

# 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

## Inhaltsverzeichnis

<b>§ 4 Einbeziehung der Allgemeinen Geschäftsbedingungen . . . . .</b>	105
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. Klauserverbote 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	
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> . . . . .	377
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 Verbrauchertrträgen (§ 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