

Inhaltsverzeichnis

Vorwort zur 6. Auflage	5
------------------------------	---

Einleitung	17
------------------	----

1 Einführung in das AGB-Recht (§§ 305 ff. BGB).....	19
--	-----------

1.1 Allgemeines	19
------------------------------	-----------

(1) Das AGB-Recht (§§ 305 ff. BGB als Schutzvorschriften).....	19
--	----

(2) Zielsetzung	21
-----------------------	----

(3) Beweislast.....	22
---------------------	----

1.2 Wann liegen AGB vor?	23
---------------------------------------	-----------

(1) Der Begriff der Allgemeinen Geschäftsbedingungen	23
--	----

(2) Umwandlung von AGB in Individualvereinbarungen durch Verhandlungen ...	25
--	----

1.3 Wie werden AGB Vertragsbestandteil?	26
--	-----------

(1) Einbeziehung der AGB (§ 305 Abs. 2 und 3 BGB)	26
---	----

(2) Schutzhüllenverträge	27
--------------------------------	----

(3) Verständlichkeitsgebot/Lesbarkeitsgebot	29
---	----

(4) Kollision von AGB beider Vertragspartner	30
--	----

1.4 Inhaltskontrolle von AGB.....	31
--	-----------

(1) Inhaltskontrolle im Einzelfall.....	31
---	----

(2) Inhaltskontrolle durch das Bundeskartellamt	34
---	----

(3) Kontrollverfahren nach dem Unterlassungsklagengesetz (Verbandsprozess)	35
---	----

1.5 Sonstige Regelungen.....	35
-------------------------------------	-----------

(1) Überraschende Klauseln (§ 305c Abs. 1 BGB).....	35
---	----

(2) Vorrang von Individualvereinbarungen (§ 305b BGB)	37
---	----

(3) Unklarheitenregel (§ 305c Abs. 2 BGB).....	38
--	----

(4) Rechtsfolgen bei Nichteinbeziehung und Unwirksamkeit (§ 306 BGB)	39
--	----

(5) Behandlung von Sonderfällen	40
---------------------------------------	----

2 Typische AGB-Klauseln in Lieferbedingungen der Lieferanten	41
---	-----------

2.1 Klauseln zum Vertragsabschluss und Vertragsinhalt.....	41
---	-----------

2.1.1 Zustandekommen des Vertrags.....	41
---	-----------

(1) Freibleibend-Klausel	41
--------------------------------	----

(2) Verbindlichkeit des Vertragsantrags des Kunden	42
--	----

2.1.2 Geltung von AGB	43
------------------------------------	-----------

(1) Einbeziehung von AGB in den Vertrag.....	43
--	----

(2) Einbeziehung von AGB in die Geschäftsverbindung; Rahmenvereinbarung	44
---	----

(3) Änderung von AGB.....	44
---------------------------	----

(4) Widersprechende AGB des Lieferanten und des Kunden	45
--	----

2.1.3	Schriftformerfordernis und Vollmacht.....	45
(1)	Vertragsabschluss mit schriftlicher Bestätigung des Lieferanten.....	45
(2)	Weitere Vereinbarungen vor Vertragsabschluss; Geschäftsleitungsvorbehalt (Vollmacht)	46
(3)	Allgemeines Schriftformerfordernis	48
(4)	Verzicht auf die Schriftform.....	48
(5)	Vollmacht	49
(6)	Unbeachtlichkeit vorhergehender Vereinbarungen.....	49
2.1.4	Beteiligung Dritter am Vertragsabschluss	50
(1)	Beratungspflicht des Lieferanten.....	50
(2)	Angaben im Kaufvertrag über Finanzierung (z. B. durch Leasing).....	50
(3)	Zusammenhang mit Verträgen mit Vertriebspartnern	51
(4)	Entkoppelung der eigenen Vertragsdokumente.....	51
2.1.5	Sonderfragen zum Leasing.....	51
(1)	Keine Haftung des Leasinggebers für Verzug und Gewährleistung des Lieferanten	52
(2)	Übernahmebestätigung.....	53
2.2	Klauseln zur Vertragsdurchführung.....	54
2.2.1	Lieferbedingungen und Leistungsumfang	54
(1)	Gesonderte Vereinbarung über die Lieferzeit	54
(2)	Einhalten der Lieferfrist	55
(3)	Lieferzeit unverbindlich	55
(4)	Berechtigung zu Teillieferungen	55
(5)	Änderungen der Lieferzeiten; Rücktrittsrecht des Lieferanten	56
(6)	Verwendung neuwertiger Teile.....	57
(7)	Vorbehalt der Änderung von Konstruktion und Form	57
(8)	Benutzerdokumentation nicht geschuldet	58
(9)	Benutzerdokumentation als Maßstab	59
(10)	Benutzerdokumentation teilweise in Englisch.....	59
2.2.2	Eigentumsvorbehalt	60
(1)	Erweiterter Eigentumsvorbehalt	60
(2)	Benachrichtigung des Lieferanten bei Pfändung.....	60
2.2.3	Zahlungspflicht des Kunden.....	61
(1)	Kosten der Installation	61
(2)	Zahlungszeitpunkt	62
(3)	Preiserhöhungen	62
2.2.4	Aufrechnung, Abtretung und Zurückbehaltungsrecht	63
(1)	Aufrechnung durch den Kunden	63
(2)	Ausschluss des Zurückbehaltungsrechts	63
(3)	Abtretung von Rechten und Pflichten aus dem Vertrag	64
2.2.5	Übergang der Gefahr.....	64

2.2.6	Abnahme.....	65
(1)	Abnahme mit Übergabe und Demonstration der Betriebsbereitschaft	65
2.3	Klauseln zu Pflichtverletzungen	66
2.3.0	Allgemeines	66
(1)	Pauschalierung von Schadensersatzansprüchen	66
2.3.1	Verzug des Kunden mit der Zahlung.....	67
(1)	Rücknahmerecht des Lieferanten	67
(2)	Verzugszinsen	67
(3)	Einstellen der Leistung durch den Lieferanten	68
2.3.2	Verzug des Kunden mit der Annahme der Leistung	69
(1)	Recht des Lieferanten, anderweitig zu verfügen	69
(2)	Rücktritt und Schadensersatz	70
(3)	Ersatz von Kosten der Lagerung	70
2.3.3	Ansprüche des Kunden bei Verzug des Lieferanten.....	71
(1)	Entschädigung.....	71
(2)	Rücktrittsrecht	71
(3)	Nachfrist von vier Wochen bei Verzug	72
2.3.4	Gewährleistungspflicht des Lieferanten	72
(1)	Beginn und Dauer der Verjährungsfrist für Ansprüche wegen Mängeln	72
(2)	Ausschluss der Gewährleistung wegen Ablaufs der Rügefrist	73
(3)	Nachbesserungsrecht des Lieferanten	74
(4)	Ausschluss der Gewährleistung bei fehlendem Vertretenmüssen des Lieferanten bzw. bei Änderungen/Eingriffen durch den Kunden	74
(5)	Ausschluss der Gewährleistung für gebrauchte IT-Anlage / bei Verwendung untauglichen Zubehörs.....	75
(6)	Pflicht des Kunden, Mängel zu melden	76
(7)	Mängelbeseitigung am Sitz des Lieferanten; Kunde überspielt Korrekturmaßnahme.....	76
(8)	Kosten der Nachbesserung.....	77
(9)	Vergütung des Aufwands bei nicht nachgewiesenem Mangel	78
(10)	Ausschluss der Gewährleistung bei nicht reproduzierbaren Mängeln.....	78
(11)	Wartungsvertrag als Voraussetzung für Gewährleistungsansprüche.....	79
(12)	Verweis auf Dritte.....	79
2.3.5	Einschränkung von Schadensersatzansprüchen des Kunden	80
(1)	Ausschluss der Haftung bei einfacher Fahrlässigkeit	80
(2)	Kein Ersatz für mittelbare Schäden / Haftungsobergrenzen.....	82
(3)	Kein Ersatz bei Verlust von Daten	83
2.4	Klauseln zu Rahmenbedingungen.....	83
2.4.1	Anwendbares Recht	83
2.4.2	Gerichtsstandsvereinbarungen.....	84
2.4.3	Ausfuhrkontrollbestimmungen.....	84

2.4.4	Teilunwirksamkeitsklausel und salvatorische Klausel	85
(1)	Teilunwirksamkeitsklausel	85
(2)	Salvatorische Klausel.....	85
3	IT-spezifische AGB-Klauseln der Lieferanten	87
3.1	Klauseln zur Überlassung von Software-Produkten (Standardsoftware).....	87
3.1.1	Ansprüche wegen Mängeln (Gewährleistung)	88
(1)	Mängelfreiheit nicht geschuldet	88
(2)	Form der Mängelmeldung	89
(3)	Ausschluss der Gewährleistung bei Änderungen durch den Kunden.....	89
(4)	Einsatz der Software-Produkte nur auf dafür freigegebenen Typen von IT-Anlagen	90
(5)	Einschränkung/Ausschluss des Rücktritts.....	91
(6)	Keine Kombinierbarkeit der Funktionen bei Software-Produkten	92
(7)	Löschen von Kopien bei Vollzug des Rücktritts	93
(8)	Mängelbeseitigung durch neue Version/Auswechlösung	94
(9)	Verbot für bestimmte Einsatzbereiche.....	95
(10)	Kein vorausgesetzter Gebrauch geschuldet.....	95
(11)	Einschränkung der Rechtsmängelhaftung.....	96
(12)	Abweichung von der vereinbarten Beschaffenheit	96
3.1.2	Benutzungsrecht im Allgemeinen	97
(1)	Nutzungsrecht nur in Verbindung mit dem Abschluss eines Pflegevertrags.....	98
(2)	Eigentumsvorbehalt am Datenträger.....	98
(3)	Nutzungsrecht ruht bei Zahlungsverzug.....	99
(4)	Urheberrechtsschutz unterstellt	99
(5)	Software-Produkte als Betriebsgeheimnisse.....	100
(6)	Weitergabeverbot.....	100
(6.1)	Weitergabeverbot bei Mehrfacheinsatz	101
(6.2)	Weitergabeverbot bei Nutzungsrecht für das gesamte Unternehmen	101
(7)	Weitergabe an Dritte unter Bindung des Zweiterwerbers/nur mit Zustimmung des Lieferanten.....	102
(7.1)	Bindung des Zweiterwerbers an den Überlassungsvertrag	102
(7.2)	Zustimmungsvorbehalt.....	103
(8)	Verbot von Änderungen / Änderungen nur mit Zustimmung des Lieferanten	104
(9)	Kopierbeschränkungen/Kopierverbote.....	105
(10)	Verbot der Mängelbeseitigung	106
3.1.3	Umfang des Benutzungsrechts	106
(1)	Installation und Einsatz der Software-Produkte auf irgendeiner/einer bestimmten IT-Anlage	107
(2)	Benutzung von gebündelten Software-Produkten nur auf einem PC.....	108

(3)	Begrenzung bei Einsatz der Software-Produkte innerhalb einer IT-Anlage/Konfiguration	108
(4)	Keine Benutzung auf einer anderen IT-Anlage/Zentraleinheit	111
	(4.1) Benutzung ausgeschlossen	111
	(4.2) Benutzung vergütungspflichtig	112
	(4.3) Benutzung zustimmungsbedürftig	113
(5)	Benutzung für RZ-Dienstleistungen	113
(6)	Kein Vorzugspreis bei Lieferung einer neuen Version	113
(7)	Ausschluss des Anspruchs auf eine nach Wechsel des Typs der IT-Anlage erforderliche Variante	114
(8)	Benutzung über das Internet	115
3.1.4	Klauseln zur Bindung des Benutzungsrechts an bestimmte Typen von IT-Anlagen	118
(1)	Einsatz von Anwendungssoftware nur auf freigegebenen Typen von IT-Anlagen	119
(2)	Einsatz von Systemsoftware nur auf freigegebenen Typen von Hardware	120
(3)	Bindung des Einsatzes von Anwendungssoftware an Herstellerhardware	120
3.1.5	Programmschutz	121
(1)	Pflichten des Kunden	121
	(1.1) Vernichtungsgebot oder Rückgabe bei Benutzungsende	121
	(1.2) Vertragsstrafe	122
	(1.3) Erlöschen des Benutzungsrechts	122
(2)	Technische Maßnahmen des Lieferanten	122
(3)	Kontrollrechte des Lieferanten	123
(4)	Verbot der Kenntnisgabe der Quellprogramme an Dritte	124
(5)	Verbot des Dekompilierens	125
3.1.6	Besonderheiten bei Miete	126
(1)	Mängelhaftung (Gewährleistung)	126
(2)	Vermietungsverbot	126
(3)	Erhöhung des Mietzinses	127
3.2	Klauseln zur Erstellung von Programmen	127
3.2.1	Erstellungsphase	127
(1)	Erstellung der Spezifikation	127
(2)	Wunsch des Kunden wie vom Lieferanten bestätigt	128
3.2.2	Leistungspflichten	129
(1)	Einschränkungen der Lieferpflicht des Lieferanten	129
	(1.1) Keine bzw. eingeschränkte Lieferung der Quellprogramme	129
	(1.2) Keine Lieferung von Entwicklungswerkzeugen	130
	(1.3) Benutzerdokumentation nur, falls vereinbart	130
(2)	Vergütung, insbesondere von Nebenkosten, durch den Kunden	130
3.2.3	Abnahme	131
(1)	Keine Meldung eines schweren Mangels innerhalb einer bestimmten Frist	132

(2)	Produktive Nutzung	133
3.2.4	Benutzungsumfang	133
(1)	Benutzungsrecht des Kunden	133
(2)	Einsatz nur auf bestimmten Typen von IT-Anlagen	134
(3)	Änderungen durch den Kunden	134
3.2.5	Programmschutz.....	135
(1)	Kenntnisgabe der Quellprogramme an Dritte.....	135
(2)	Geheimhaltungspflichten des Lieferanten.....	136
3.2.6	Einschränkung der Mängelbeseitigungspflicht des Lieferanten.....	136
(1)	Kosten der Selbstvornahme	136
(2)	Keine Pflicht zur Mängelbeseitigung in Vorprodukten.....	137
3.2.7	Einschränkung von weiteren Mängelhaftungsansprüchen („Gewährleistungsansprüchen“) des Kunden	138
(1)	Ausschluss des Rücktritts.....	138
(2)	Pauschale Mindestfrist zur Mängelbeseitigung.....	138
(3)	Entkoppelung mehrerer Verträge	138
3.3	Klauseln zur Wartung/Reparatur von Hardware	139
3.3.1	Wartungspflicht des Lieferanten.....	139
(1)	Vereinbarung einer Beendigungsmöglichkeit.....	139
(2)	Beginn mit Installation.....	140
3.3.2	Leistungspflichten des Lieferanten	141
(1)	Verbrauchsmaterial/Ersatzteile	141
(2)	Austausch durch gebrauchte Teile.....	141
(3)	Instandhaltung auf Abruf.....	142
(4)	Bestimmte Reparaturen außerhalb der Pauschale.....	142
3.3.3	Zahlungspflicht des Kunden.....	142
(1)	Vorauszahlungspflicht.....	143
(2)	Preisvorbehalt des Lieferanten	143
3.3.4	Wartung nach Zeit und Material / zu Reparaturaufträgen	144
(1)	Berechnungsgrundlage.....	144
(2)	Austauschteile	145
3.3.5	Haftung des Lieferanten	145
3.4	Klauseln zur Pflege von Software-Produkten	146
3.4.1	Pflegepflicht des Lieferanten.....	146
(1)	Ablehnung des Lieferanten in den Überlassungs-AGB, Pflegeleistungen zu erbringen.....	146
(2)	Benutzungsrecht nur bei Fortdauer des Pflegevertrags	147
(3)	Mindestlaufzeit	147
(4)	Kündigungsrecht	148
(5)	Beginn mit Installation.....	148
(6)	Fristsetzung	149

3.4.2	Leistungspflichten des Lieferanten	149
(1)	Anpassung an geänderte Rechtsvorschriften	149
(2)	Maßgebliche Version	150
3.4.3	Benutzungsrecht des Kunden	152
(1)	Änderungen durch den Kunden	152
3.4.4	Zahlungspflicht des Kunden	152
(1)	Gesonderte Erstattung von Reisekosten	152
(2)	Preisvorbehalte auf die Pflegepauschale	153
(3)	Zusätzliche Vergütung bei Ablehnung der Fernpflege	153
(4)	Förmliches Inverzugsetzen nicht notwendig	154
3.4.5	Haftung des Lieferanten	154
4	AGB-Klauseln der Auftraggeber (Kunden)	
	(„Einkaufsbedingungen“)	155
4.1	Klauseln zum Vertragsabschluss und zum Vertragsinhalt	156
(1)	Abwehrklausel	156
4.2	Klauseln zur Vertragsdurchführung	156
4.2.1	Lieferbedingungen und Leistungsumfang	156
(1)	Veränderung der Liefertermine	156
(2)	Lieferzeit	157
	(2.1) Neuer Termin bei Lieferverzögerungen	157
	(2.2) Keine Rechte des Lieferanten bei Ruhen der Arbeit	157
	(2.3) Begrenzte zusätzliche Vergütung bei vom Lieferanten nicht verschuldeter Terminverzögerung	158
(3)	Erfüllungsort	158
(4)	Meistbegünstigungsklausel	158
(5)	Änderungen der Spezifikation	159
4.2.2	Zahlungspflicht des Kunden	159
(1)	Vereinbarung eines Zahlungsziels	159
(2)	Verjährung	159
4.2.3	Abtretung	160
(1)	Abtretungsverbot	160
(2)	Abtretung von Rechten und Pflichten	161
4.2.4	Übergang der Gefahr	161
(1)	Gefahrtragung	161
4.2.5	Abnahme	161
(1)	Gegenzeichnung des Abnahmeprotokolls	161
(2)	Kunde erklärt Abnahme bei Vertragsgemäßheit der Programme	162
(3)	Übergabe und Gutbefund der Unterlagen	162
(4)	Probezeit vor Abnahme	163
4.2.6	Eigentums- und Nutzungsrechte	163

(1)	Eigentum an den Unterlagen/Übertragung der Nutzungsrechte	163
(2)	Haftung des Lieferanten bei bestehenden Schutzrechten Dritter	164
4.2.7	Geheimhaltungspflicht des Lieferanten	165
(1)	Geheimhaltung von Know-how und anderen Informationen.....	165
(2)	Datenschutz	166
(3)	Rechte an den Arbeitsergebnissen	167
4.2.8	Abwerbung.....	167
4.2.9	Mitteilung über Vorlieferanten.....	167
4.3	Klauseln zu Pflichtverletzungen	168
4.3.1	Ansprüche des Kunden bei Verzug des Lieferanten.....	168
(1)	Mahnung und Fristsetzung nicht erforderlich.....	168
(2)	Verschulden nicht erforderlich.....	168
(3)	Vertragsstrafe zusätzlich	169
4.3.2	Mängelhaftungspflicht (Gewährleistungspflicht) des Lieferanten	169
(1)	Verlängerung der gesetzlichen Verjährungsfrist	169
(2)	Gewährleistungsfrist bei Nachbesserung	170
(3)	Mängelbeseitigung nach Abnahme	171
(4)	Vorhandensein von Mängeln.....	172
(5)	Überlassene Unterlagen.....	173
(6)	Unklarheiten der Aufgabenstellung	173
(7)	Lieferant übernimmt Garantie für Mängelfreiheit.....	173
(8)	Berechtigung zur Selbstvornahme	174
(9)	Rückgriff bei Weiterverkäufen an Unternehmer	175
(10)	Gewährleistung bei Rechtsmängeln	175
(11)	Keine unverzügliche Rügepflicht.....	177
5	Beispiel: EVB-IT Überlassung Typ A	179
5.1	Gegenstand des Vertrages.....	179
5.2	Art und Umfang der Leistung	180
5.3	Nutzungsrechte	181
5.4	Überlassungsvergütung.....	183
5.5	Verzug.....	184
5.7	Rechte des Auftraggebers bei Mängeln der Standardsoftware (*Gewährleistung)	184
5.8	Schutzrechte Dritter	185
5.9	Haftungsbeschränkung	186
5.10	Datenschutz, Geheimhaltung und Sicherheit.....	188
5.11	Zurückbehaltungsrechte	188
5.12	Textform	189

5.13	Anwendbares Recht	189
	Begriffsbestimmungen	191
	Literaturverzeichnis	193
	Sachregister.....	195