

Inhaltsverzeichnis

§ 1 Einleitung	13
A. Rechtsprechungsübersichten	14
B. Gesetzgebungsmaterialien	14
C. Die Missbräuchliche-Klausel-Richtlinie	14
§ 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	22
III. Die verfahrensrechtlichen Vorschriften des alten AGB-Gesetzes	23
1. Zielsetzung des UKlaG	23
2. Unterlassungs- und Widerrufsanspruch	24
3. Das Unterlassungsklageverfahren	27
4. Der Anspruch auf Mitteilung des Namens und der zustellungsfähigen Anschrift	28
5. Kundenbeschwerden (künftig, infolge Art. 3 Nr. 5 GUV: „Außergerichtliche Schlüchtigung“)	30
6. Anwendungsausschluss	31
7. Überleitungsvorschriften	31
IV. Übergangsvorschriften	32
V. Synopse: BGB – AGB-Gesetz alt	33
B. Zweck der gesetzlichen Regelung	34
§ 3 Der Begriff der Allgemeinen Geschäftsbedingung (§ 305 Abs. 1 BGB)	37
A. Vertragsbedingung	38
B. Vorformulierung	44
C. Vielzahl von Verträgen	45
D. Veranlassen der Einbeziehung durch den Verwender	47
E. Die Klarstellung nach § 305 Abs. 1 S. 2 BGB	51

Inhaltsverzeichnis

F. Abgrenzung zur Individualvereinbarung	52
I. Die Individualabrede	53
II. Sonderproblem: Schriftformklausel	58
III. Beweislast	61
§ 4 Einbeziehung der Allgemeinen Geschäftsbedingungen	63
A. Einleitung	63
B. Gesetzliche Voraussetzungen der Einbeziehung (§ 305 Abs. 2 BGB)	66
I. Die Hinweispflicht des Verwenders (§ 305 Abs. 2 Nr. 1 BGB)	68
II. Die Möglichkeit der Kenntnisnahme durch den Vertragspartner (§ 305 Abs. 2 Nr. 2 BGB)	71
C. Das Einverständnis des Vertragspartners (§ 305 Abs. 2 letzter Hs. BGB)	79
D. Rahmenvereinbarungen und andere Sonderformen der Einbeziehung	80
I. Rahmenvereinbarungen	80
II. Die Einbeziehung von Allgemeinen Geschäftsbedingungen im unternehmerischen Bereich	81
III. Einbeziehung von Allgemeinen Geschäftsbedingungen bei Ver- tragsabschlüssen im Internet	85
E. Einbeziehung in besonderen Fällen (§ 305 lit. a BGB)	86
I. Wegfall von § 305 lit. a Nr. 1 BGB-RegE	88
II. Beförderungstarife (§ 305 lit. a Nr. 1 BGB)	89
III. Postbeförderungsverträge und solche über Telekommunikations-, Informations- und andere Dienstleistungen (§ 305 lit. a Nr. 2 BGB)	90
1. Beförderungsverträge, die außerhalb von Geschäftsräumen durch den Einwurf von Postsendungen in Briefkästen abgeschlossen werden	92
2. Vertragsabschlüsse in Call-by-Call-Verfahren sowie Verträge über Mehrwert- und Informationsdienste, die während der Dauer einer Telefonverbindung „in einem Mal“ erbracht werden	94
F. Umgehungsverbot (§ 306 lit. a BGB)	96
G. Widersprechende Allgemeine Geschäftsbedingungen	98
I. „Theorie des letzten Wortes“	98
II. Prinzip der Kongruenzgeltung	98
III. Sonderproblem: Eigentumsvorbehalt	99

H.	Überraschende und mehrdeutige Klauseln (§ 305 lit. c BGB)	100
I.	Vorrang vor Inhaltskontrolle	105
II.	Überraschende Vertragsbedingungen	105
III.	Mehrdeutige Vertragsbedingungen	116
I.	Rechtsfolgen bei Nichteinbeziehung und Unwirksamkeit (§ 306 BGB)	124
I.	Aufrechterhaltung des übrigen Vertrags	126
II.	Ersatzweises Eingreifen des dispositiven Rechts	128
III.	Unwirksamkeit des Vertrags	133
J.	Exkurs: Verwendung Allgemeiner Geschäftsbedingungen in Verträgen mit Auslandsberührung	135
§ 5	Die Auslegung Allgemeiner Geschäftsbedingungen	137
A.	Einführung	137
I.	Gegenstand der Auslegung	137
II.	Neuerungen durch das Schuldrechtsmodernisierungsgesetz	138
B.	Die Unklarheitenregelung (§ 305 lit. c Abs. 2 BGB)	138
C.	Die Inhaltskontrolle (§§ 307 ff. BGB)	140
I.	Die Anwendbarkeit der Inhaltskontrolle	140
II.	Klauselverbote ohne Wertungsmöglichkeit (§ 309 BGB)	141
1.	Der Einleitungssatz	141
2.	Die einzelnen Klauselverbote des § 309 BGB	142
a)	Kurzfristige Preiserhöhungen (§ 309 Nr. 1 BGB)	142
b)	Leistungsverweigerungsrechte (§ 309 Nr. 2 BGB)	149
c)	Aufrechnungsverbot (§ 309 Nr. 3 BGB)	151
d)	Mahnung und Fristsetzung (§ 309 Nr. 4 BGB)	154
e)	Pauschalierung von Schadensersatzansprüchen (§ 309 Nr. 5 BGB)	156
aa)	Allgemeines	156
bb)	Angemessenheit der Pauschalierung des Schadens oder der Wertminderung	157
cc)	Beweislast	160
dd)	Vorbehalt des Nachweises eines geringeren Schadens bzw. einer geringeren Wertminderung	161

Inhaltsverzeichnis

ee) Rechtsfolgen der Unwirksamkeit	162
ff) Kaufmännischer Geschäftsverkehr	162
f) Vertragsstrafe (§ 309 Nr. 6 BGB)	163
aa) Allgemeines	163
bb) Untersagte Vertragsstrafen	164
cc) Kaufmännischer Geschäftsverkehr	165
dd) Wirksamkeitserfordernisse nach § 307 BGB	166
g) Haftungsausschluss (§ 309 Nr. 7 BGB)	169
aa) Verletzung von Leben, Körper oder Gesundheit (§ 309 Nr. 7 lit. a BGB)	171
bb) Grobes Verschulden (§ 309 Nr. 7 lit. b BGB)	172
h) Sonstige Haftungsausschlüsse bei Pflichtverletzungen (§ 309 Nr. 8 BGB)	175
aa) Ausschluss des Rechts, sich vom Vertrag zu lösen (§ 309 Nr. 8 lit. a BGB)	176
bb) Mängel (§ 309 Nr. 8 lit. b BGB)	177
(1) Ausschluss und Verweisung auf Dritte (§ 309 Nr. 8 lit. b aa BGB)	180
(2) Beschränkung auf Nacherfüllung (§ 309 Nr. 8 lit. b bb BGB)	184
(3) Aufwendungen bei Nacherfüllung (§ 309 Nr. 8 lit. b cc BGB)	188
(4) Vorenthalten der Nacherfüllung (§ 309 Nr. 8 lit. b dd BGB)	190
(5) Ausschlussfrist für Mängelanzeige (§ 309 Nr. 8 lit. b ee BGB)	191
(6) Erleichterung der Verjährung (§ 309 Nr. 8 lit. b ff BGB)	193
i) Laufzeit bei Dauerschuldverhältnissen (§ 309 Nr. 9 BGB)	195
j) Wechsel des Vertragspartners (§ 309 Nr. 10 BGB)	200
k) Haftung des Abschlussvertreters (§ 309 Nr. 11 BGB)	202
l) Beweislast (§ 309 Nr. 12 BGB)	204
m) Form von Anzeigen und Erklärungen (§ 309 Nr. 13 BGB)	208
III. Klauserverbote mit Wertungsmöglichkeit (§ 308 BGB)	210
1. Allgemeines	210
2. Annahme- und Leistungsfrist (§ 308 Nr. 1 BGB)	211

a)	Annahmefrist	212
b)	Leistungsfrist	216
aa)	Verhältnis zur Individualabrede	216
bb)	Frist für Leistungen des Verwenders	217
cc)	Unangemessenheit der Leistungsfrist	218
dd)	Unbestimmtheit der Leistungsfrist	220
c)	Ausnahme für Leistungsvorbehalt nach Ablauf einer Widerrufs-/Rückgabefrist	220
d)	Rechtsfolgen bei Unwirksamkeit	221
e)	Verhältnis zu anderen Vorschriften	222
3.	Nachfrist (§ 308 Nr. 2 BGB)	223
a)	Allgemeines	223
b)	Unangemessenheit der Nachfrist	224
4.	Rücktrittsvorbehalt (§ 308 Nr. 3 BGB)	228
a)	Allgemeines	228
b)	Zweck	228
c)	Anwendungsbereich	228
d)	Sachlich gerechtfertigter Grund	231
aa)	Leistungshindernisse aus der Sphäre des Verwenders	231
bb)	Leistungshindernisse aus der Sphäre des Vertragspartners	234
e)	Angabe des Lösungsgrundes	236
f)	Rechtsfolge	237
5.	Änderungsvorbehalt (§ 308 Nr. 4 BGB)	238
6.	Fingierte Erklärungen (§ 308 Nr. 5 BGB)	247
a)	Allgemeine Voraussetzungen	247
b)	Zulässigkeit der Erklärungsfiktion (§ 308 Nr. 5 2. Hs. BGB)	249
aa)	Angemessene Erklärungsfrist	249
bb)	Hinweispflicht	250
c)	Ausnahmeregelung für VOB	252
d)	Sonstiges	252
7.	Fiktion des Zugangs (§ 308 Nr. 6 BGB)	253
8.	Abwicklung von Verträgen (§ 308 Nr. 7 BGB)	255

Inhaltsverzeichnis

a) Allgemeines	255
b) § 308 Nr. 7 lit. a BGB	257
c) § 308 Nr. 7 lit. b BGB	257
d) Unangemessenheit	258
aa) Höhe des Vergütungsanspruchs	258
bb) Höhe des Aufwendungsersatzes	260
e) Möglichkeit des Gegenbeweises	261
9. Nichtverfügbarkeit der Leistung (§ 308 Nr. 8 BGB)	262
IV. Unwirksamkeit wegen Verstoßes gegen Treu und Glauben (§ 307 BGB)	263
1. Typisierte Fälle unangemessener Benachteiligung (§ 307 Abs. 2 BGB)	264
a) Unvereinbarkeit mit einer gesetzlichen Regelung (§ 307 Abs. 2 Nr. 1 BGB)	264
b) Gefährdung des Vertragszwecks (§ 307 Abs. 2 Nr. 2 BGB)	266
2. Transparenzgebot (§ 307 Abs. 1 S. 2 BGB)	267
a) Allgemeines	267
b) Fallgruppen	270
3. Die Generalklausel	272
a) Allgemeines	272
b) Tatbestandsvoraussetzungen	273
aa) Benachteiligung	273
bb) Unangemessenheit	274
§ 6 Anwendungsbereich (§ 310 BGB)	281
A. Einführung	281
B. Verwendung von Allgemeinen Geschäftsbedingungen gegenüber Unternehmern	282
C. Sachlicher Anwendungsbereich (Elektrizitäts-, Gas-, Fernwärme-, und Wasserversorgungsunternehmen)	285
D. Verbraucherverträge	288
I. Standard-Verbraucherverträge (§ 310 Abs. 3 Nr. 1 BGB)	291
II. Einmalbedingungen in Verbraucherverträgen (§ 310 Abs. 3 Nr. 2 BGB)	293

III. Die Beurteilung der unangemessenen Benachteiligung (§ 310 Abs. 3 Nr. 3 BGB)	297
IV. Bereichsausnahmen	298
1. Familien- und Erbrecht	299
2. Gesellschaftsrecht	299
3. Arbeitsrecht	301
§ 7 Vertrags- und AGB-Muster	307
A. Allgemeine Verkaufsbedingungen	307
B. Auslands-Lieferbedingungen	312
C. Allgemeine Bedingungen für die Durchführung von Reparaturen, Änderungen, Revisionen und Inspektionen – Inland	318
D. Allgemeine Geschäftsbedingungen – Inland	324
E. Allgemeine Bestellbedingungen	325
F. Allgemeiner Dienstleistungsvertrag	328
G. Technischer Dienstleistungsvertrag	331
H. Vereinbarung über Qualitätssicherung, Mängelansprüche und Produkthaftung	335
I. Software-Erstellungsvertrag	343
J. Software-Überlassungsvertrag	352
§ 8 Glossar	359
Stichwortverzeichniss	473