

# Inhaltsübersicht

## Erstes Kapitel: Einführung in die Thematik

|                                       |    |
|---------------------------------------|----|
| Verbraucherschutzrecht . . . . .      | 1  |
| § 1 Grundlagen . . . . .              | 1  |
| A. Verbraucherschutzgedanke . . . . . | 1  |
| B. Historische Entwicklung . . . . .  | 8  |
| § 2 Forschungsgegenstand . . . . .    | 16 |
| A. Zweck der Untersuchung . . . . .   | 16 |
| B. Gang der Darstellung . . . . .     | 16 |
| C. Abgrenzung des Themas . . . . .    | 18 |

## Zweites Kapitel: Verbraucher- und Unternehmerbegriffe . . . . . 19

|   |    |
|---|----|
| § 3 Verbraucher und Unternehmer im BGB . . . . .                            | 19 |
| A. Verbraucher und Unternehmer als Tatbestandsmerkmal . . . . .             | 19 |
| B. §§ 13, 14 BGB . . . . .  | 20 |
| C. Unionsbezug und Auswirkungen auf die §§ 13, 14 BGB . . . . .             | 27 |
| § 4 Verbraucher und Unternehmer im Zivilprozessrecht . . . . .              | 39 |
| A. Verbraucher und Unternehmer als Tatbestandsmerkmal<br>im EuZPR . . . . . | 39 |
| B. Verbraucher- und Unternehmer im Sinne des EuZPR . . . . .                | 43 |
| C. Einheitliche Auslegung der EuZPR-Begriffe . . . . .                      | 48 |
| D. Verbraucher und Unternehmer in der ZPO . . . . .                         | 53 |
| § 5 Kernelemente der Begriffe . . . . .                                     | 56 |
| A. Materielles Recht . . . . .  | 56 |
| B. EuZPR . . . . .  | 57 |
| C. Spiegelbildlichkeit . . . . .  | 58 |

|   |     |
|---|-----|
| Drittes Kapitel: Verbraucher und Unternehmer als Rollen . . . . .                                     | 59  |
| § 6 Zweckbezogene Anknüpfungsmethode . . . . .  | 59  |
| A. Hintergrund . . . . .  | 60  |
| B. Personelle Anknüpfungsmethoden . . . . .   | 66  |
| C. Verbraucherrolle und Unternehmerrolle . . . . .  | 70  |
| § 7 Beschränkung auf natürliche Personen . . . . .  | 82  |
| A. Statuselement . . . . .  | 82  |
| B. Verbindung von Rolle und Status . . . . .  | 90  |
| Viertes Kapitel: Zweckbestimmung, Zweckzurechnung<br>und Bereichsabgrenzung . . . . .                 | 93  |
| § 8 Zweckbestimmung und -zurechnung . . . . .   | 93  |
| A. Meinungsstand in Rechtsprechung und Literatur . . . . .  | 94  |
| B. Auswertung des Meinungsstandes . . . . .   | 111 |
| C. Stellungnahme . . . . .  | 115 |
| § 9 Maßgeblicher Zeitpunkt für die Zweckzurechnung . . . . .  | 146 |
| A. Herrschende Meinung: Vertragsschluss . . . . .   | 146 |
| B. Zeitpunkt der Rolle . . . . .  | 153 |
| § 10 Bereichsabgrenzung: Der (nicht) gewerbliche oder<br>(selbstständig) berufliche Bereich . . . . . | 157 |
| A. §§ 13, 14 BGB . . . . .  | 157 |
| B. EuZPR . . . . .  | 159 |
| C. Grenzfälle bei der Einordnung . . . . .  | 160 |
| D. Einheitliche Abgrenzung? . . . . .   | 165 |
| Fünftes Kapitel: Beweis und Auslegung . . . . .   | 169 |
| § 11 Beweisfragen . . . . .   | 169 |
| A. Verbraucher- oder Unternehmerrolle . . . . .   | 169 |
| B. Beweis der relevanten Tatsachen . . . . .  | 174 |
| § 12 Auslegungsfragen . . . . .   | 185 |
| A. Natürliche Person: Grundsätzlich Verbraucherhandeln . . . . .                                      | 186 |
| B. Kaufmann: Grundsätzlich Unternehmerhandeln . . . . .   | 187 |
| C. Normative Auslegung . . . . .  | 189 |
| D. Diskrepanz zwischen Rolle und Wille . . . . .  | 194 |

|   |     |
|---|-----|
| Sechstes Kapitel: Ergebnisse und Ausblick . . . . . | 199 |
| § 13 Ergebnisse der Arbeit in Thesen . . . . .      | 199 |
| § 14 Ausblick . . . . .                             | 202 |
| Literaturverzeichnis . . . . .                      | 205 |
| Stichwortverzeichnis . . . . .                      | 221 |

# Inhaltsverzeichnis

|  |     |
|--|-----|
| Vorwort . . . . .  | VII |
| Erstes Kapitel: Einführung in die Thematik                                     |     |
| Verbraucherschutzrecht . . . . .   | 1   |
| § 1 Grundlagen . . . . .   | 1   |
| A. Verbraucherschutzgedanke . . . . .  | 1   |
| I. Eingangsfall . . . . .  | 2   |
| II. Ausgangssituation . . . . .  | 3   |
| 1. Vertragsfreiheit und Vertragsgerechtigkeit . . . . .                        | 3   |
| 2. Gestörte Vertragsparität . . . . .  | 4   |
| III. Verbraucherschutzinstrumente . . . . .                                    | 5   |
| 1. Materielles Recht . . . . .   | 5   |
| 2. Deutsches und Europäisches Zivilprozessrecht . . . . .                      | 6   |
| IV. Verbraucherschutz zur Kompensation von<br>Ungleichgewichtslagen? . . . . . | 7   |
| 1. Verbraucherschutz als Schwächerenschutz . . . . .                           | 7   |
| 2. Verbraucherschutz zur Binnenmarktförderung . . . . .                        | 8   |
| B. Historische Entwicklung . . . . .   | 8   |
| I. Anfänge der Verbraucherpolitik . . . . .                                    | 9   |
| 1. Deutschland . . . . .   | 9   |
| 2. Europäische Gemeinschaft . . . . .  | 10  |
| II. Hochphase . . . . .  | 11  |
| 1. Maßnahmen der Gemeinschaft auf materiell-rechtlicher Ebene . . . . .        | 11  |
| 2. Richtlinien-Umsetzung in Deutschland . . . . .                              | 12  |
| 3. Prozessualer Verbraucherschutz im EuZPR . . . . .                           | 13  |
| a) EuGVÜ . . . . .   | 13  |
| b) Vergemeinschaftung der justiziellen Zusammenarbeit . . . . .                | 14  |
| c) Neufassung der Brüssel I-VO . . . . .                                       | 14  |
| 4. Verbraucherprozessrecht in Deutschland . . . . .                            | 15  |
| § 2 Forschungsgegenstand . . . . .   | 16  |
| A. Zweck der Untersuchung . . . . .  | 16  |
| B. Gang der Darstellung . . . . .  | 16  |
| C. Abgrenzung des Themas . . . . .   | 18  |

|   |           |
|---|-----------|
| <b>Zweites Kapitel: Verbraucher- und Unternehmerbegriffe . . . . .</b>        | <b>19</b> |
| <b>§ 3 Verbraucher und Unternehmer im BGB . . . . .</b>                       | <b>19</b> |
| A. Verbraucher und Unternehmer als Tatbestandsmerkmal . . . . .               | 19        |
| I. Verbraucherschutz im engeren Sinne . . . . .                               | 19        |
| II. Persönlicher Anwendungsbereich . . . . .                                  | 20        |
| B. §§ 13, 14 BGB . . . . .  | 20        |
| I. Gesetzliche Definition, § 13 BGB . . . . .                                 | 20        |
| II. Entwicklung des Verbraucherbegriffs . . . . .                             | 20        |
| 1. Verbraucherschutz ohne Verbraucher . . . . .                               | 20        |
| a) AbzG . . . . .   | 20        |
| b) § 38 ZPO . . . . .   | 21        |
| c) AGBG . . . . .   | 21        |
| 2. Verbraucherschutz für verschiedene Verbraucher . . . . .                   | 21        |
| a) Haustürwiderruf-Richtlinie . . . . .                                       | 21        |
| b) HTWG . . . . .   | 22        |
| c) Art. 29 EGBGB . . . . .  | 22        |
| d) VerbrKrG . . . . .   | 23        |
| e) § 24a AGBG . . . . .   | 23        |
| f) TzWrG . . . . .  | 24        |
| 3. § 13 BGB . . . . .   | 24        |
| III. Gesetzliche Definition, § 14 BGB . . . . .                               | 24        |
| IV. Entwicklung des Unternehmerbegriffs . . . . .                             | 25        |
| 1. Frühe Gesetze . . . . .  | 25        |
| 2. Unternehmer als andere Vertragspartei . . . . .                            | 25        |
| a) Haustürwiderruf-Richtlinie . . . . .                                       | 25        |
| b) HTWG . . . . .   | 25        |
| c) VerbrKrG . . . . .   | 26        |
| d) TzWrG . . . . .  | 26        |
| e) AGBG . . . . .   | 26        |
| 3. § 14 BGB . . . . .   | 27        |
| C. Unionsbezug und Auswirkungen auf die §§ 13, 14 BGB . . . . .               | 27        |
| I. Bestandsaufnahme der richtlinienrechtlichen Verbraucherbegriffe . . . . .  | 27        |
| 1. Verbraucherrechte-Richtlinie 2011/83/EU . . . . .                          | 28        |
| a) Haustürwiderruf-Richtlinie 85/577/EWG . . . . .                            | 28        |
| b) Fernabsatz-Richtlinie 97/7/EG . . . . .                                    | 28        |
| 2. Timesharing-Richtlinie . . . . .   | 28        |
| a) RL 2008/122/EG . . . . .   | 28        |
| b) RL 94/47/EG . . . . .  | 28        |
| 3. Verbraucherkredit-Richtlinie . . . . .                                     | 29        |
| 4. Verbrauchsgüterkauf-Richtlinie 1999/44/EG . . . . .                        | 29        |
| 5. Klausel-Richtlinie 93/13/EWG . . . . .                                     | 29        |
| II. Bestandsaufnahme der richtlinienrechtlichen Unternehmerbegriffe . . . . . | 29        |
| 1. Verbraucherrechte-Richtlinie . . . . .                                     | 29        |
| a) Haustürwiderruf-Richtlinie . . . . .                                       | 29        |
| b) Fernabsatz-Richtlinie . . . . .  | 30        |
| 2. Timesharing-Richtlinien . . . . .  | 30        |
| 3. Verbraucherkredit-Richtlinie . . . . .                                     | 30        |

|  |    |
|--|----|
| 4. Verbrauchsgüterkauf-Richtlinie . . . . .  | 30 |
| 5. Klausel-Richtlinie . . . . .  | 30 |
| III. Auswirkungen auf die §§ 13, 14 BGB . . . . .                                      | 31 |
| 1. Bindung an die Richtlinien . . . . .  | 31 |
| a) Harmonisierungsgrad . . . . .   | 31 |
| b) Überschießende Umsetzung von Richtlinien . . . . .                                  | 32 |
| 2. Richtlinienkonformität der §§ 13, 14 BGB . . . . .                                  | 33 |
| a) Überschießende Umsetzung der §§ 13, 14 BGB . . . . .                                | 33 |
| aa) Vertrag und Geschäft – Rechtsgeschäft . . . . .                                    | 33 |
| bb) Beruflich – Selbstständig beruflich . . . . .                                      | 34 |
| (1) §§ 13, 14 BGB . . . . .  | 34 |
| (2) Richtlinien . . . . .  | 34 |
| (3) Zwischenfazit . . . . .  | 35 |
| cc) Überwiegend . . . . .  | 36 |
| dd) Fazit . . . . .  | 37 |
| b) Richtlinienkonformität des § 13 BGB . . . . .                                       | 37 |
| c) Umsetzungsdefizit des § 14 BGB . . . . .  | 38 |
| § 4 Verbraucher und Unternehmer im Zivilprozessrecht . . . . .                         | 39 |
| A. Verbraucher und Unternehmer als Tatbestandsmerkmal im EuZPR . . . . .               | 39 |
| I. Verbraucherschutzinstrumente im Zuständigkeitsrecht . . . . .                       | 40 |
| 1. Art. 17 ff. EuGVO . . . . .   | 40 |
| 2. Art. 6 Abs. 2 EuMVVO . . . . .  | 40 |
| II. Verbraucherschutzinstrumente im Anerkennungs- und<br>Vollstreckungsrecht . . . . . | 41 |
| 1. Art. 45 Abs. 1 lit. e EuGVO . . . . .   | 42 |
| 2. EuVTVO, EuMVVO und EuGFVO . . . . .   | 42 |
| III. Persönlicher Anwendungsbereich . . . . .  | 43 |
| B. Verbraucher- und Unternehmer im Sinne des EuZPR . . . . .                           | 43 |
| I. Bestandsaufnahme der Verbraucherbegriffe des EuZPR . . . . .                        | 43 |
| II. Entwicklung der Verbraucherbegriffe . . . . .                                      | 43 |
| 1. EuGVÜ 1972 . . . . .  | 43 |
| 2. EuGVÜ 1978 . . . . .  | 44 |
| 3. Exkurs: Art. 5 EVÜ . . . . .  | 44 |
| 4. EuGVO . . . . .   | 45 |
| 5. EuMVVO und EuVTVO . . . . .   | 45 |
| 6. Fazit . . . . .   | 45 |
| III. Unternehmerbegriff . . . . .  | 45 |
| 1. EuGVÜ und EVÜ . . . . .   | 45 |
| 2. EuGVO . . . . .   | 46 |
| 3. Art. 6 Rom I-VO . . . . .   | 47 |
| 4. Fazit . . . . .   | 47 |
| C. Einheitliche Auslegung der EuZPR-Begriffe . . . . .                                 | 48 |
| I. EuGH als gemeinsame Auslegungsinstanz . . . . .                                     | 48 |
| II. Autonome Auslegung durch den EuGH . . . . .  | 48 |
| 1. Zielsetzungen der EuZPR-Verordnungen . . . . .                                      | 49 |
| a) Schutz der schwächeren Partei . . . . .   | 49 |
| b) Gläubigerschutz . . . . .   | 49 |

|   |        |
|---|--------|
| 2. Systematik . . . . .   | 50     |
| III. Verordnungsübergreifende Auslegung . . . . .                     | 51     |
| IV. Einheitliche Auslegung durch den EuGH . . . . .                   | 51     |
| V. Fazit . . . . .  | 52     |
| D. Verbraucher und Unternehmer in der ZPO . . . . .                   | 53     |
| I. Gerichtsstand des § 29c ZPO . . . . .                              | 53     |
| II. Verbraucher- und Unternehmerbegriff des § 29c ZPO . . . . .       | 53     |
| 1. §§ 13, 14 BGB . . . . .  | 53     |
| 2. § 29c Abs. 2 ZPO n. F. . . . .                                     | 54     |
| a) Keine Anwendbarkeit für § 29c Abs. 1 ZPO . . . . .                 | 54     |
| b) Weiter Verbraucherbegriff der Musterfeststellungsklage . . . . .   | 55     |
| § 5 Kernelemente der Begriffe . . . . .                               | 56     |
| A. Materielles Recht . . . . .  | 56     |
| I. § 13 BGB . . . . .   | 56     |
| II. § 14 BGB . . . . .  | 57     |
| III. Richtlinien . . . . .  | 57     |
| B. EuZPR . . . . .  | 57     |
| I. Verbraucher . . . . .  | 57     |
| II. Unternehmer . . . . .   | 58     |
| C. Spiegelbildlichkeit . . . . .                                      | 58     |
| <br>Drittes Kapitel: Verbraucher und Unternehmer als Rollen . . . . . | <br>59 |
| § 6 Zweckbezogene Anknüpfungsmethode . . . . .                        | 59     |
| A. Hintergrund . . . . .  | 60     |
| I. Verbraucher als Nachfrager . . . . .                               | 60     |
| II. Rechtlicher Verbraucherbegriff . . . . .                          | 62     |
| 1. Privater Zweckzusammenhang . . . . .                               | 62     |
| 2. Lösung von der Konsumentenrolle . . . . .                          | 63     |
| a) Verbraucherbegriff . . . . .                                       | 63     |
| b) Verbraucherschutz und Konsumentenrolle . . . . .                   | 63     |
| c) Verbraucher – Konsument . . . . .                                  | 64     |
| III. Fazit . . . . .  | 65     |
| B. Personelle Anknüpfungsmethoden . . . . .                           | 66     |
| I. Anknüpfungsmöglichkeiten . . . . .                                 | 66     |
| 1. Anknüpfung an den Vertragsgegenstand . . . . .                     | 66     |
| 2. Anknüpfung an Status oder Eigenschaft . . . . .                    | 66     |
| 3. Anknüpfung an den Zweck . . . . .                                  | 67     |
| II. Zweckanknüpfung und Verbraucherrolle . . . . .                    | 68     |
| C. Verbraucherrolle und Unternehmerrolle . . . . .                    | 70     |
| I. Gegenüberstellung von Status und Verbraucherrolle . . . . .        | 70     |
| 1. Status . . . . .   | 70     |
| a) Natürliche Person . . . . .  | 70     |
| b) Minderjährigkeit . . . . .   | 71     |
| c) Wissen . . . . .   | 71     |
| d) Kaufmannseigenschaft . . . . .                                     | 72     |

|  |    |
|--|----|
| aa) Kein Rollenbegriff . . . . .   | 72 |
| bb) Elemente eines Statusbegriffs . . . . .                                      | 73 |
| cc) Kaufmann als Verbraucher . . . . .   | 74 |
| 2. Zwischenfazit . . . . .   | 74 |
| 3. Verbraucher- und Unternehmerrolle . . . . .                                   | 75 |
| a) Dynamik und Rechtsgeschäftsbezogenheit der Anknüpfung . . . . .               | 75 |
| aa) Variable Rolle . . . . .   | 75 |
| bb) Nicht erschöpfende Einteilung . . . . .                                      | 75 |
| b) Relative Wirkung der Rollen . . . . .   | 76 |
| c) Eigenschaftsunabhängigkeit und Typisierung . . . . .                          | 76 |
| 4. Zwischenfazit . . . . .   | 77 |
| II. Vergleich von Mieter- und Verbraucherrolle . . . . .                         | 78 |
| 1. Vertragsgegenstandsbezogene Rollen . . . . .                                  | 78 |
| a) Dynamik und Rechtsgeschäftsbezogenheit der Anknüpfung . . . . .               | 78 |
| aa) Variable Rolle . . . . .   | 79 |
| bb) Nicht erschöpfende Einteilung . . . . .                                      | 79 |
| b) Relative Wirkung der Rollen . . . . .   | 79 |
| c) Eigenschaftsunabhängigkeit und Typisierung . . . . .                          | 80 |
| 2. Gemeinsamkeiten . . . . .   | 80 |
| a) Rechtsgeschäftsbezogenheit . . . . .  | 80 |
| b) Typisierung . . . . .   | 81 |
| 3. Unterschiede . . . . .  | 82 |
| § 7 Beschränkung auf natürliche Personen . . . . .                               | 82 |
| A. Statuselement . . . . .   | 82 |
| I. § 13 BGB . . . . .  | 83 |
| 1. Beschränkung auf natürliche und Ausschluss juristischer<br>Personen . . . . . | 83 |
| 2. Natürliche Person im Sinne des § 13 BGB . . . . .                             | 83 |
| a) Mehrheiten von natürlichen Personen . . . . .                                 | 84 |
| b) Wohnungseigentümergeinschaft . . . . .  | 84 |
| c) Außen-GbR . . . . .   | 85 |
| aa) BGH zu § 1 VerbrKrG a.F. . . . .   | 85 |
| bb) BGH, Urteil vom 30.3.2017 . . . . .  | 86 |
| II. Verbraucherbegriff des EuZPR . . . . .                                       | 87 |
| 1. Fehlende Einschränkung im Wortlaut . . . . .                                  | 87 |
| 2. Rechtsprechung des EuGH . . . . .   | 88 |
| 3. Natürliche Person im EuZPR . . . . .  | 89 |
| B. Verbindung von Rolle und Status . . . . .                                     | 90 |
| I. Rechtspolitische Kritik an der Beschränkung . . . . .                         | 90 |
| II. Konzeptionelle Kritik . . . . .  | 90 |
| III. Lösung vom Statuselement . . . . .  | 91 |



|  |            |
|--|------------|
| <b>Viertes Kapitel: Zweckbestimmung, Zweckzurechnung und Bereichsabgrenzung . . . . .</b>    | <b>93</b>  |
| <b>§ 8 Zweckbestimmung und -zurechnung . . . . .</b>   | <b>93</b>  |
| <b>A. Meinungsstand in Rechtsprechung und Literatur . . . . .</b>                            | <b>94</b>  |
| <b>I. Urteil des BGH vom 22.12.2004 zu § 13 BGB . . . . .</b>                                | <b>94</b>  |
| 1. Sachverhalt . . . . .   | 94         |
| 2. LG Koblenz . . . . .  | 94         |
| 3. OLG Koblenz . . . . .   | 95         |
| 4. BGH, VIII. Zivilsenat . . . . .   | 96         |
| <b>II. Urteil des BGH vom 30.09.2009 zu § 13 BGB . . . . .</b>                               | <b>97</b>  |
| 1. Sachverhalt . . . . .   | 97         |
| 2. AG Hamburg-Wandsbek . . . . .   | 98         |
| 3. LG Hamburg . . . . .  | 98         |
| 4. BGH, VIII. Zivilsenat . . . . .   | 99         |
| <b>III. Weitere BGH-Rechtsprechung . . . . .</b>   | <b>100</b> |
| 1. BGH, III. Zivilsenat . . . . .  | 100        |
| 2. BGH, VIII. Zivilsenat . . . . .   | 101        |
| <b>IV. EuGH in der Rechtssache Gruber/BayWa AG zu ex Art. 13 EuGVÜ . . . . .</b>             | <b>103</b> |
| 1. Sachverhalt und Aussagen der österreichischen Gerichte . . . . .                          | 103        |
| a) Sachverhalt . . . . .   | 103        |
| b) LG Steyr . . . . .  | 104        |
| c) OLG Linz . . . . .  | 104        |
| d) OGH . . . . .   | 104        |
| 2. Generalanwalt Jacobs . . . . .  | 105        |
| 3. Grundsätze des EuGH . . . . .   | 105        |
| <b>V. Meinungsstand in der Literatur zur Frage nach den maßgeblichen Kriterien . . . . .</b> | <b>106</b> |
| 1. Literatur zu §§ 13, 14 BGB . . . . .  | 106        |
| a) „Objektive Kriterien“ . . . . .   | 107        |
| b) Erkennbarkeit für den Vertragspartner . . . . .   | 109        |
| 2. Literatur zum Verbraucherbegriff des Europäischen Prozessrechts . . . . .                 | 110        |
| <b>B. Auswertung des Meinungsstandes . . . . .</b>   | <b>111</b> |
| <b>I. Innerer Wille . . . . .</b>  | <b>111</b> |
| <b>II. Erkennbarkeit . . . . .</b>   | <b>112</b> |
| <b>III. „Objektive Kriterien“ . . . . .</b>  | <b>112</b> |
| <b>IV. Präzisierung des Streitstandes . . . . .</b>  | <b>113</b> |
| 1. Zugrundelegung des inneren Willens . . . . .  | 114        |
| 2. Bedeutung des Willens bei Erkennbarkeit . . . . .   | 114        |
| 3. Bedeutung des Willens bei „objektiven Kriterien“ . . . . .                                | 114        |
| <b>C. Stellungnahme . . . . .</b>  | <b>115</b> |
| <b>I. Zweckzurechnung und Rollenbestimmung: Missverständnisse . . . . .</b>                  | <b>115</b> |
| 1. Das übersehene Zurechnungselement . . . . .   | 115        |
| 2. Erfordernis der Zweckzurechnung . . . . .   | 116        |
| a) Verbraucherdefinitionen . . . . .   | 116        |

|  |     |
|--|-----|
| b) Unternehmerdefinitionen . . . . .   | 116 |
| 3. Unterschiedliche Formulierungen ohne inhaltlichen Unterschied . . . . .         | 117 |
| 4. Bedeutung der Zweckzurechnung . . . . .   | 118 |
| a) Abgrenzung . . . . .  | 118 |
| b) Zurechnung im Rahmen der Verbraucher- und Unternehmerbegriffe . . . . .         | 119 |
| c) Fazit . . . . .   | 119 |
| 5. Rollenbestimmung durch Zweckzurechnung . . . . .                                | 119 |
| 6. Maßgebliche Kriterien: Normative Betrachtung . . . . .                          | 120 |
| II. Gemeinsamer Lösungsansatz für alle Begriffe . . . . .                          | 120 |
| 1. Verbraucher und Unternehmer . . . . .   | 120 |
| 2. §§ 13, 14 BGB, Richtlinien und EuZPR . . . . .                                  | 121 |
| III. Würdigung der vorgebrachten Argumente für eine objektive Bestimmung . . . . . | 121 |
| 1. Argumentation mit dem „objektiven“ § 14 BGB . . . . .                           | 121 |
| a) Tatsächliches Ausüben . . . . .   | 121 |
| b) Kein tatsächliches Ausüben . . . . .  | 122 |
| aa) Zurechnung . . . . .   | 122 |
| bb) Rollen . . . . .   | 123 |
| cc) Existenzgründer . . . . .  | 123 |
| dd) Possessivpronomen . . . . .  | 124 |
| 2. Vergleich mit Kaufleuten und beschränkt Geschäftsfähigen . . . . .              | 124 |
| a) „Objektive Zuordnung“ . . . . .   | 125 |
| b) Zwischenergebnis . . . . .  | 125 |
| c) Unterscheidung zwischen Rolle und Status . . . . .                              | 125 |
| 3. Richtlinienkonforme Auslegung . . . . .   | 126 |
| a) Kein Erkennbarkeitserfordernis im Wortlaut der Richtlinie . . . . .             | 126 |
| b) Keine klaren Anhaltspunkte . . . . .  | 126 |
| 4. Offenbarungspflicht und faktische Disposition . . . . .                         | 127 |
| a) Offenbarungspflicht des Verbrauchers . . . . .                                  | 127 |
| b) Faktische Disposition der Parteien . . . . .                                    | 128 |
| aa) Wahrheitswidriges Auftreten als Unternehmer . . . . .                          | 128 |
| bb) Wahrheitswidriges Auftreten als Verbraucher . . . . .                          | 129 |
| cc) Zwischenfazit . . . . .  | 129 |
| 5. Verbraucherschutzargument . . . . .   | 130 |
| 6. „Objektiver“ Maßstab des BGH . . . . .  | 130 |
| IV. Würdigung der vorgebrachten Argumente für die Erkennbarkeit . . . . .          | 131 |
| 1. Wertung des Art. 2 lit. a CISG . . . . .  | 131 |
| a) Art. 2 lit. a CISG . . . . .  | 131 |
| aa) Entwicklung des Art. 2 lit. a CISG . . . . .                                   | 131 |
| bb) Prüfung des Anwendungsausschlusses . . . . .                                   | 132 |
| cc) Maßgebliche Kriterien für die Einordnung als Konsumentenkauf . . . . .         | 133 |
| b) Übertragung des Erkennbarkeitserfordernisses des CISG . . . . .                 | 133 |
| 2. Stufenlösung des EuGH zu Art. 17 EuGVO . . . . .                                | 134 |
| a) Rechtsunsicherheit . . . . .  | 134 |
| b) Exkurs: Kritik am Zweckzurechnungselement . . . . .                             | 135 |

|  |     |
|--|-----|
| c) Enge Auslegung . . . . .  | 135 |
| d) Spiegelbildlichkeit von Verbraucher- und Unternehmerrolle . . . . .                                     | 136 |
| 3. Heranziehung der Gesetzgebungsmaterialien zum EVÜ und zu Art. 29 EGBGB . . . . .                        | 136 |
| a) Gesetzesmaterialien . . . . .   | 136 |
| b) Zuordnung nach den Gesetzmaterialien . . . . .  | 137 |
| c) Übertragbarkeit auf die untersuchten Begriffe . . . . .   | 137 |
| 4. Verkehrsschutz . . . . .  | 138 |
| 5. Systematischer Gleichlauf mit der Auslegung von empfangsbedürftigen Willenserklärungen im BGB . . . . . | 140 |
| a) Auslegung von Willenserklärungen im BGB . . . . .   | 140 |
| b) Systematischer Einklang im BGB . . . . .  | 141 |
| aa) Exkurs: Keine direkte Anwendung . . . . .  | 141 |
| bb) Gründe für den Gleichlauf . . . . .  | 142 |
| (1) Empfangsbedürftige Willenserklärung . . . . .  | 142 |
| (2) Zuordnung . . . . .  | 142 |
| c) Übertragbarkeit dieser Argumentation auf den EuZPR-Begriff . . . . .                                    | 143 |
| 6. Verbraucher- und Unternehmerrolle . . . . .   | 144 |
| a) Erkennbarkeit anderer Rollen . . . . .  | 144 |
| b) Erkennbarkeit von Verbraucher- und Unternehmerrolle . . . . .   | 144 |
| V. Ergebnis . . . . .  | 145 |
| § 9 Maßgeblicher Zeitpunkt für die Zweckzurechnung . . . . .   | 146 |
| A. Herrschende Meinung: Vertragsschluss . . . . .  | 146 |
| I. Nachträgliche Änderung . . . . .  | 147 |
| 1. Verlust der „Verbrauchereigenschaft“ bei Dauerschuldverhältnissen? . . . . .                            | 147 |
| a) Verfahrensgang der Schrems II-Entscheidung . . . . .  | 147 |
| b) Antwort des EuGH . . . . .  | 148 |
| 2. Keine Aufteilung der Rolle . . . . .  | 149 |
| II. Vertrags(ab)schluss: Nationaler oder Europäischer Sinn . . . . .                                       | 150 |
| 1. Vertragsschluss im nationalen Sinne . . . . .   | 150 |
| 2. Vertragsabschluss im europäischen Sinne . . . . .   | 151 |
| a) Heranziehen eines europäischen Verständnisses . . . . .   | 151 |
| b) Zeitpunkt nach dem europäischem Verständnis . . . . .   | 152 |
| 3. Zwischenfazit . . . . .   | 152 |
| B. Zeitpunkt der Rolle . . . . .   | 153 |
| I. Spielen der Rolle . . . . .   | 153 |
| 1. LG Düsseldorf: Abgabe . . . . .   | 153 |
| 2. Rolleneinteilung durch Bewertung: Zugang . . . . .  | 154 |
| II. Folgen . . . . .   | 154 |
| 1. Für vorvertragliche Verbraucherprivilegien . . . . .  | 154 |
| 2. Zweckänderung . . . . .   | 155 |
| 3. Für §§ 241a, 661a BGB . . . . .   | 156 |
| III. Ergebnis . . . . .  | 156 |

|  |         |
|--|---------|
| § 10 Bereichsabgrenzung: Der (nicht) gewerbliche oder (selbstständig) berufliche Bereich . . . . . | 157     |
| A. §§ 13, 14 BGB . . . . .   | 157     |
| I. Gewerbliche Tätigkeit . . . . .   | 157     |
| II. Selbstständig berufliche Tätigkeit . . . . .   | 158     |
| III. Handwerkliche und geschäftliche Tätigkeit . . . . .   | 158     |
| B. EuZPR . . . . .   | 159     |
| I. Beruflich-gewerbliche Tätigkeit . . . . .   | 159     |
| II. Selbstständige Tätigkeit . . . . .   | 159     |
| C. Grenzfälle bei der Einordnung . . . . .   | 160     |
| I. Existenzgründung . . . . .  | 160     |
| 1. EuZPR . . . . .   | 160     |
| 2. § 13 BGB . . . . .  | 161     |
| II. Existenzaufgabe . . . . .  | 162     |
| 1. di Pinto Entscheidung . . . . .   | 162     |
| 2. EuZPR und §§ 13, 14 BGB . . . . .   | 162     |
| III. Geschäfte mit branchenfremdem Inhalt . . . . .  | 163     |
| 1. EuZPR . . . . .   | 163     |
| 2. § 13 BGB . . . . .  | 163     |
| IV. Gemischte Nutzung . . . . .  | 164     |
| V. Handeln eines Arbeitnehmers zu beruflichen Zwecken . . . . .                                    | 165     |
| VI. Fazit zu den Abgrenzungsschwierigkeiten . . . . .  | 165     |
| D. Einheitliche Abgrenzung? . . . . .  | 165     |
| I. Enger Begriff des EuZPR . . . . .   | 166     |
| 1. Rechtssicherheit und Zuständigkeitsklarheit im Prozessrecht . . . . .                           | 166     |
| 2. Verbrauchergerichtsstand als Ausnahme vom Grundsatz<br>des Beklagtengerichtsstandes . . . . .   | 167     |
| 3. Ergebnis: Enge Abgrenzung . . . . .   | 167     |
| II. Weiter Begriff des binnenmarktbezogenen Richtlinienrechts . . . . .                            | 168     |
| III. Fazit . . . . .   | 168     |
| <br>Fünftes Kapitel: Beweis und Auslegung . . . . .  | <br>169 |
| § 11 Beweisfragen . . . . .  | 169     |
| A. Verbraucher- oder Unternehmerrolle . . . . .  | 169     |
| I. Ausgangspunkt: Abgrenzung zwischen Tat- und Rechtsfrage . . . . .                               | 169     |
| 1. Tatfrage . . . . .  | 169     |
| 2. Rechtsfrage . . . . .   | 170     |
| 3. Zwischenfazit . . . . .   | 170     |
| II. Verbraucher- und Unternehmerrolle . . . . .  | 170     |
| 1. Eigenschaft als natürliche Person . . . . .   | 170     |
| 2. Vertragszweck . . . . .   | 171     |
| 3. Wertung durch Zurechnung und Erkennbarkeit der Rolle . . . . .                                  | 171     |
| a) §§ 133, 157 BGB . . . . .   | 172     |
| b) Verbraucher- und Unternehmerrolle . . . . .   | 172     |

|   |     |
|---|-----|
| 4. Relevante Tatsachen . . . . .  | 173 |
| a) Art. 2 lit. a CISG . . . . .   | 173 |
| b) §§ 13, 14 BGB und EuZPR . . . . .  | 174 |
| B. Beweis der relevanten Tatsachen . . . . .  | 174 |
| I. Grundsätzliches . . . . .  | 174 |
| II. Besonderheiten in der Zuständigkeitsprüfung . . . . .                                     | 175 |
| 1. Prüfung der Zuständigkeit von Amts wegen . . . . .   | 175 |
| 2. Lehre von den doppelrelevanten Tatsachen . . . . .   | 175 |
| a) Tatsachen und rechtliche Wertung . . . . .   | 176 |
| b) Verbraucher- und Unternehmerbegriff als doppelrelevante<br>Tatsachen im EuZPR . . . . .    | 176 |
| aa) Keine Doppelrelevanz . . . . .  | 176 |
| bb) Doppelrelevanz aus EuZPR und IPR . . . . .  | 177 |
| c) Doppelrelevanz bei § 29c ZPO . . . . .   | 177 |
| aa) Keine Doppelrelevanz . . . . .  | 177 |
| bb) Doppelrelevanz im Recht der nationalen Zuständigkeit . . . . .                            | 178 |
| cc) Doppelrelevanz im Recht der internationalen<br>Zuständigkeit (doppelfunktional) . . . . . | 178 |
| d) Fazit . . . . .  | 179 |
| III. Besonderheiten in der Begründetheitsprüfung . . . . .                                    | 179 |
| 1. EuGH: Rechtssache Faber . . . . .  | 179 |
| 2. Fazit . . . . .  | 180 |
| IV. Besonderheiten im Rahmen der Beweislast . . . . .   | 180 |
| 1. Grundregel der Beweislastverteilung . . . . .  | 180 |
| 2. Für den Verbraucherbegriff . . . . .   | 181 |
| a) Altes VerbrKrG . . . . .   | 181 |
| b) § 13 BGB . . . . .   | 182 |
| aa) § 13 BGB als Beweisnorm . . . . .   | 182 |
| bb) BGH, VIII. Zivilsenat . . . . .   | 183 |
| c) Stellungnahme . . . . .  | 184 |
| V. Fazit . . . . .  | 185 |
| § 12 Auslegungsfragen . . . . .   | 185 |
| A. Natürliche Person: Grundsätzlich Verbraucherhandeln . . . . .                              | 186 |
| B. Kaufmann: Grundsätzlich Unternehmerhandeln . . . . .                                       | 187 |
| I. § 344 HGB analog . . . . .   | 187 |
| II. Stellungnahme . . . . .   | 188 |
| C. Normative Auslegung . . . . .  | 189 |
| I. Verbraucherhandeln auf Erwerberseite . . . . .   | 189 |
| 1. Im Internet . . . . .  | 189 |
| 2. Im „realen Leben“ . . . . .  | 190 |
| 3. Fazit . . . . .  | 190 |
| II. Unternehmerhandeln auf Anbieterseite . . . . .  | 191 |
| 1. Im „realen Leben“ . . . . .  | 191 |
| 2. Im Internet – insbesondere eBay . . . . .  | 191 |
| III. Zwischenergebnis . . . . .   | 193 |
| IV. Marktrolle und Seitentausch . . . . .   | 193 |
| V. Zwischenergebnis . . . . .   | 194 |

|   |         |
|---|---------|
| D. Diskrepanz zwischen Rolle und Wille . . . . .        | 194     |
| I. Relevanz . . . . .                                   | 194     |
| 1. Unbewusstes Auftreten als Unternehmer . . . . .      | 194     |
| 2. Unbewusstes Auftreten als Verbraucher . . . . .      | 195     |
| II. Korrekturen? . . . . .                              | 196     |
| 1. Scheinverbraucher und Scheinunternehmer . . . . .    | 196     |
| 2. Anderweitige Korrekturen? . . . . .                  | 197     |
| <br>Sechstes Kapitel: Ergebnisse und Ausblick . . . . . | <br>199 |
| § 13 Ergebnisse der Arbeit in Thesen . . . . .          | 199     |
| § 14 Ausblick . . . . .                                 | 202     |
| <br>Literaturverzeichnis . . . . .                      | <br>205 |
| Stichwortverzeichnis . . . . .                          | 221     |