbestimmung — **384**
 - b) Mahnung — **388**
 - c) Haftungsbeschränkung oder -erweiterung — **391**
 2. Zahlungsverzug — **391**
 - a) Vorgaben für Entgeltforderungen seit dem 28. Juli 2014 — **393**
 - b) Entgeltforderungen bis zum 28. Juli 2014 — **394**
 3. Verzugsende — **395**
 4. Berechnung der Verzugszinsen — **395**
 - II. Gläubigerverzug — **396**
 - III. Klauselbeispiele — **397**
- I. Lieferung, Transport, Gefahrübergang — **398**
 - I. Gesetzliche Regelungen — **399**
 - II. AGB-Klauseln zum Transport und Gefahrübergang — **401**
 1. Abweichungen von § 446 BGB — **401**
 2. Abweichungen von § 447 BGB — **402**
 3. Incoterms® 2010 — **402**
- J. Subunternehmerklausel — **405**
 - I. Generelles — **405**

- II. Zustimmung zum Einsatz von Subunternehmern und Vorlieferanten — **406**
 - 1. Subunternehmer-/Subsidiaritätsklausel — **407**
 - 2. Subunternehmerhaftungsklausel — **407**
 - 3. Leistungsänderungsrecht im Subunternehmerverhältnis — **407**
 - 4. Subunternehmervertragsstrafenklauseln — **408**
 - 5. Abnahme im Rahmen des Subunternehmerverhältnisses — **408**
- K. Schriftform — **409**
 - I. Allgemeine Hinweise — **409**
 - II. Problemfall: Kollision mit § 305b BGB — **411**
 - III. Lösungsszenarien — **412**
- L. Rechtswahl — **413**
 - I. Allgemeines — **413**
 - II. Gesetzliches Rechtsstatut — **413**
- M. Gerichtsstand — **415**
 - I. Gesetzeslage — **415**
 - II. Gerichtsstandsklausel — **417**
- N. Eigentumsvorbehalt — **417**
 - I. Einfacher Eigentumsvorbehalt — **418**
 - II. Verlängerter Eigentumsvorbehalt mit Verarbeitungsklausel — **419**
 - III. Erweiterter Eigentumsvorbehalt — **421**
- O. Kooperation und Abwicklung — **422**
 - I. Mitwirkungshandlungen — **423**
 - II. Ansprechpartner und Vertreter — **423**
- P. Geheimhaltung — **425**
 - I. Lösungsansatz NDA-Officer — **427**
 - II. Ausnahmen von der Geheimhaltungsverpflichtung — **428**
 - III. Ablehnungsrecht — **429**
 - IV. Vermeidung von Vorveröffentlichungen — **430**
 - V. Gewährleistung und Haftung für übermittelte Informationen — **430**
 - VI. Vertragsstrafenklauseln — **431**
 - VII. Laufzeit und Beendigung von Geheimhaltungsvereinbarungen — **431**
 - VIII. Wahl des Gerichtsstandes bei Geheimhaltungsvereinbarungen — **432**
- Q. Wettbewerbsverbote — **432**
 - I. Überblick gesetzliche Regelungen — **433**
 - 1. Wettbewerbsverbot des Handlungsgehilfen — **433**
 - a) Während des Vertragsverhältnisses — **433**
 - b) Nach Vertragsende — **436**
 - 2. Wettbewerbsverbot für Handelsvertreter — **438**
 - a) Während des Vertragsverhältnisses — **438**
 - b) Nach Vertragsende — **439**
 - 3. Wettbewerbsverbote in Gesellschaftsverträgen — **440**

- II. Vertragliche Regelungsmöglichkeiten — 441**
 - 1. Bei Handlungsgehilfen — 441**
 - 2. Bei Handelsvertretern — 443**
- III. Klauselbeispiele — 444**

Kapitel 9

Vertragliche Sicherungsinstrumente – Was hilft in Krise und Insolvenz des Vertragspartners?

- A. Bürgschaften und Garantien — 449**
 - I. Bürgschaft in Krise und Insolvenz — 449**
 - 1. Begriff und wichtige Arten — 450**
 - 2. Die Bürgschaftserklärung — 453**
 - a) Sorgfältige Bonitätsprüfung — 453**
 - b) Inhalt und Formalien des Bürgschaftsvertrages — 454**
 - 3. Realisierung der Bürgschaft — 455**
 - a) Vor und während der Krise des Hauptschuldners — 455**
 - aa) Krisenfrüherkennung — 455**
 - bb) Inanspruchnahme des Bürgen? — 457**
 - b) Im vorläufigen Insolvenzverfahren des Hauptschuldners — 457**
 - c) Im eröffneten Insolvenzverfahren des Hauptschuldners — 459**
 - aa) Haftung und Inanspruchnahme des Bürgen — 459**
 - bb) Zahlungen des Bürgen vor Insolvenzeröffnung — 463**
 - cc) Zahlungen des Bürgen nach Insolvenzeröffnung — 464**
 - 4. Insolvenz des Bürgen — 464**
 - a) Insolvenz des Bürgen allein — 464**
 - b) Insolvenz des Bürgen und des Hauptschuldners — 465**
 - 5. Auswirkung der Bürgschaft auf die Zahlungsfähigkeit des Hauptschuldners? — 465**
 - 6. Bürgschaft des Gesellschafters — 467**
 - II. Garantie in Krise und Insolvenz — 469**
- B. Grundschulden und andere dingliche Sicherungsinstrumente — 471**
 - I. Die einzelnen Immobiliarsicherheiten — 472**
 - II. Grundstück vorhanden? — 472**
 - III. Bestellung einer Grundschuld — 473**
 - 1. Der Sicherungsvertrag — 473**
 - 2. Grundschuldbestellung mit Zwangsvollstreckungsunterwerfung — 473**
 - IV. Verwertung — 479**
 - 1. Verwertung durch den Insolvenzverwalter — 479**

- a) Freihändige Veräußerung — 480
 - b) Verwertung von Zubehör — 482
 - c) Kalte Zwangsverwaltung — 483
 - d) Freigabe — 485
- 2. Verwertung durch den Absonderungsberechtigten — 485
 - a) Zwangsversteigerung — 486
 - b) Zwangsverwaltung — 487
- V. Insolvenzantrag eines durch Grundsschuld gesicherten Gläubigers? — 487
- C. Eigentumsvorbehalte — 488
 - I. Überblick — 489
 - II. Einfacher Eigentumsvorbehalt — 489
 - 1. Vereinbarung in Vertrag oder AGB — 490
 - 2. Besicherung der Kaufpreisforderung — 491
 - 3. Aussonderungsrecht im Insolvenzfall — 492
 - 4. Durchsetzung im Insolvenzverfahren — 493
 - 5. Beitritt zu einem Sicherheitenpool? — 496
 - III. Verlängerter Eigentumsvorbehalt — 497
 - 1. Vereinbarung in Vertrag oder mittels AGB — 498
 - 2. Besicherung der Kaufpreisforderung — 499
 - 3. Absonderungsrecht im Insolvenzfall — 500
 - 4. Durchsetzung im Insolvenzverfahren — 501
 - a) Geltendmachung des Absonderungsrechts — 501
 - b) Verwertungsbefugnis — 504
 - c) Auskehr des Erlöses und anfallende Kostenbeiträge — 504
 - d) Auskunftspflichten — 507
 - 5. Beitritt zu einem Sicherheitenpool? — 508
 - IV. Erweiterter Eigentumsvorbehalt — 508
- D. Sicherungsübereignung und -abtretung — 510
 - I. Sicherungsübereignung — 510
 - 1. Vereinbarung der Übereignung des Sicherungsgutes — 510
 - 2. Sicherungseigentum in der Insolvenz — 515
 - II. Sicherungszession (Sicherungsabtretung) — 515
 - 1. Vereinbarung einer Sicherungszession — 516
 - a) Einfache Sicherungsabtretung — 516
 - b) Globalzession — 517
 - 2. Sicherungszession in der Insolvenz — 519
 - III. Verwertung der Absonderungsrechte — 519
 - 1. Unverzügliche Information des Insolvenzverwalters — 520
 - 2. Verwertung der sicherungsübereigneten Sachen — 521
 - 3. Verwertung von sicherungszedierten Forderungen — 522
- E. Sicherheit durch Bargeschäfte — 523

- I. Zweck des Bargeschäftes und mögliche Anwendungsfälle — **523**
- II. Verknüpfung von Leistung und Gegenleistung durch Parteivereinbarung — **524**
- III. Gleichwertigkeit von Leistung und Gegenleistung — **525**
- IV. Zeitlicher Zusammenhang zwischen Leistung und Gegenleistung (Unmittelbarkeit) — **527**
- V. Rechtsfolgen — **529**
- F. Pfandrechte — **530**
 - I. Erscheinungsformen der Pfandrechte — **530**
 - II. Typische Pfandgegenstände — **531**
 - 1. Pfandrechte an beweglichen Sachen — **531**
 - 2. Verpfändung von Festgeld- und sonstigen Kontoguthaben — **532**
 - 3. Verpfändung gewerblicher Schutzrechte — **535**
- G. Risiko: Anfechtung der Sicherheitenbestellung — **536**
 - I. Rechtsfolgen der Anfechtung — **537**
 - II. Gegenstand der Insolvenzanfechtung: Die gläubigerbenachteiligende Rechtshandlung — **538**
 - III. Anfechtung der Sicherung als kongruente oder inkongruente Deckung, §§ 130, 131 InsO — **540**
 - 1. Anfechtung bei kongruenter Deckung, § 130 InsO — **540**
 - 2. Anfechtung bei inkongruenter Deckung, § 131 InsO — **543**
 - IV. Anfechtung bei vorsätzlicher Gläubigerbenachteiligung, § 133 InsO — **545**
 - V. Anfechtung von Sicherheiten für Dritte als Schenkung, § 134 InsO — **547**
 - VI. Anfechtung der Gewährung von Sicherheiten für Gesellschafterdarlehen, § 135 InsO — **548**
 - 1. Maßgebliche Rechtshandlung — **549**
 - 2. Betroffene Forderungen — **549**
 - 3. Person des Darlehensgebers — **550**
 - a) Gesellschafter — **550**
 - b) Gesellschaftergleiche Dritte — **550**
- H. Insolvenzbedingte Lösungsklauseln in Verträgen — **551**
 - I. Bei Insolvenzantrag Kündigung? — **551**
 - II. Die BGH-Entscheidung aus 2012 — **553**
 - 1. Sachverhalt — **553**
 - 2. Begründung — **553**
 - 3. Praxisfolgen — **554**

Kapitel 10

Konfliktlösungsmöglichkeiten

- A. Mediation — 557**
 - I. Überblick — 557**
 - II. Verfahren — 558**
 - III. Kosten — 560**
 - IV. Fazit — 561**
- B. Schiedsverfahren — 561**
 - I. Überblick — 561**
 - II. Verfahren — 562**
 - III. Kosten — 565**
 - IV. Fazit — 565**
- C. Ordentliche Klage — 566**
 - I. Überblick — 566**
 - II. Verfahren — 567**
 - 1. Verfahrensbeginn — 568**
 - 2. Haupttermin — 568**
 - 3. Ende des Verfahrens — 569**
 - III. Kosten — 570**

Stichwortverzeichnis — 571