

Inhaltsverzeichnis

Kapitel I

Allgemeine Geschäftsbedingungen im englischen und deutschen Recht	23
A. Das Recht der Allgemeinen Geschäftsbedingungen als deutscher Sonderweg	23
B. Funktionen und Gefahren von Allgemeinen Geschäftsbedingungen	25
I. Das Phänomen Allgemeiner Geschäftsbedingungen	25
II. Vorteile von Allgemeinen Geschäftsbedingungen	26
III. Gefahren der Verwendung Allgemeiner Geschäftsbedingungen	27
1. Wirtschaftliches Ungleichgewicht	27
2. Intellektuelles Ungleichgewicht	28
3. Verhalten der Kunden und partielles Marktversagen	29
C. Die Kontrolle von Allgemeinen Geschäftsbedingungen	30
I. Geschichte der Kontrolle von Allgemeinen Geschäftsbedingungen	30
1. Entwicklung der Rechtsprechung in Deutschland	30
2. Erlass des AGB-Gesetzes und der §§ 305 ff. BGB	33
3. Entwicklung der Rechtsprechung in England	34
4. Erlass des <i>Unfair Contract Terms Act</i> und der <i>Unfair Terms in Consumer Contracts Regulations</i>	36
II. Schutzzweck der Kontrolle Allgemeiner Geschäftsbedingungen	36
1. Deutsche Perspektive	36
2. Englische Perspektive	38
D. Wesen und Begriff der Allgemeinen Geschäftsbedingungen	39
I. Wesen der Allgemeinen Geschäftsbedingungen	39
1. Wesen nach deutschem Verständnis	39
2. Wesen nach englischem Verständnis	41

II. Begriff der Allgemeinen Geschäftsbedingung	42
1. Englischsches Recht	42
2. Deutsches Recht	44
a) Vorformulierte Vertragsbedingungen	44
b) Vielzahl von Verträgen	46
c) Stellen	47
d) Individualabreden	48
aa) Anforderungen	48
bb) Abänderung des Klauseltextes	49
cc) Wahl zwischen mehreren AGB	49
dd) Individualabreden im unternehmerischen Geschäftsverkehr	50
ee) Kritik	52
ff) Beweislast	54
 <i>Kapitel 2</i> Vertragsauslegung	
A. Allgemeine Auslegungsregeln	55
I. Englischsches Recht	55
1. Die objektive Intention	56
2. Von der traditionellen zur modernen Methode	57
a) Die traditionelle Methode	58
b) Die kontextabhängige Methode	58
aa) Gesamtbetrachtung des Vertrages	58
bb) Umstände des Einzelfalles	59
cc) Kaufmännische Vernunft	62
dd) Vorgesaltete Verhandlungen und nachträgliche Verhalten	63
II. Deutsches Recht	64
1. Objektive Auslegung	64
a) Ursprung der objektiven Auslegung	66
b) Revisibilität	67
2. Individuelle Vertragsschlussstände	68

III. Zusammenfassung und Vergleich des deutschen und englischen Rechts	69
B. Vorrang der Individualabrede	72
I. Englischsches Recht	72
1. Schriftliche Individualabreden	72
2. Mündliche Individualabreden	73
II. Deutsches Recht	75
1. Vorrang von schriftlichen und mündlichen Individualabreden	75
2. Schriftformklauseln	77
III. Zusammenfassung und Vergleich des deutschen und englischen Rechts	80
C. Die Unklarheitenregel	81
I. Englischsches Recht	81
1. Die <i>contra proferentem rule</i> und <i>strict construction</i>	81
a) Der Begriff des <i>proferens</i>	82
b) Das Bestehen einer Mehrdeutigkeit	83
2. Die <i>contra proferentem rule</i> bei Freizeichnungsklauseln	86
a) <i>Strict construction</i> als Billigkeitskontrolle	87
b) <i>Strict construction</i> bei der Auslegung von Rechtsbegriffen	88
c) <i>Strict construction</i> bei der Freizeichnung von <i>negligence</i>	89
d) Heutige Zurückhaltung der Auslegung <i>contra proferentem</i>	90
3. Die gesetzliche <i>contra proferentem rule</i> für Verbraucherverträge	91
4. Verbraucherfreundlichste oder verbraucherfeindlichste Auslegung	92
II. Deutsches Recht	93
1. Die Unklarheitenregel	93
a) Entwicklung der Unklarheitenregel	94
b) Heutige Anwendung	95
c) Analyse der Rechtsprechung	96
d) Kundenfeindlichste Auslegung	99
2. Restriktionsprinzip	100
III. Zusammenfassung und Vergleich des deutschen und englischen Rechts	101

Kapitel 3

Einbeziehung von AGB

105

A. Allgemeine Einbeziehungsregeln	105
I. Englischsches Recht	105
1. Einbeziehung durch Unterschrift	105
2. Ausnahmen	107
a) <i>Doctrine of non est factum</i>	107
b) Kein Vertragsdokument	107
3. Einbeziehung ohne Unterschrift	108
a) Hinreichende Bekanntgabe (<i>reasonably sufficient notice</i>)	108
aa) Objektiver Maßstab mit Berücksichtigung individueller Umstände	109
bb) Zeitpunkt der Einbeziehung	110
cc) Anforderungen	111
(1) Allgemeinwissen (<i>general knowledge</i>)	111
(2) Hinweis auf <i>tickets</i>	112
(3) Verweis auf AGB	113
(4) Vertragsdokument	114
(5) Aushang	114
(6) E-Commerce	115
b) <i>Course of dealing</i>	115
c) <i>Trade practice</i>	118
II. Deutsches Recht	119
1. Frühere Rechtsprechung	119
2. Heutige Rechtslage	121
a) Einbeziehung bei Verbraucherverträgen	121
aa) Ausdrücklicher Hinweis und zumutbare Kenntnisaufnahme	122
(1) E-Commerce	123
(2) Aushang	124
(3) Sprache und Analphabetismus	125
bb) Nachträgliche Einbeziehung	126
b) Einbeziehung im unternehmerischen Verkehr	127
III. Zusammenfassung und Vergleich des deutschen und englischen Rechts	127

B. Die Einbeziehung kollidierender AGB	130
I. Die <i>battle of the forms</i> im englischen Recht	130
II. Die Einbeziehung kollidierender AGB im deutschen Recht	132
III. Vergleich des deutschen und englischen Rechts	134
C. Ungewöhnliche und überraschende Klauseln	135
I. Englischs Recht: Die <i>red hand rule</i>	135
1. Anknüpfungspunkt	136
2. Ungewöhnlichkeit oder belastende Wirkung einer Klausel	137
3. Anforderungen bei Ungewöhnlichkeit oder belastender Wirkung	139
II. Deutsches Recht: Überraschende Klauseln	140
1. Zweck der Regelung	141
2. Frühere Rechtsprechung	141
3. Heutige Anwendung	143
a) Schrifttum	143
b) Rechtsprechung	144
D. Zusammenfassung und Vergleich des deutschen und englischen Rechts	147

Kapitel 4

Inhaltskontrolle

149

A. Englischs Recht	149
I. Kontrolle durch das <i>common law</i> und <i>equity</i>	149
1. Indirekte Inhaltskontrolle durch Auslegung	149
a) <i>Strained construction</i>	149
b) <i>Fundamental breach</i>	150
aa) Die Entstehung der Doktrin des <i>fundamental breach</i>	150
bb) Das Ende der Doktrin des <i>fundamental breach</i>	152
2. Direkte Inhaltskontrolle missbräuchlicher Verträge	153
a) <i>Unconscionable bargains</i>	153
b) <i>Doctrine of inequality of bargaining power</i>	154

3. Direkte Inhaltskontrolle bestimmter Klauseln	156
a) Vertragsstrafenklauseln (<i>penalty clauses</i>)	156
b) Wettbewerbsklauseln (<i>restraints of trade</i>)	158
aa) Berechtigtes Interesse	159
bb) Angemessenheit	160
cc) Beispiele	161
II. Gesetzliche Kontrollen	162
1. AGB-Kontrolle nach dem UCTA	162
a) Anwendungsbereich des UCTA	163
aa) <i>Contract terms</i> und <i>notices</i>	163
bb) <i>Business liability</i>	164
cc) Verbraucherverträge und <i>written standard terms of business</i>	165
(1) Verbraucher	165
(a) <i>In the course of a business</i>	165
(b) Kritik in der Literatur	166
(c) Die Rechtsprechung seit <i>R&B Customs Brokers v United</i> <i>Dominium Trust</i>	167
(2) <i>Written standard terms of business</i>	170
(a) Begriffsbestimmung	170
(b) Anwendbarkeit nur auf schriftliche Vertragsbedingungen	172
dd) Bereichsausnahme	174
ee) Anwendbarkeit auf Arbeitsverträge	174
(1) Arbeitnehmer als Verbraucher	174
(2) Vorformulierte Arbeitsverträge als <i>written standard terms of business</i>	176
(3) Ergebnis	176
b) Die Klauselverbote	177
aa) Ausschluss der Haftung für <i>negligence</i>	177
bb) Vertragsbruch (<i>breach of contract</i>)	177
cc) <i>Implied terms</i> bei Kaufverträgen und Teilzahlungsverträgen	178
dd) Schadloshaltung	178
c) Beweislast	178
d) Die <i>reasonableness</i> -Prüfung	179
aa) Richtlinien im Schedule 2 UCTA	180

bb) Anwendung durch die Rechtsprechung	181
(1) Entwicklungen in der Rechtsprechung	181
(a) Ausgangspunkt: Zurückhaltung der Gerichte bei Verträgen des unternehmerischen Geschäftsverkehrs	181
(aa) Photo Production Ltd v Securicor Transport Ltd	181
(bb) George Mitchell (Chesterhall) Ltd v Finney Lock Seeds Ltd	182
(cc) Die neuere Rechtsprechung	182
(b) Die einzelnen Beurteilungskriterien	183
(aa) Verhandlungsmacht	183
(bb) Versicherbarkeit	184
(cc) Wissen/Wissenmüssen von der Freizeichnungsklausel	186
(dd) Berücksichtigung des Vorverhaltens	186
(ee) Verhältnismäßigkeit	187
(2) Zusammenfassung und Auswertung	188
2. AGB-Kontrolle nach den UTCCR	189
a) Anwendungsbereich	189
aa) Verbraucherverträge	189
(1) Verbraucherbegriff	190
(2) Unternehmerbegriff	191
bb) Problematische Vertragstypen	192
(1) Mietverträge	192
(2) Fälle fehlender <i>consideration</i> und Versorgungsverträge	193
(3) Arbeitsverträge	193
(4) Weitere Bereichsausnahmen	194
cc) Nicht im Einzelnen ausgehandelte Vertragsbedingungen	194
(1) Abänderung des Klauseltextes	195
(2) Beweislast	196
dd) Kontrollfreiheit von Hauptleistungsgegenstand und Preis	197
(1) Die Ermittlung des Hauptleistungsgegenstandes	198
(a) Director General of Fair Trading v First National Bank plc	199
(b) Office of Fair Trading v Abbey National plc and others	201
(2) Preisanpassungsklauseln	204
b) Klauselkatalog	204
c) Die <i>unfairness</i> -Prüfung	205
aa) Einführung eines Treu und Glauben-Grundsatzes ins englische Recht ..	205

bb) Die <i>unfairness</i> -Prüfung nach der Entscheidung Director General of Fair Trading v First National Bank	208
(1) Wesentliches Missverhältnis	208
(2) Treu und Glauben	209
(3) Maßstab der Feststellung eines Missverhältnisses	212
(a) Abweichung vom dispositiven Recht	212
(b) Die Erwartungen des Vertragspartners	214
(c) Weitere Anknüpfungspunkte	216
cc) Die <i>unfairness</i> -Prüfung in der Rechtsprechung seit Director General of Fair Trading v First National Bank	216
d) Das Transparenzgebot	218
aa) Maßstab	219
bb) Anforderungen an die Transparenz einer Klausel	219
B. Deutsches Recht	220
I. Anwendungsbereich der Inhaltskontrolle	221
1. Besonderheiten bei Verbraucherverträgen	222
a) Unternehmer	222
b) Verbraucher	223
2. Preis- und leistungsbestimmende Klauseln	224
a) Preisabreden und Preisnebenabreden	225
b) Allgemeine Versicherungsbedingungen	230
3. Anwendbarkeit auf Arbeitsverträge	232
II. Die Generalklausel des § 307 BGB	233
1. Regelfälle unangemessener Benachteiligung	234
a) Leitbildfunktion des dispositiven Rechts	234
b) Gefährdung des Vertragszwecks	235
2. Unangemessene Benachteiligung	236
a) Prüfungsablauf	236
b) Überindividuell-generalisierender Kontrollmaßstab	237
c) Konkret-individueller Maßstab nach § 310 Abs. 3 Nr. 3 BGB	238
d) Beurteilungskriterien der Interessenabwägung	240
aa) Summierungseffekt	240
bb) Kompensierungseffekt	241

cc) Preisnachlass	242
dd) Risikobeherrschung und Versicherbarkeit	243
III. Klauselverbote der §§ 308, 309 BGB	244
IV. Inhaltskontrolle im unternehmerischen Verkehr	245
V. Transparenzgebot	247
1. Ausprägungen des Transparenzgebotes	248
a) Klarheit und Verständlichkeit	248
b) Bestimmtheitsgebot	249
c) Täuschungsverbot	249
2. Beurteilungsmaßstab	249
3. Die Rechtsprechung des BGH	251
a) Hypothekenzinsurteil	251
b) Arbeitslosenversicherungsurteil	252
c) Herold-Entscheidung	252
d) Ergebnis	253
C. Vergleich der Inhaltskontrolle im deutschen und englischen Recht	253
I. Die Kontrollsysteme	253
1. Die Anwendungsbereiche der Kontrollsysteme	254
a) Art der Vertragsbedingungen	254
b) Personeller Anwendungsbereich	256
c) Kontrollfreiheit des Hauptleistungsgegenstandes	257
d) Vertragstypen	260
2. Bewertung der Kontrollsysteme	261
II. Vergleich der Angemessenheitsprüfung	262
1. Prüfungsmaßstab	262
a) Objektiver Maßstab	262
b) Leitbildfunktion des dispositiven Rechts	262
c) Die Bedeutung des Grundsatzes von Treu und Glauben	264
d) Erwartungen des Vertragspartners	265
2. Kontrollfreudigkeit der Gerichte	265

3. Die Beurteilungskriterien	267
4. Das Transparenzgebot	268

Kapitel 5

Rechtsfolgen	269
A. Englischsches Recht: <i>Doctrine of severance</i>	269
I. Aufrechterhaltung des Restvertrages	269
1. <i>Severance of consideration</i>	269
2. <i>Severance</i> nach den UTCCR	270
II. Streichung des unwirksamen Teils einer Klausel	271
1. <i>Blue pencil rule</i>	273
2. Keine andere Bedeutung des Klauselrests	274
3. Grenzen der <i>blue pencil rule</i>	275
4. Fazit	275
B. Deutsches Recht	276
I. Der Fortbestand des Vertrages	276
II. Die Schließung von Vertragslücken	278
III. Teilunwirksamkeit	279
1. Geltungserhaltende Reduktion	280
2. Teilbarkeit oder der „ <i>blue-pencil-test</i> “	281
C. Vergleich des deutschen und englischen Rechts	285

Kapitel 6

Summa	287
A. Auslegung	287
I. Objektive Auslegung	287
II. Vorrang der Individualabrede	287
III. Unklarheitenregel	288

B. Einbeziehung	288
I. Allgemeine Einbeziehungsvoraussetzungen	288
II. Kollidierende AGB	289
III. Ungewöhnliche und überraschende Klauseln	289
C. Inhaltskontrolle	289
I. Die Kontrollsysteme	289
II. Anwendungsbereiche	290
1. Art der Vertragsbedingungen	290
2. Personeller Anwendungsbereich	291
3. Ausgenommene Vertragstypen	291
4. Kontrollfreiheit von Leistungsbestimmungen	291
III. Angemessenheitsprüfung	292
D. Rechtsfolgen	293

Kapitel 7

Summary 295

A. Construction	295
I. Objective construction	295
II. Prevalence of special agreements	295
III. Contra proferentem rule	296
B. Incorporation	296
I. General requirements	296
II. Battle of the forms	297
III. Unusual and surprising terms	297
C. Content control	297
I. The control systems	297

II. Scope of application 298

 1. Type of term 298

 2. Parties to the contract 298

 3. Excluded contracts 299

 4. No control of main subject matter 299

III. Assessment of reasonableness and fairness 299

D. Legal consequences 300

Kapitel 8

Ergebnis 302

Literaturverzeichnis 303

Stichwortverzeichnis 323