

ECKART BUEREN

Der Rechnungsschock:
Hinweispflichten
im Bürgerlichen Recht
und ihre Grenzen

*Max-Planck-Institut
für ausländisches und internationales
Privatrecht*

*Studien zum ausländischen
und internationalen Privatrecht*

399

Mohr Siebeck

Inhaltsverzeichnis

Vorwort.....	V
Abkürzungsverzeichnis	XI
1. Kapitel: Einführung	1
§ 1 <i>Hintergrund: Technik, Wirtschaft, Gesellschaft</i>	1
§ 2 <i>Was ist ein Rechnungsschock?</i>	2
§ 3 <i>Internationale und sektorübergreifende Bedeutung</i>	4
§ 4 <i>Zivilrechtliches Instrumentarium</i>	5
2. Kapitel: Exemplarische Fallgestaltungen	7
§ 1 <i>Vertragserweiterung mit Systemwechsel</i>	7
§ 2 <i>Automatische Einwahl ins Internet</i>	8
I. Vom Kunden beschafftes Gerät.....	8
II. Vom Anbieter erhaltenes Gerät.....	9
§ 3 <i>Altverträge</i>	11
§ 4 <i>Roaming</i>	12
§ 5 <i>Überschneidungen und Abgrenzung</i>	14
I. Mehrwertdienste & Dialer, Pay-by-Call.....	14
II. Fehlgeschlagener Tarifwechsel.....	17
3. Kapitel: Zweigleisige Reaktion der Rechtsordnung	19
§ 1 <i>Regulierungsrecht</i>	19
I. EU	19
II. Deutschland	21
III. Fazit.....	25
§ 2 <i>Zivilrecht</i>	27
I. Konstruktion des BGH.....	27

1. Anknüpfungspunkt: anspruchsvolle und dynamische Technik	28
2. Abstrakter Warnhinweis	28
3. Konkreter Warnhinweis mit Sperrung	30
II. Instanzgerichtliche Rechtsprechung	31
1. Anknüpfungspunkt: erhöhte Schutzpflicht im Dauerschuldverhältnis	32
2. Vom Anbieter erhaltenes Gerät: keine Entlastung durch Gebrauchshinweise	33
3. Smartphone-Verkauf: vertragliche oder vorvertragliche Aufklärungspflicht?	34
4. Sonderfall Roaming	35
5. Strengere Tendenzen	37
4. Kapitel: Rechtsdogmatik, Rechtsvergleichung und Rechtsökonomik	39
§ 1 <i>Zivilrechtliche Einordnung</i>	39
I. Verträge über die Nutzung mobiler Telefonie und des Internets	39
1. Telefon- bzw. Mobilfunkvertrag	39
2. Access-Providing-Vertrag	40
3. Call-by-Call, Mehrwertdienste	44
II. Hinweis- und Warnpflichten	46
1. Arten von Informationspflichten	46
a) Informationsleistungs- und -nebenleistungspflichten	47
b) Informationsnebenpflichten	47
2. Auftreten von Informationsnebenpflichten	49
a) Vorvertragliche Aufklärungspflichten	49
b) Vertragliche Anzeige-, Warn-, Rücksichts-, Fürsorge- oder Obhutspflichten	51
§ 2 <i>Einpassung der Rechnungsschock-Fälle?</i>	53
I. Vorvertragliche oder vertragliche Informationsnebenpflicht	53
II. Gesetzliche Anhaltspunkte	54
III. Durchbrechung des Grundsatzes der Eigenverantwortlichkeit	55
1. Vorangegangenes risikoerhöhendes Verhalten des Schuldners	56
2. § 618 BGB analog im dienstähnlichen Werkvertrag	60
3. Besonderes Vertrauensverhältnis, unbewusste Selbstschädigung	60
4. Relative Leichtigkeit der Gefahrenabwehr	61
§ 3 <i>Rechtssystematische Erwägungen</i>	64

I.	Datenschutzrechtliche Implikationen und Wertungen	64
II.	Implikationen der UGP-RL	68
III.	Informationsnebenpflicht als Haftungskonstruktion	71
IV.	Informationsnebenpflicht zur Preiskontrolle	73
§ 4	<i>Rechtsvergleichende Überprüfung</i>	75
I.	Österreich	75
1.	Zivilrecht	76
a)	(Vor-)Vertragliche Hinweispflicht	76
(1)	Rechtsprechung	76
(2)	Schlichtungspraxis und Schrifttum	80
b)	<i>Laesio enormis</i>	81
2.	Regulierungsrecht	84
II.	Frankreich	86
1.	Interneteinwahl	86
2.	Roaming	87
3.	Weitere Fälle und Literatur	89
III.	Schweiz	90
1.	Zivilrecht	90
a)	Einführung	90
b)	<i>Téléphone rose</i>	91
c)	Aufnahme in Literatur und Praxis	92
2.	Regulierungsrecht	95
a)	Regelung	95
b)	Rechtsfolgen	97
IV.	USA	99
1.	Rechtlicher Rahmen	99
2.	Empirische Evidenz zur Rechnungsschock-Problematik	100
3.	Behördlich moderierte Selbstregulierung	102
V.	Fazit	103
§ 5	<i>Rechtsökonomische Überprüfung</i>	104
I.	Auslöser vor/bei Vertragsschluss	105
II.	Auslöser nach Vertragsschluss	106
1.	Rationaltheoretisches Modell	106
2.	Verhaltensökonomisches Modell (Behavioral Industrial Organization)	109
a)	<i>Overconfidence</i> und <i>projection bias</i> : Unterschätzte Varianz der Nutzung	109
b)	Systematische Über- oder Unterschätzung durchschnittlicher Nutzung	113
III.	Evaluation der Rechnungsschock-Regulierung	115

1. Rationaltheoretisches Modell.....	115
2. Verhaltensökonomisches Modell (Behavioral Industrial Organization).....	117
3. Einschränkungen der Simulationsstudien.....	120
a) Zusammensetzung der Stichproben.....	120
b) Vorläufigkeit der verhaltensökonomischen Erkenntnisse	122
c) Lücken in Modellen und Simulationen	124
(1) Konsequenzen datenschutzrechtlicher Nebenwirkungen?	125
(2) Kosten der Umsetzung	125
IV. Zwischenergebnis: Zentrale Erkenntnisse	127
V. Folgerungen für das Zivilrecht.....	127
1. Kosten ausbleibender Lernerfolge	128
2. Folgenbewertungen von Sozialwahlentscheidungen	129
a) Keine Pareto-Effizienz.....	129
b) Zweifelhafte Effizienz bei Nutzenaggregation	131
c) Legitimation gesetzgeberischer versus zivilgerichtlicher Intervention	131
3. Sachgerechter Ansatzpunkt.....	132
§ 6 <i>Alternative zivilrechtliche Abhilfe</i>	134
I. Vertragsauslegung, Dissens, Anfechtung	134
II. Sperrvertrag	136
III. AGB-Recht	137
1. § 305c I BGB.....	137
2. § 307 I 1 BGB	138
3. § 307 I 2 BGB	140
IV. § 315 BGB.....	141
V. Wucher, Sittenwidrigkeit, § 138 I, II BGB.....	143
1. Wucher, § 138 II BGB.....	144
a) Relevanter Zeitpunkt	144
b) Auffälliges Missverhältnis	146
c) Beeinträchtigung der Entscheidungsfreiheit	149
2. Wucherähnliches Geschäft.....	151
a) Allgemeines.....	151
b) Spezifika des Marktes.....	152
5. Kapitel: Ergebnisse.....	157
Urteilsverzeichnis.....	161
Literatur- und Materialienverzeichnis.....	165
Sachverzeichnis.....	179