

# Inhaltsverzeichnis

<b>§ 1 Einleitung</b>	11
A. Rechtsprechungsübersichten	12
B. Gesetzgebungsmaterialien	13
C. Die Missbräuchliche-Klausel-Richtlinie	13
<b>§ 2 Allgemeines zum AGB-Recht</b>	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	26
3. Das Unterlassungsklageverfahren	32
4. Der Anspruch auf Mitteilung des Namens und der zustellungsfähigen Anschrift	36
5. Kundenbeschwerden (Schlichtungsverfahren)	37
6. Anwendungsausschluss	39
7. Überleitungsvorschriften	39
IV. Übergangsvorschriften	40
V. Synopse: BGB – AGB-Gesetz (alt)	41
VI. Änderungen, die die §§ 305 ff. BGB erfahren haben	42
VII. Das Verhältnis der §§ 305 ff. BGB zu anderen Regelungen	42
VIII. Schadensersatz wegen der Verwendung unwirksamer Klauseln	44
IX. Grenzüberschreitende Verwendung von Allgemeinen Geschäftsbedingungen	44
B. Zweck der gesetzlichen Regelung	45
<b>§ 3 Der Begriff der Allgemeinen Geschäftsbedingung (§ 305 Abs. 1 BGB)</b>	49
A. Einleitung	51
B. Vertragsbedingung	56
C. Vorformulierung	69
D. Vielzahl von Verträgen	72
E. Veranlassen der Einbeziehung durch den Verwender	75
F. Die Klarstellung nach § 305 Abs. 1 S. 2 BGB	84
G. Abgrenzung zur Individualvereinbarung	85
I. Die Individualabrede	88
II. Sonderproblem: Schriftformklausel	97
III. Beweislast	102

<b>§ 4 Einbeziehung der Allgemeinen Geschäftsbedingungen . . . . .</b>	<b>105</b>
A. Einleitung . . . . .	106
B. Gesetzliche Voraussetzungen der Einbeziehung (§ 305 Abs. 2 BGB)	110
I. Die Hinweispflicht des Verwenders (§ 305 Abs. 2 Nr. 1 BGB) .	113
II. Die Möglichkeit der Kenntnisnahme durch den Vertragspartner (§ 305 Abs. 2 Nr. 2 BGB) . . . . .	116
C. Das Einverständnis des Vertragspartners (§ 305 Abs. 2 letzter Hs. BGB)	126
D. Rahmenvereinbarungen und andere Sonderformen der Einbeziehung	127
I. Rahmenvereinbarungen . . . . .	128
II. Die Einbeziehung von Allgemeinen Geschäftsbedingungen im unternehmerischen Bereich . . . . .	129
III. Einbeziehung von Allgemeinen Geschäftsbedingungen bei Vertragsabschlüssen im Internet . . . . .	133
E. Einbeziehung in besonderen Fällen (§ 305 lit. a BGB) . . . . .	133
I. Wegfall von § 305 lit. a Nr. 1 BGB-RegE . . . . .	136
II. Beförderungstarife (§ 305 lit. a Nr. 1 BGB) . . . . .	137
III. Postbeförderungsverträge und solche über Telekommunikations-, Informations- und andere Dienstleistungen (§ 305 lit. a Nr. 2 BGB)	138
1. Beförderungsverträge, die außerhalb von Geschäftsräumen durch den Einwurf von Postsendungen in Briefkästen abgeschlossen werden . . . . .	141
2. Vertragsabschlüsse in Call-by-Call-Verfahren sowie Verträge über Mehrwert- und Informationsdienste, die während der Dauer einer Telefonverbindung „in einem Mal“ erbracht werden . . . . .	142
F. Umgehungsverbot (§ 306 lit. a BGB) . . . . .	144
G. Widersprechende Allgemeine Geschäftsbedingungen . . . . .	149
I. „Theorie des letzten Wortes“ . . . . .	149
II. Prinzip der Kongruenzgeltung . . . . .	150
III. Sonderproblem: Eigentumsvorbehalt . . . . .	151
H. Überraschende und mehrdeutige Klauseln (§ 305 lit. c BGB) . . . . .	152
I. Vorrang vor Inhaltskontrolle . . . . .	160
II. Überraschende Vertragsbedingungen . . . . .	160
III. Mehrdeutige Vertragsbedingungen . . . . .	181
I. Rechtsfolgen bei Nichteinbeziehung und Unwirksamkeit (§ 306 BGB)	194
I. Aufrechterhaltung des übrigen Vertrags . . . . .	201
II. Ersatzweises Eingreifen des dispositiven Rechts . . . . .	203
III. Unwirksamkeit des Vertrags . . . . .	214
J. Exkurs: Verwendung Allgemeiner Geschäftsbedingungen in Verträgen mit Auslandsberührung . . . . .	217

<b>§ 5 Die Auslegung Allgemeiner Geschäftsbedingungen</b> . . . . .	219
A. Einführung . . . . .	219
I. Gegenstand der Auslegung . . . . .	219
II. Änderungen durch das Schuldrechtsmodernisierungsgesetz (2002) . . . . .	219
B. Die Unklarheitenregelung (§ 305 lit. c Abs. 2 BGB) . . . . .	220
C. Die Inhaltskontrolle (§§ 307 ff. BGB) . . . . .	222
I. Die Anwendbarkeit der Inhaltskontrolle . . . . .	222
II. Klauselverbote ohne Wertungsmöglichkeit (§ 309 BGB) . . . . .	223
1. Der Einleitungssatz . . . . .	223
2. Die einzelnen Klauselverbote des § 309 BGB . . . . .	224
a) Kurzfristige Preiserhöhungen (§ 309 Nr. 1 BGB) . . . . .	224
b) Leistungsverweigerungsrechte (§ 309 Nr. 2 BGB) . . . . .	231
c) Aufrechnungsverbot (§ 309 Nr. 3 BGB) . . . . .	234
d) Mahnung und Fristsetzung (§ 309 Nr. 4 BGB) . . . . .	238
e) Pauschalierung von Schadensersatzansprüchen (§ 309 Nr. 5 BGB) . . . . .	240
aa) Allgemeines . . . . .	240
bb) Angemessenheit der Pauschalierung des Schadens oder der Wertminderung . . . . .	241
cc) Beweislast . . . . .	244
dd) Vorbehalt des Nachweises eines geringeren Schadens bzw. einer geringeren Wertminderung . . . . .	245
ee) Rechtsfolgen der Unwirksamkeit . . . . .	246
ff) Kaufmännischer Geschäftsverkehr . . . . .	246
f) Vertragsstrafe (§ 309 Nr. 6 BGB) . . . . .	247
aa) Allgemeines . . . . .	247
bb) Untersagte Vertragsstrafen . . . . .	249
cc) Kaufmännischer Geschäftsverkehr . . . . .	250
dd) Wirksamkeitserfordernisse nach § 307 BGB . . . . .	250
g) Haftungsausschluss (§ 309 Nr. 7 BGB) . . . . .	254
aa) Verletzung von Leben, Körper oder Gesundheit (§ 309 Nr. 7 lit. a BGB) . . . . .	256
bb) Grobes Verschulden (§ 309 Nr. 7 lit. b BGB) . . . . .	257
h) Sonstige Haftungsausschlüsse bei Pflichtverletzungen (§ 309 Nr. 8 BGB) . . . . .	260
aa) Ausschluss des Rechts, sich vom Vertrag zu lösen (§ 309 Nr. 8 lit. a BGB) . . . . .	261
bb) Mängel (§ 309 Nr. 8 lit. b BGB) . . . . .	262
(1) Ausschluss und Verweisung auf Dritte (§ 309 Nr. 8 lit. b aa BGB) . . . . .	265

## Inhaltsverzeichnis

(2) Beschränkung auf Nacherfüllung (§ 309 Nr. 8 lit. b bb BGB) . . . . .	270
(3) Aufwendungen bei Nacherfüllung (§ 309 Nr. 8 lit. b cc BGB) . . . . .	273
(4) Vorenthalten der Nacherfüllung (§ 309 Nr. 8 lit. b dd BGB) . . . . .	275
(5) Ausschlussfrist für Mängelanzeige (§ 309 Nr. 8 lit. b ee BGB) . . . . .	277
(6) Erleichterung der Verjährung (§ 309 Nr. 8 lit. b ff BGB) . . . . .	279
i) Laufzeit bei Dauerschuldverhältnissen (§ 309 Nr. 9 BGB)	281
j) Wechsel des Vertragspartners (§ 309 Nr. 10 BGB) . . . . .	285
k) Haftung des Abschlussvertreters (§ 309 Nr. 11 BGB) . . . . .	288
l) Beweislast (§ 309 Nr. 12 BGB) . . . . .	290
m) Form von Anzeigen und Erklärungen (§ 309 Nr. 13 BGB)	294
n) Klageverzicht (§ 309 Nr. 14 BGB) . . . . .	297
III. Klauselverbote mit Wertungsmöglichkeit (§ 308 BGB) . . . . .	297
1. Allgemeines . . . . .	297
2. Annahme- und Leistungsfrist (§ 308 Nr. 1 BGB) . . . . .	299
a) Annahmefrist . . . . .	300
b) Leistungsfrist . . . . .	304
aa) Verhältnis zur Individualabrede . . . . .	304
bb) Frist für Leistungen des Verwenders . . . . .	305
cc) Unangemessenheit der Leistungsfrist . . . . .	307
dd) Unbestimmtheit der Leistungsfrist . . . . .	308
c) Ausnahme für Leistungsvorbehalt nach Ablauf einer Widerrufsfrist . . . . .	309
d) Rechtsfolgen bei Unwirksamkeit . . . . .	309
e) Verhältnis zu anderen Vorschriften . . . . .	310
3. Zahlungsfrist (§ 308 Nr. 1a BGB) . . . . .	311
a) Unangemessenheit des für die Erfüllung vorbehaltenen Zeitraums (§ 308 Nr. 1a Hs. 1 BGB) . . . . .	312
b) Entgeltforderung des Vertragspartners . . . . .	313
c) Auslegungsregel für Zahlungsfristen eines kaufmännischen Verwenders (§ 308 Nr. 1a Hs. 2 BGB) . . . . .	313
aa) Zeit von mehr als 30 Tagen nach Empfang der Gegenleistung (1. Alt.) . . . . .	313
bb) Zeit von mehr als 30 Tagen nach Zugang einer Rechnung oder Zahlungsaufstellung (2. Alt.) . . . . .	314

4. Überprüfungs- und Abnahmefrist (§ 308 Nr. 1b BGB) . . . . .	314
a) Unangemessenheit des für die Erfüllung vorbehaltenen Zeitraums (§ 308 Nr. 1b Hs. 1 BGB) . . . . .	315
b) Entgeltforderung des Vertragspartners . . . . .	315
c) Auslegungsregel für Überprüfungs- bzw. Abnahmefristen eines kaufmännischen Verwenders (§ 308 Nr. 1b Hs. 2 BGB) . . . . .	316
5. Nachfrist (§ 308 Nr. 2 BGB) . . . . .	316
a) Allgemeines. . . . .	316
b) Unangemessenheit der Nachfrist . . . . .	317
6. Rücktrittsvorbehalt (§ 308 Nr. 3 BGB) . . . . .	321
a) Allgemeines. . . . .	321
b) Zweck . . . . .	321
c) Anwendungsbereich . . . . .	321
d) Sachlich gerechtfertigter Grund . . . . .	324
aa) Leistungshindernisse aus der Sphäre des Verwenders	325
bb) Leistungshindernisse aus der Sphäre des Vertrags- partners. . . . .	328
e) Angabe des Lösungsgrundes . . . . .	330
f) Rechtsfolge . . . . .	331
7. Änderungsvorbehalt (§ 308 Nr. 4 BGB) . . . . .	332
8. Fingierte Erklärungen (§ 308 Nr. 5 BGB) . . . . .	341
a) Allgemeine Voraussetzungen . . . . .	341
b) Zulässigkeit der Erklärungsfiktion (§ 308 Nr. 5 2. Hs. BGB)	344
aa) Angemessene Erklärungsfrist. . . . .	344
bb) Hinweispflicht . . . . .	345
c) Ausnahmeregelung für VOB . . . . .	347
d) Sonstiges. . . . .	347
9. Fiktion des Zugangs (§ 308 Nr. 6 BGB) . . . . .	348
10. Abwicklung von Verträgen (§ 308 Nr. 7 BGB). . . . .	351
a) Allgemeines. . . . .	351
b) § 308 Nr. 7 lit. a BGB . . . . .	352
c) § 308 Nr. 7 lit. b BGB . . . . .	353
d) Unangemessenheit . . . . .	353
aa) Höhe des Vergütungsanspruchs . . . . .	354
bb) Höhe des Aufwendungsersatzes . . . . .	355
e) Möglichkeit des Gegenbeweises. . . . .	356
11. Nichtverfügbarkeit der Leistung (§ 308 Nr. 8 BGB) . . . . .	357
IV. Unwirksamkeit wegen Verstoßes gegen Treu und Glauben (§ 307 BGB) . . . . .	358

## Inhaltsverzeichnis

1. Typisierte Fälle unangemessener Benachteiligung (§ 307 Abs. 2 BGB) . . . . .	360
a) Unvereinbarkeit mit einer gesetzlichen Regelung (§ 307 Abs. 2 Nr. 1 BGB) . . . . .	360
b) Gefährdung des Vertragszwecks (§ 307 Abs. 2 Nr. 2 BGB)	362
2. Transparenzgebot (§ 307 Abs. 1 S. 2 BGB) . . . . .	363
a) Allgemeines . . . . .	363
b) Fallgruppen . . . . .	366
3. Die Generalklausel . . . . .	367
a) Allgemeines . . . . .	367
b) Tatbestandsvoraussetzungen. . . . .	369
aa) Benachteiligung. . . . .	369
bb) Unangemessenheit . . . . .	370
<b>§ 6 Anwendungsbereich (§ 310 BGB) . . . . .</b>	<b>377</b>
A. Einführung. . . . .	380
B. Verwendung von Allgemeinen Geschäftsbedingungen gegenüber Unternehmern. . . . .	380
C. Sachlicher Anwendungsbereich (Elektrizitäts-, Gas-, Fernwärme-, und Wasserversorgungsunternehmen) . . . . .	385
D. Verbraucherverträge. . . . .	389
I. Standard-Verbraucherverträge (§ 310 Abs. 3 Nr. 1 BGB) . . . . .	393
II. Einmalbedingungen in Verbraucherverträgen (§ 310 Abs. 3 Nr. 2 BGB) . . . . .	396
III. Die Beurteilung der unangemessenen Benachteiligung (§ 310 Abs. 3 Nr. 3 BGB) . . . . .	404
IV. Bereichsausnahmen . . . . .	405
1. Familien- und Erbrecht . . . . .	406
2. Gesellschaftsrecht. . . . .	407
3. Arbeitsrecht. . . . .	408
Stichwortverzeichnis. . . . .	417