

# Inhalt

Abkürzungsverzeichnis . . . . .	13
Vorwort . . . . .	17
Einleitung . . . . .	19
A. Problemstellung . . . . .	20
B. Themeneingrenzung . . . . .	24
I. Begrenzung auf Dauerschuldverhältnisse und Sukzessivlieferverträge . . . . .	24
II. Begrenzung auf Sonderverträge . . . . .	26
C. Gang der Untersuchung . . . . .	26
Kapitel 1: Grundlagen . . . . .	27
Abschnitt 1: Vorstellung der Klauselarten und Erstellung eines Preisklauselschemas . . . . .	27
A. Vorstellung der Klauselarten . . . . .	27
I. Oberbegriff Preisklausel . . . . .	27
II. Indexbasierte Preisberechnungsklausel . . . . .	28
III. Preisanzupassungsklauseln . . . . .	29
1. Automatik- / Preisgleitklauseln . . . . .	30
a) Einfache Preisgleitklausel . . . . .	30
b) Qualifizierte Preisgleitklausel . . . . .	31
aa) Echte Kostenelementeklausel . . . . .	31
bb) Unechte Kostenelementeklausel (= Spannungsklausel) .	34
(1) Beispiel: Kohle-Lohn-Klausel . . . . .	35
(2) Beispiel: HEL-Klausel . . . . .	36
(3) Beispiel: Zinsgleitklausel in Spar- und Kreditverträgen .	37
cc) Börsen-/marktpreisorientierte Preisklauseln . . . . .	37
2. Einfache Preisanzupassungsklauseln (= ohne Anpassungsautomatik) . . . . .	37

---

a)	Preisänderungsvorbehaltklausel . . . . .	37
b)	Preisneuverhandlungsklausel . . . . .	39
B.	Zusammenfassung und Erstellung eines Preisklauselschemas . . . . .	41
Abschnitt 2: Grundsätze der AGB-Kontrolle nach §§ 307ff. BGB . . . . .	42	
A.	Umriss der historischen Entwicklung . . . . .	42
B.	Schutzzweck der AGB-Kontrolle . . . . .	43
I.	Einschränkung der Selbstbestimmung durch Transaktionskostenasymmetrie . . . . .	48
1.	Individuelle Gefährdungslage . . . . .	49
2.	Überindividuelle Gefährdungslage . . . . .	54
II.	Ergebnis . . . . .	56
C.	§ 307 Abs. 3 BGB . . . . .	58
I.	Differenzierung zwischen Preishauptabreden und Preisnebenabreden . . . . .	58
1.	Preishauptabreden . . . . .	58
2.	Preisnebenabreden . . . . .	60
a)	Begründung der Kontrollfähigkeit aufgrund der Bindung an den Ausgangspreis . . . . .	61
b)	Begründung der Kontrollfähigkeit aufgrund der Bindung an das Äquivalenzverhältnis . . . . .	62
II.	Differenzierung zwischen Festpreisregelung und Preisberechnung . . . . .	63
III.	Verzicht auf die Differenzierung zwischen Preishauptabreden und Preisnebenabreden . . . . .	67
IV.	Beschränkung des § 307 Abs. 3 BGB durch Einfügung eines Schwellenwertes . . . . .	71
 Kapitel 2: Analyse der Rechtsprechung und der Literatur zur AGB-Kontrolle nach § 307 Abs. 1 BGB . . . . .		75
Abschnitt 1: Einführung . . . . .	75	
Abschnitt 2: Analyse zur Verletzung des Transparenzgebots nach § 307 Abs. 1 S. 2 BGB . . . . .	76	
A.	Vorüberlegungen zum Transparenzgebot . . . . .	76
B.	Regelung von Voraussetzung, Umfang und Zeitpunkt der Anpassung . . . . .	80
I.	Preisanpassungsklauseln . . . . .	80
II.	Refinanzierungsabhängige Zinsanpassungsklauseln . . . . .	83
1.	Kritik an der älteren Rechtsprechung . . . . .	83
2.	Neuere Rechtsprechung und Entwicklung von Mindestvoraussetzungen . . . . .	85
3.	Einfügung eines Caps . . . . .	88

---

4. Übertragbarkeit der Mindestvoraussetzungen auf Automatikklauseln . . . . .	90
5. Übertragbarkeit der Mindestvoraussetzungen für Zinsanpassungsklauseln auf Preisanpassungsklauseln . . . . .	90
III. Bonitätsabhängige Zinsanpassungsklauseln . . . . .	91
IV. Prämienanpassungsklauseln . . . . .	92
V. Verstoß gegen die Wertung des § 315 BGB durch die Beschränkung des Ermessens . . . . .	96
C. »Wie« der Preisanpassung . . . . .	98
D. Kopplungsfähigkeit von Parametern und Gewichtung . . . . .	99
I. Kopplungsfähigkeit . . . . .	100
1. Preisanpassungsklauseln . . . . .	100
2. Refinanzierungsabhängige Zinsanpassungsklauseln . . . . .	101
3. Bonitätsabhängige Zinsanpassungsklauseln . . . . .	105
4. Prämienanpassungsklauseln . . . . .	106
II. Gewichtung der Anpassungsparameter . . . . .	107
1. Unklare Anforderungen in der Rechtsprechung . . . . .	109
2. Kritik an der Offenlegung der Kalkulation . . . . .	110
a) Kritik in der Literatur . . . . .	110
b) Heranziehung der Wertungen zu § 315 BGB . . . . .	111
c) Ökonomische Erwägungen . . . . .	112
d) Praktische Erwägungen . . . . .	116
E. Lösungsansätze . . . . .	117
I. Beschränkung des Transparenzgebots . . . . .	117
1. Transparenzgebot als Informationsmodell . . . . .	118
2. Differenzierung zwischen Transparenz- und Konkretisierungsgebot . . . . .	121
3. Differenzierung zwischen Abschluss- und Abwicklungstransparenz . . . . .	123
a) Ex nunc-Wirkung der Abschlusstransparenz . . . . .	124
b) Ex post-Wirkung der Abwicklungstransparenz . . . . .	126
II. Beschränkung der Anpassungsparameter . . . . .	126
F. Zwischenergebnis . . . . .	128
G. Kompensationsmöglichkeiten eines Transparenzdefizits . . . . .	130
I. Kompensation des Transparenzdefizits durch § 315 BGB . . . . .	130
II. Kompensation des Transparenzdefizits durch nachträgliche Information . . . . .	132
III. Kompensation des Transparenzdefizits durch ein Vertragslösungsrecht . . . . .	133
1. Die Rechtsprechung von BGH und EuGH zum Vertragslösungsrecht . . . . .	133

---

2. Diskussion zur Kompensationseignung in der Literatur . . . . .	137
a) Verankerung im AGB-Recht . . . . .	138
b) Immanente Grenze des Transparenzgebots . . . . .	140
c) Möglichkeit der Kündigungsprovokation . . . . .	141
d) Bestandsinteresse . . . . .	141
e) Verstoß gegen das Verbot der geltungserhaltenden Reduktion . . . . .	144
3. Eigene Ansicht zur Kompensationseignung des Vertragslösungsrechts . . . . .	144
H. Zusammenfassung zu § 307 Abs. 1 S. 2 BGB . . . . .	146
Abschnitt 3: Analyse der Inhaltskontrolle nach § 307 Abs. 1 S. 1 BGB . . . . .	148
A. Benachteiligung . . . . .	148
B. Unangemessenheit . . . . .	148
I. Sachlicher Rechtfertigungsgrund . . . . .	149
II. Zeitpunkt der Umstandsänderung . . . . .	151
III. Vorhersehbarkeit der Umstandsänderung . . . . .	152
IV. Risikoverteilung . . . . .	155
V. Wahrung des Äquivalenzverhältnisses . . . . .	156
1. Preissenkungspflicht . . . . .	158
a) Preissenkungspflicht als Angemessenheitsvoraussetzung	158
b) Kritik an der Preissenkungspflicht und einschränkende Ansichten . . . . .	160
c) Herleitung aus gesetzlichen Regelungen . . . . .	162
aa) Reisevertragsrecht . . . . .	162
bb) Versicherungsrecht . . . . .	165
cc) Preisklauselgesetz . . . . .	165
d) Zwischenergebnis . . . . .	166
2. Verbot der Gewinnmaximierung . . . . .	166
a) Börsen- / marktpreisorientierte Preisankpassungsklauseln . . . . .	167
b) Kostenelementeklauseln . . . . .	169
aa) Problem: Überproportionale Berücksichtigung einzelner Parameter durch Ungenauigkeit . . . . .	170
bb) Problem: Fehlende Saldierung . . . . .	171
cc) Darstellung der Problematik anhand der HEL-Rechtsprechung . . . . .	172
dd) Bewertung hinsichtlich der Beschränkungsmöglichkeit der Parameter und der Angemessenheit durch Chancengleichheit . . . . .	175
c) Besondere Ansichten zu Preisänderungsvorbehaltklauseln . . . . .	177

---

d) Refinanzierungsabhängige Zinsanpassungsklauseln . . . . .	178
e) Bonitätsabhängige Zinsanpassungsklauseln . . . . .	180
3. Zwischenergebnis . . . . .	181
4. Vertragslösungsrecht als Angemessenheitserfordernis . . . . .	181
a) Befürwortende Rechtsprechung und Literatur . . . . .	181
b) Wertung der Richtlinie . . . . .	183
c) Herleitung einer gesetzlichen Wertung . . . . .	184
d) Herleitung einer entgegengesetzten gesetzlichen Wertung in der Literatur . . . . .	186
e) Vermittelnde Ansicht in der Literatur: Schwellenlösung .	186
f) Abschließende eigene Bewertung zum Vertragslösungsrecht als Angemessenheitserfordernis . .	190
C. Zusammenfassung der Analyse zu § 307 Abs. 1 S. 1 BGB . . . . .	192
 Kapitel 3: Untersuchung der Rechtsfolgen der Unwirksamkeit . . . . .	195
Abschnitt 1: Auslegungs- und Anpassungslösungen . . . . .	195
A. Störung der Geschäftsgrundlage . . . . .	195
B. Ergänzende Vertragsauslegung . . . . .	197
I. Vertragslücke . . . . .	197
II. Kein dispositives Recht . . . . .	198
III. Das Unzumutbarkeitskriterium des Kartell- und des VIII. Zivilsenats . . . . .	198
IV. Lückenschließungsmaßstäbe . . . . .	203
1. Einfügung eines Preisanpassungsrechts über die ergänzende Vertragsauslegung . . . . .	204
a) Richterliche Vertragsgestaltung nach der Rechtsprechung des XI. Zivilsenats . . . . .	204
aa) Vereinbarkeit der Lösung des XI. Zivilsenats mit nationalem Recht . . . . .	204
bb) Vereinbarkeit der Lösung des XI. Zivilsenats mit dem Unionsrecht . . . . .	209
b) Alternativansatz über §§ 315, 316 BGB in der Literatur .	216
2. Begrenzung der Rückforderungsansprüche im Wege der ergänzenden Vertragsauslegung . . . . .	218
a) Die Fristenlösung des VIII. Zivilsenats . . . . .	218
b) Kritik . . . . .	219
aa) Vereinbarkeit der Fristenlösung des VIII. Zivilsenats mit nationalem Recht . . . . .	219
bb) Vereinbarkeit der Fristenlösung des VIII. Zivilsenats mit dem Unionsrecht . . . . .	222

---

3. Ergänzende Vertragsauslegung bei rückwirkender Rechtsprechungsänderung . . . . .	225
a) Zivilrechtliche Herleitung . . . . .	227
b) Verfassungsrechtliche Herleitung . . . . .	228
aa) Berechtigtes Geltungsvertrauen in die Rechtsprechung .	230
bb) Vorhersehbarkeit der Rechtsprechungsänderung . . . . .	233
cc) Vereinbarkeit der Rückwirkungssperre mit dem Grundgesetz . . . . .	234
V. Ergebnis zur ergänzenden Vertragsauslegung . . . . .	236
C. Konkludente Akzeptanz der Preiserhöhung . . . . .	237
I. Deutung der Überweisungshandlung als beredtes Schweigen	237
1. Die Möglichkeit der konkludenten Zustimmung im Mietrecht . . . . .	238
a) Mieterhöhung nach § 559 BGB . . . . .	238
b) Mieterhöhung nach § 558 BGB . . . . .	239
2. Zwischenergebnis . . . . .	240
II. Vereinbarung einer Erklärungsfiktion . . . . .	240
1. Anwendbarkeit des § 308 Nr. 5 BGB . . . . .	241
2. Wirksamkeitsvoraussetzungen nach § 308 Nr. 5 BGB . .	241
3. Vereinbarkeit der Erklärungsfiktion mit § 307 Abs. 1 S. 1 BGB . . . . .	242
III. Ergebnis . . . . .	244
Abschnitt 2: Einwendungen und Einreden . . . . .	244
A. Unwirksamkeit des Vertrages nach § 306 Abs. 3 BGB . . . . .	244
B. Kenntnis der Nichtschuld nach § 814 BGB . . . . .	246
C. Entreicherung nach § 818 Abs. 3 BGB . . . . .	247
D. Verjährung . . . . .	248
E. Verwirkung . . . . .	249
Abschnitt 3: Zusammenfassung der Untersuchung der Rechtsfolgen der Unwirksamkeit . . . . .	249
 Kapitel 4: Bewertung der Vereinbarkeit von Preisanzupassungsklauseln mit § 307 Abs. 1 BGB . . . . .	253
A. Auflösung des Konflikts zwischen § 307 Abs. 1 S. 1 und S. 2 BGB . . . . .	253
B. AGB-Kontrolle und Verbraucherschutz . . . . .	256
C. Beantwortung der Ausgangsfrage . . . . .	261
 Literaturverzeichnis . . . . .	263