

Inhaltsübersicht

Inhaltsverzeichnis	XI
Abkürzungsverzeichnis	XXIII
<i>A. Einführung</i>	1
<i>B. Die Reform des französischen Vertragsrechts</i>	9
I. Der Code civil von 1804	9
II. Die Genese der Reform	18
III. Gegenstand der Reform	24
IV. Ziele der Reform	24
V. Zwischenergebnis	26
<i>C. Vertragliche Ungleichgewichte durch nicht verhandelbare Klauseln</i>	27
I. Einführung	27
II. Entwicklung der Kontrollmechanismen	29
III. Telos	55
IV. Anwendungsbereich	59
V. Einbeziehungskontrolle	154
VI. Auslegung	156
VII. Tatbestand	160
VIII. Rechtsfolgen	231
IX. Abschließende Würdigung	247
<i>D. Vertragliche Ungleichgewichte durch Schwächemissbrauch</i>	251
I. Systematische und historische Einordnung	252
II. Anwendungsbereich	288
III. Tatbestand	294
IV. Rechtsfolgen	356
V. Abschließende Würdigung	381

<i>E. Ergebnis</i>	387
------------------------------	-----

<i>Anhang: Verzeichnis der wichtigsten erörterten französischen Vorschriften mit deutschen Übersetzungen</i>	393
--	-----

Literaturverzeichnis	411
--------------------------------	-----

Materialienverzeichnis	433
----------------------------------	-----

Sachregister	435
------------------------	-----

Inhaltsverzeichnis

Inhaltsübersicht	IX
Abkürzungsverzeichnis	XXIII

<i>A. Einführung</i>	1
--------------------------------	---

<i>B. Die Reform des französischen Vertragsrechts</i>	9
---	---

I. Der Code civil von 1804	9
1. Entstehungsgeschichte	9
2. Aufbau des Code civil von 1804	12
3. Wesenszüge des Code civil von 1804	12
a) Privatrechtskodifikation	12
b) Eine Synthese aus altem und revolutionär geprägtem Recht	14
c) Menschenbild	15
d) Stellung des Richters	15
e) Zusammenfassung	17
II. Die Genese der Reform	18
1. 1804 bis 2004	18
2. 2004 bis 2015	19
3. Ordonnanz vom 10. Februar 2016	21
4. Ratifizierungsgesetz vom 20. April 2018	21
III. Gegenstand der Reform	24
IV. Ziele der Reform	24
V. Zwischenergebnis	26

<i>C. Vertragliche Ungleichgewichte durch nicht verhandelbare Klauseln</i>	27
--	----

I. Einführung	27
II. Entwicklung der Kontrollmechanismen	29
1. Frankreich	29

a) Rechtslage vor der Reform	29
aa) Inhaltskontrolle durch spezialgesetzliche Regelungen . . .	31
(1) Verbraucherrecht	31
(a) Anwendungsbereich	32
(aa) Persönlich	32
(bb) Sachlich	33
(b) Tatbestand	33
(c) Rechtsfolgen	35
(d) Zusammenfassung	35
(2) Wettbewerbsrecht	35
(a) Anwendungsbereich	36
(b) Tatbestand	36
(aa) Unterwerfung unter eine Verpflichtung . . .	37
(bb) Erhebliches Ungleichgewicht	37
(c) Rechtsfolgen und prozessuale Fragen	39
(d) Zusammenfassung	41
(3) Zwischenergebnis	41
bb) Inhaltskontrolle durch das allgemeine Vertragsrecht . . .	41
(1) Das grundsätzliche Verständnis der absence de cause	43
(2) Die Kontrolle anhand der objektiven absence de cause	44
(3) Die Kontrolle anhand einer subjektivierten absence de cause	45
(a) Die Entscheidung der C. cass. vom 22. Oktober 1996	45
(b) Das subjektivierte Verständnis	46
(c) Kriterien und Beurteilungsmaßstab der Klauselkontrolle	46
(d) Rechtsfolgen	48
(4) Zusammenfassung	49
cc) Zwischenergebnis	49
b) Genese der Regelungen der Reform	49
aa) Art. 1170 C. civ.	50
bb) Art. 1171 C. civ.	50
c) Zwischenergebnis	52
2. Deutschland	52
3. Zwischenergebnis	54
III. Telos	55
1. Frankreich	55

a) Art. 1171 C. civ.	55
b) Art. 1170 C. civ.	56
2. Deutschland	56
3. Rechtsvergleich	59
IV. Anwendungsbereich	59
1. Frankreich	59
a) Art. 1171 C. civ.	59
aa) Sachlich	60
(1) Der <i>contrat d'adhésion</i> als Figur der Rechtswissenschaft	60
(2) Legaldefinition des <i>contrat d'adhésion</i> , Art. 1110 C. civ.	62
(a) Genese	62
(aa) Fassung der Ordonnanz Nr. 2016-131	63
(i) <i>Conditions générales</i>	64
(ii) <i>Déterminées à l'avance par l'une des parties</i>	67
(iii) <i>Soustraites à la négociation</i>	67
(iv) Zusammenfassung	69
(bb) Schwächen der Fassung der Ordonnanz Nr. 2016-131	69
(i) Zirkuläre Definition	69
(ii) Unbestimmtheit	70
(iii) Verhältnis von Art. 1110 Abs. 1 und 2 C. civ.	70
(cc) Fassung nach dem Ratifizierungsgesetz 2018	71
(i) Entwicklung des Ratifizierungs- verfahrens	71
(ii) Vergleich zur Ordonnanz Nr. 2016-131	72
(iii) Zwischenergebnis	73
(b) Die Differenzierung des Art. 1110 C. civ.	74
(c) Die Voraussetzungen des <i>contrat d'adhésion</i>	77
(aa) <i>Clauses déterminées à l'avance par l'une des parties</i>	77
(bb) <i>Non négociables</i>	79
(i) Bestimmung	79
(ii) Beweislast	82
(cc) <i>Un ensemble</i>	83

(d) Zwischenergebnis	86
(3) Zusammenfassung	87
bb) Persönlich	88
(1) Der Maßstab zur Beurteilung des Verhältnisses	89
(2) Keine kumulative Anwendung	91
(a) Der Wille des Gesetzgebers des Ratifizierungs-	
gesetzes	91
(b) Keine Bindungswirkung	94
(c) Ablehnung der Auslegung des Parlaments	95
(d) Zwischenergebnis	96
(3) Kumulative Anwendung	96
(a) Gleicher Regelungsgegenstand	97
(b) Spezieller Anwendungsbereich	98
(c) Widerspruch	98
(d) Zusammenfassung	102
cc) Zwischenergebnis	103
b) Art. 1170 C. civ.	103
aa) Wortlaut	103
bb) Verhältnis von Art. 1170 und 1171 C. civ.	103
cc) Eingrenzung des Anwendungsbereichs von	
Art. 1170 C. civ.	104
c) Zusammenfassung	105
2. Deutschland	105
a) Sachlich	105
aa) Vertragsbedingungen	106
bb) Vorformuliert	106
cc) Vielzahl von Verträgen	107
dd) Stellen durch den Verwender	108
(1) Der Verwender	108
(2) Das „Stellen“	109
ee) Keine individuell ausgehandelte Klausel	111
(1) Abgrenzung zu § 305 Abs. 1 S. 1 BGB	112
(2) Darlegungs- und Beweislast	112
(3) Strenger Maßstab des BGH	113
(4) Geltung des Maßstabs in B2B-Beziehungen	115
(a) AGB im unternehmerischen Rechtsverkehr	116
(b) Konsequenzen der Anwendung des	
BGH- Maßstabs	117
(c) Zusammenfassung	119
(5) Kritik der Literatur	120

(a) Unvereinbarkeit mit der unternehmerischen Praxis	120
(b) Mangelnde Differenzierung	121
(c) Leitlinie der textlichen Abänderung	123
(d) Begriff der Dispositionsbereitschaft	123
(e) Klauselbezogene Betrachtung gegen „Paketlösungen“	125
(f) Zwingender Charakter des dispositiven Rechts	126
(g) Widersprüchlichkeit der Kriterien	126
(h) Manipulationsgefahr	126
(i) Zusammenfassung	126
(6) Lösungsvorschläge	126
(a) Beibehaltung des <i>status quo</i>	127
(b) Einführung eines Schwellenwerts	127
(c) Differenzierende Auslegung	130
(d) Modifizierung des § 305 Abs. 1 BGB	135
(e) Aufnahme eines Kriterienkatalogs	138
(7) Zwischenergebnis	139
b) Persönlich	139
c) Verhältnis zu anderen Vorschriften	140
aa) Verhältnis zu § 134 BGB	140
bb) Verhältnis zu § 138 BGB	140
cc) Verhältnis zu § 242 BGB	141
dd) Verhältnis zu § 313 BGB	141
ee) Verhältnis zur Anfechtung	142
ff) Verhältnis zu UWG, GWB und Art. 101, 102 AEUV	142
d) Zusammenfassung	142
3. Rechtsvergleich	142
a) Einführung	142
b) Sachlich	144
aa) Maßgebliche Kriterien	144
(1) Festlegung der Klausel im Voraus	144
(2) Vielzahl von Verträgen	145
(3) Verhandlung bzw. Verhandelbarkeit	145
(4) Gesamtheit von Klauseln	147
bb) Konzeptionelle Gemeinsamkeiten und Unterschiede	148
(1) Gemeinsamkeit: Sachlicher Zuschnitt	148
(2) Unterschied: Anknüpfungspunkt	149
(a) Darstellung	149
(b) Erläuterung und Bewertung	151

(3) Zusammenfassung	153
c) Persönlich	153
V. Einbeziehungskontrolle	154
VI. Auslegung	156
1. Frankreich	156
2. Deutschland	158
3. Rechtsvergleich	159
VII. Tatbestand	160
1. Frankreich	160
a) Art. 1171 C. civ.	160
aa) Gegenstand der Inhaltskontrolle	160
(1) Vorgaben des Art. 1171 Abs. 1 C. civ.	161
(2) Grenze des Art. 1171 Abs. 2 C. civ.	163
bb) <i>Déséquilibre significatif</i>	163
(1) Bedeutung des <i>déséquilibre significatif</i>	165
(a) Leitbild	165
(b) Unbestimmter Rechtsbegriff	167
(aa) <i>Déséquilibre</i>	167
(bb) <i>Significatif</i>	168
(cc) Beabsichtigte Unbestimmtheit	169
(c) Zwischenergebnis	169
(2) Die Bestimmung des <i>déséquilibre significatif</i>	169
(a) Verbraucherrecht	170
(aa) Quellen	170
(bb) Maßstab	172
(cc) Kriterien	173
(i) Einseitigkeit	174
(ii) Negierung von Rechten	176
(dd) Zusammenfassung	178
(b) Wettbewerbsrecht	179
(3) Übertragung auf Art. 1171 C. civ.	180
(4) Beweisverteilung	184
(5) Kritik	184
(6) Zusammenfassung	187
b) Art. 1170 C. civ.	187
aa) Voraussetzungen	188
bb) Alternative Auslegungsvorschläge der Literatur	190
c) Zwischenergebnis	191
2. Deutschland	191

a) Grundsätze der Inhaltskontrolle	192
aa) Gegenstand der Inhaltskontrolle, § 307 Abs. 3 S. 1 BGB	192
bb) Abstrakt-generelle Betrachtungsweise	193
cc) Maßgeblicher Zeitpunkt	194
b) Maßstab der Inhaltskontrolle im unternehmerischen Geschäftsverkehr	194
aa) Indizwirkung der §§ 308, 309 BGB	195
bb) Kritik	197
cc) Lösungsvorschläge	198
dd) Zwischenergebnis	203
c) Die Generalklausel des § 307 BGB	203
aa) Der Grundtatbestand des § 307 Abs. 1 S. 1 BGB	204
bb) Die Regelbeispiele des § 307 Abs. 2 BGB	207
(1) § 307 Abs. 2 Nr. 1 BGB	208
(2) § 307 Abs. 2 Nr. 2 BGB	211
(a) Voraussetzungen	212
(b) Haftungsklauseln	214
(c) Zusammenfassung	216
cc) Das Transparenzgebot des § 307 Abs. 1 S. 2 BGB	216
d) Zwischenergebnis	217
3. Rechtsvergleich	218
a) Gegenstand der Inhaltskontrolle	218
b) Durchführung der Inhaltskontrolle	219
aa) Vertragliches Ungleichgewicht nach der Generalklausel	219
bb) Konkretisierungen der Generalklausel	224
(1) Konkretisierung durch die Klauselkataloge	224
(2) Weitere Konkretisierungen	226
(a) Abweichung/Entziehung von bestehenden Rechten	227
(b) Einseitigkeit des Vertrags	227
(c) Aushöhlung wesentlicher Vertragspflichten	228
cc) Transparenzgebot	230
dd) Zusammenfassung	231
VIII. Rechtsfolgen	231
1. Frankreich	231
a) Art. 1171 C. civ.	231
aa) <i>Clause réputée non écrite</i>	231
(1) Bedeutung	232
(2) Wirksamkeit des Restvertrags	234

(3) Abgrenzung zur <i>nullité partielle</i>	235
(4) Prozessuales	236
(a) Wirkung <i>ipso iure</i>	236
(b) Klagebefugnis	236
(c) Vorgehen von Amts wegen	236
(d) Unverjährbarkeit	237
(e) Keine <i>confirmation</i>	238
bb) Weitere Rechtsfolgen	238
cc) Zwischenergebnis	239
b) Art. 1170 C. civ.	239
c) Zusammenfassung	240
2. Deutschland	240
a) Die Unwirksamkeit der AGB-Klausel	240
aa) Verbot der geltungserhaltenden Reduktion	241
bb) Ausnahmen	244
b) Weitere Rechtsfolgen	245
3. Rechtsvergleich	245
IX. Abschließende Würdigung	247
 D. Vertragliche Ungleichgewichte durch Schwächemissbrauch	251
I. Systematische und historische Einordnung	252
1. Frankreich	252
a) Systematische Einordnung: Der Einigungsmangel der <i>violence</i>	252
aa) Einführung	253
bb) <i>La contrainte</i>	254
cc) <i>La crainte</i>	255
dd) Beweislast	256
ee) Zwischenergebnis	257
b) Historische Einordnung: Rechtslage vor der Reform	257
aa) Schutz durch spezialgesetzliche Regelungen	257
(1) Wettbewerbsrecht	257
(2) Verbraucherrecht	259
(3) Strafrecht	260
bb) Schutz im allgemeinen Zivilrecht durch die C. cass.	261
(1) Die klassische Konzeption der <i>violence</i>	261
(2) Die moderne Konzeption der <i>violence</i>	261
(a) <i>État de nécessité</i>	262
(b) <i>État de dépendance économique</i>	264

(aa) Rechtsprechung vor 2000	265
(bb) Rechtsprechung von 2000 und 2002	265
(i) Cass. civ. vom 30. Mai 2000	266
(ii) Cass. civ. vom 3. April 2002	267
(cc) Weitere Entwicklung der Rechtsprechung	270
(3) Kritik und alternative Lösungsmodelle der Literatur	271
cc) Zusammenfassung	273
c) Genese des Art. 1143 C. civ.	273
aa) Gesetzgebungsgeschichte	273
bb) Der neue Art. 1143 C. civ.	276
d) Zwischenergebnis	278
2. Deutschland	278
a) Normzweck und Funktionen des § 138 BGB	279
b) Wucher und wucherähnliches Geschäft	280
aa) Wucher, § 138 Abs. 2 BGB	280
bb) Wucherähnliches Geschäft, § 138 Abs. 1 BGB	283
cc) Zwischenergebnis	284
c) Historische Entwicklung	285
d) Zwischenergebnis	287
3. Rechtsvergleich	287
II. Anwendungsbereich	288
1. Frankreich	288
a) Sachlich	288
b) Persönlich	288
aa) Verhältnis zu Art. 1171 C. civ.	289
bb) Verhältnis zu Art. L. 420-2 Abs. 2 C. com.	289
cc) Verhältnis zu Art. L. 442-6 C. com.	289
dd) Zwischenergebnis	290
2. Deutschland	290
a) § 138 BGB allgemein	290
aa) Verhältnis zu § 123 BGB	290
bb) Verhältnis zu § 134 BGB	291
cc) Verhältnis zu § 242 BGB	291
dd) Verhältnis zu §§ 307 ff. BGB	291
ee) Verhältnis zum Wettbewerbs- und Kartellrecht	293
b) Wucher und wucherähnliches Geschäft	293
aa) Verhältnis von § 138 Abs. 2 BGB zu § 138 Abs. 1 BGB	293
bb) Verhältnis zu § 134 BGB i. V.m. § 291 StGB	293
3. Rechtsvergleich	294

III. Tatbestand	294
1. Frankreich	294
a) <i>État de dépendance</i>	295
aa) Der Begriff der <i>dépendance</i>	295
(1) Begriffsentwicklung	295
(2) Kritik	298
bb) Formen der <i>dépendance</i>	300
(1) <i>Dépendance économique</i>	301
(a) Das bisherige Verständnis	301
(b) Das Verständnis i. S. d. Art. 1143 C. civ.	303
(2) Andere Formen der <i>dépendance</i>	304
cc) Zwischenergebnis	306
b) <i>Abus</i>	306
aa) <i>Comportement actif</i>	308
bb) Ziehung eines <i>avantage manifestement excessif</i>	309
cc) Stellungnahme	310
dd) Zwischenergebnis	315
c) <i>Avantage manifestement excessif</i>	315
aa) Vergleich des gezogenen Nutzens	316
bb) Vergleichsfaktoren	317
(1) Vergleich der vertraglichen Leistungen	318
(2) Einbeziehung außervertraglicher Faktoren	318
cc) <i>Manifeste</i>	319
dd) Zwischenergebnis	320
d) <i>Caractère déterminant</i>	320
aa) Bedeutung	320
bb) Bestimmung	322
e) Zwischenergebnis	324
2. Deutschland	324
a) Wucher, § 138 Abs. 2 BGB	324
aa) Auffälliges Missverhältnis zwischen Leistung und Gegenleistung	325
(1) Objektiver Leistungsvergleich	325
(2) Auffälligkeit	327
(3) Maßgeblicher Zeitpunkt	328
bb) Ausbeutung einer spezifischen Schwächesituation	328
(1) Spezifische Schwächesituation des Bewucherten	329
(a) Zwangslage	329
(b) Unerfahrenheit	330
(c) Mangelndes Urteilsvermögen	331

(d) Erhebliche Willensschwäche	332
(2) Ausbeutung	332
cc) Ablehnung des „Sandhaufentheorems“	334
dd) Zwischenergebnis	335
b) Wucherähnliches Geschäft	335
aa) Einführung	335
bb) Auffälliges Missverhältnis	339
cc) Schwäche des Benachteiligten	341
dd) „Verwerfliche Gesinnung“	343
c) Zusammenfassung	345
3. Rechtsvergleich	345
a) Einführung	345
b) Qualifiziertes vertragliches Ungleichgewicht	347
c) Spezifische Schwäche einer Partei	350
d) Missbrauch der anderen Partei	354
e) Zusammenfassung	355
IV. Rechtsfolgen	356
1. Frankreich	356
a) <i>Nullité relative</i>	356
b) Wirkung und Umfang der <i>nullité relative</i>	358
c) Weitere Rechtsfolgen	359
aa) Restitution	359
bb) Schadensersatz	359
d) Zwischenergebnis	361
2. Deutschland	361
a) Wucher, § 138 Abs. 2 BGB	361
aa) Nichtigkeit	361
(1) Umfang der Nichtigkeit	362
(a) Grundsatz der Gesamtnichtigkeit ex tunc	362
(b) Zeitliche Durchbrechungen des Grundsatzes	363
(c) Quantitative Durchbrechungen des Grundsatzes	363
(aa) H.M.: Keine geltungserhaltende Reduktion	365
(i) Normativ festgesetzte Preise	366
(ii) Weitere Fälle normativer Kriterien	367
(iii) Kreditwucher	368
(iv) Zwischenergebnis	369
(bb) A.A.: Geltungserhaltende Reduktion	370
(cc) Zwischenergebnis	371
(2) Auswirkung auf das Verfügungsgeschäft	371

(3) Neuvernahme oder Bestätigung	372
bb) Weitere Rechtsfolgen	372
(1) Rückabwicklung der Leistungen	372
(2) Schadensersatz	374
b) Wucherähnliches Geschäft, § 138 Abs. 1 BGB	375
c) Zwischenergebnis	377
3. Rechtsvergleich	377
V. Abschließende Würdigung	381
<i>E. Ergebnis</i>	<i>387</i>
<i>Anhang: Verzeichnis der wichtigsten erörterten französischen Vorschriften mit deutschen Übersetzungen</i>	<i>393</i>
Literaturverzeichnis	411
Materialienverzeichnis	433
Sachregister	435