

Vertragsklauseln im Wirtschaftsrecht

von

Christoph Schmitt
Rechtsanwalt in Düsseldorf

und

Sebastian Herrmann
Rechtsanwalt in Düsseldorf

2019



Inhaltsverzeichnis

	Seite
Abkürzungsverzeichnis	XV
Literaturverzeichnis	XIX

Teil 1. Einleitung

§ 1 Grundsätze der Vertragsgestaltung	1
§ 2 Erfordernis der Berücksichtigung des AGB-Rechts bei der Formulierung von Vertragsklauseln	2
I. Geltungsbereich des AGB-Rechts	2
II. Allgemeine Geschäftsbedingungen qua Definition	3
III. Abgrenzung zur Individualvereinbarung	4
IV. Risiken bei der Verwendung unwirksamer Vertragsklauseln (AGB)	6
§ 3 Allgemeine Formulierungsanforderungen und AGB-rechtliche Gestaltungsgrundsätze	7
I. Das Gebot der Transparenz	7
II. Die Inhaltskontrolle	9
III. Verbot der überraschenden Klauseln	11
IV. Auslegungsgrundsätze	12
V. Umgehungsverbot	14

Teil 2. Allgemeine Musterklauseln

§ 4 Vertragsschluss	15
I. Klauselmuster	15
II. Erläuterungen	15
1. Elemente des Vertrages	16
a) Rechtsgeschäfte	16
b) Willenserklärung	16
2. Zustandekommen des Vertrages: Angebot, Annahme und Zugang	17
a) Die gesetzlichen Regelungen	17
b) Die AGB-rechtlichen Aspekte	18
3. Die Besonderheiten für Kaufleute	19
4. Vertragsgestaltungsmöglichkeiten	21
a) Leistungszeitpunkte	21
b) Bedingungen	22
5. Grenzen der Vertragsgestaltung	24
§ 5 Leistungsänderung	26
I. Klauselmuster	26

Inhaltsverzeichnis

	Seite
II. Erläuterungen	26
1. Zumutbarkeit der Leistungsänderung für den Vertragspartner	26
2. Handelsüblichkeit von Leistungsänderungen	28
§ 6 Preisanpassung	30
I. Klauselmuster	30
II. Erläuterungen	30
1. Kurzfristige Preiserhöhungen	31
2. Ausschluss der Preiserhöhung	32
3. Preissenkung	33
4. Rücktrittsrecht	33
§ 7 Lieferzeit und Lieferverzug	35
I. Klauselmuster	35
II. Erläuterungen	35
1. Lieferzeitklauseln	36
2. Beginn der Liefer- und Leistungsfrist	38
3. Lieferverzug	39
4. Verzugsschaden	41
§ 8 Gefahrübergang	43
I. Klauselmuster	43
II. Erläuterungen	43
1. Gesetzliche Regelungen	44
2. Vertragliche Regelungen zum Gefahrübergang	45
3. Incoterms	48
§ 9 Gewährleistung	49
I. Klauselmuster	49
II. Erläuterungen	50
1. Sachmangelbegriff	51
2. Besonderheiten der Verjährungsfrist im Gewährleistungsrecht	52
a) 12-monatige Frist	52
b) Notwendige Ausnahmen von der 12-Monats-Frist	53
3. Umfang des Gewährleistungsausschlusses	55
4. Haftungsausschluss bei Nachbesserung durch Dritte/Mangel- folgeschäden	56
5. Klarstellungen in Bezug auf Individualabreden und Beweislast	56
6. Gewährleistungsrelevante Schriftformklausel	57
7. Gewährleistungsausschluss bei nicht (rechtzeitig) erfolgter Män- gelrüge	57
§ 10 Höhere Gewalt und Selbstbelieferung	59
I. Klauselmuster	59
II. Erläuterungen	59
1. Definition: höhere Gewalt	60
2. Verlängerung der Lieferfrist und Rücktrittsrecht des Unter- nehmers	61
3. Selbstbelieferung	62
4. Informationspflicht	63

Inhaltsverzeichnis

	Seite
5. Ausnahmefälle – Beschaffungsrisiko und Liefergarantie	64
6. Rücktrittsrecht des Kunden	65
§ 11 Haftungsausschluss und -begrenzung	66
I. Klauselmuster	66
II. Erläuterungen	67
1. Standardisierte Enthftung im B2B-Bereich	68
a) Freizeichnung für Körper- und Gesundheitsschäden/vorsätz- liches oder grob fahrlässiges Verhalten	68
b) Haftungsfreizeichnung – wesentliche Vertragspflichten	68
c) Verschuldensunabhängige Haftung	69
d) Gesetzlich zwingende Haftungsausnahmen	70
2. Haftungsbegrenzung	70
3. Haftung für Verschulden anderer Personen	71
§ 12 Pauschalierung von Schadensersatzansprüchen	73
I. Klauselmuster	73
II. Erläuterungen	73
1. Höhe der Schadenspauschale	73
2. Möglichkeit des Gegenbeweises	74
3. Beweislast	75
§ 13 Vertragsstrafe	76
I. Klauselmuster	76
II. Erläuterungen	76
1. Angemessenheit der Vertragsstrafenhöhe	77
2. Transparenzgebot	77
3. Anrechnung der Vertragsstrafe auf Schadensersatzansprüche	78
4. Regelungsalternativen	78
§ 14 Subsidiarität – Verweisung auf Dritte	80
I. Klauselmuster	80
II. Erläuterungen	80
1. Zulässigkeit des Einsatzes von Subunternehmern	81
2. Vereinbarung subsidiärer Gewährleistung	82
3. Mitwirkungspflichten	84
§ 15 Eigentumsvorbehalt	85
I. Klauselmuster	85
II. Erläuterungen	87
1. Arten des Eigentumsvorbehalts	88
2. Pflicht zur Versicherung	89
3. Verfügungsbefugnisse	89
4. Abtretung künftiger Zahlungsansprüche und Einzugsermächtigung	90
5. Kollision von Eigentums- und Kontokorrentvorbehalt	91
6. Kollision von Eigentumsvorbehalt und Factoring	91
7. Rücktritt – vorläufiges Rücknahmerecht	93
8. Vermeidung einer Übersicherung	94
9. Verarbeitung und Verbindung der Vorbehaltsware	95

Inhaltsverzeichnis

	Seite
10. Eigentumsvorbehalt und Kollision von Einkaufs- und Verkaufs- AGB	97
§ 16 Bürgschaftserklärung	98
I. Klauselmuster	98
II. Erläuterungen	98
1. Bürgschaft auf erstes Anfordern	98
2. Verzicht auf Einreden	99
3. Selbstschuldnerische Bürgschaft	100
4. Verjährung	101
5. Varianten der Bürgschaft	102
6. Bestellung von Sicherheiten	103
§ 17 Abtretungsverbot	104
I. Klauselmuster	104
II. Erläuterungen	104
1. Abtretungsverbot – Grundsätzliche Erwägungen	104
2. Ausnahme im Reiserecht?	105
§ 18 Aufrechnungsverbot	107
I. Klauselmuster	107
II. Erläuterungen	107
1. Aufrechnungsverbote in AGB	108
2. Kurzformeln	109
3. Zustimmung im Einzelfall	109
4. Beschränkung auf ein Rechtsverhältnis	110
5. Konzernverrechnungsklauseln	110
6. Verjährung	110
7. Verhältnis zu Leistungsverweigerungsrechten	111
8. Folgen eines unwirksamen Aufrechnungsverbots	111
§ 19 Inkassoklauseln (insbesondere Lastschriftzug)	112
I. Klauselmuster	112
II. Erläuterungen	112
1. Einzugsermächtigungs- und Abbuchungsverfahren	112
2. Vorfälligkeit	113
§ 20 Zugangsfiktion	115
I. Klauselmuster	115
II. Erläuterungen	115
1. Die allgemeinen gesetzlichen Regelungen	115
2. Die Besonderheit des § 377 Abs. 4 HGB	117
§ 21 Wareneingangskontrolle	118
I. Klauselmuster	118
II. Erläuterungen	118
1. Gesetzliche Ausgangssituation	119
2. Regelungsmöglichkeiten zur Wareneingangsprüfung	121
a) Abbedingung und Einschränkungen der Untersuchungs- und Rügepflicht	121

Inhaltsverzeichnis

	Seite
b) Erweiterung der Untersuchungs- und Rügepflicht	121
c) Verlagerung der Wareneingangskontrolle zur Warenausgangskontrolle	122
d) Weitere Regelungsmöglichkeiten	123
e) Zusätzliche Mängelrüge gegenüber dem Transportunternehmen	124
3. Folgen der unzureichenden Mängelrüge	125
§ 22 Exportkontrolle	127
I. Klauselmuster	127
II. Erläuterungen	128
1. Inverkehrbringen im Erstlieferland	128
2. Ausfuhr und Exportkontrolle	129
3. Exportkontrollklauseln in AGB	129
4. Rechtsfolgen	130
§ 23 Geheimhaltungsklausel	131
I. Klauselmuster	131
II. Erläuterungen	132
1. Grundlagen	132
2. Formen der Geheimhaltung	133
3. Umsetzung in der Praxis	134
a) Vertrauliche Informationen	134
b) Voraussetzungen für die Geheimhaltung	134
c) Ausnahmen	135
4. Analoge Auferlegung gegenüber Dritten	136
5. Vertragsstrafen	136
6. Dauer der Geheimhaltung	137
§ 24 Exklusivität	138
I. Klauselmuster	138
II. Erläuterungen	138
1. Rechtliche Einordnung	138
2. Freistellungsvoraussetzungen	139
3. Praxisempfehlungen	140
§ 25 Verjährung	141
I. Erläuterungen	141
1. Die allgemeinen gesetzlichen Regelungen	141
2. Anknüpfungspunkt der Verjährungsregelung	142
3. Die Umsetzung in der Praxis	143
§ 26 Lösungsmöglichkeiten vom Vertrag	144
I. Klauselmuster	144
II. Erläuterungen	144
1. Die Unsicherheitseinrede	144
2. Vereinbarungen zwischen den Vertragspartnern	145
3. Störung der Geschäftsgrundlage	146
§ 27 Freistellung von Ansprüchen Dritter	148
I. Klauselmuster	148

Inhaltsverzeichnis

	Seite
II. Erläuterungen	148
1. Verschuldenserfordernis	148
2. Transparenzgebot	149
3. Unzulässigkeit der Abgeltung unvermeidbarer Nachteile	149
4. Relation zu Verjährungsansprüchen	149
5. Fehlende Berücksichtigung des Mitverschuldens	150
§ 28 Rechtswahl, UN-Kaufrecht	151
I. Klauselmuster	151
II. Erläuterungen	151
1. Die Rom I-Verordnung als Maßstab	151
2. Rechtswahl in AGB	152
3. Ausschluss des UN-Kaufrechts?	153
§ 29 Gerichtsstand	154
I. Klauselmuster	154
II. Erläuterungen	154
1. Gerichtsstand des Sitzes des Vertragserstellers	154
2. Einschränkende Formulierung der Klausel (Stichwort „Kaufmannseigenschaft“)?	155
3. Vereinbarung „anderer“ Gerichtsstände	155
4. Auslandssachverhalte	155
§ 30 Schiedsgerichtsabrede	157
I. Klauselmuster	157
II. Erläuterungen	157
1. Grundlagen	158
2. Inhaltskontrolle/Einbeziehung in die AGB	160
§ 31 Schriftform	162
I. Klauselmuster	162
II. Erläuterungen	162
1. Textform oder Schriftform?	162
2. Differenzierung der Schriftformklauseln	163
3. Problem: Vorrang der Individualabrede	164
4. Lösungsansatz	165
§ 32 Salvatorische Klausel	166
I. Klauselmuster	166
II. Erläuterungen	166
1. Die gesetzliche Regelung	167
2. Die Ausgangslage	167
3. Die Besonderheiten in AGB	169
§ 33 Change of Control	171
I. Klauselmuster	171
II. Erläuterungen	171
1. Wirkung der Change-of-Control-Klauseln	172
2. Die Gestaltungsmöglichkeiten: Tatbestand – Rechtsfolge	173

Inhaltsverzeichnis

	Seite
3. Zulässigkeit in Allgemeinen Geschäftsbedingungen	174
a) Zulässigkeit individuell ausgehandelter Change-of-Control-Klauseln	174
b) Zulässigkeit vorformulierter Change-of-Control-Klauseln	174
Teil 3. Besondere Klauseln im Arbeits- und Vertriebsrecht	
§ 34 Freistellungsvorbehalt im Arbeitsvertrag	177
I. Klauselmuster	177
II. Erläuterungen	177
1. Grundlagen	177
2. Allgemeine Freistellungsklauseln	178
3. Freistellung im Kündigungsfall	178
§ 35 Versetzungsvorbehalt im Arbeitsvertrag	180
I. Klauselmuster	180
II. Erläuterungen	180
1. Grundlagen	180
2. Änderung des Inhalts der Tätigkeit	181
3. Änderung des Arbeitsortes	182
4. Konzernversetzungsklausel	182
5. Ausübung nach billigem Ermessen	183
§ 36 Ausschluss von Überhangprovisionen im Handelsvertretervertrag	184
I. Klauselmuster	184
II. Erläuterungen	184
1. Formulierungsziel	184
2. Formulierungsgrenzen und -fallen	185
3. Formulärmäßiger Ausschluss von Überhangprovisionen	185
§ 37 Rücknahmepflichten und -rechte im Vertragshändlervertrag	187
I. Klauselmuster	187
II. Erläuterungen	187
1. Allgemeines	187
2. Wirksamkeitsschranken von vertraglichen Regelungen	188
3. Regelungen zu Rückgabemodalitäten	188
§ 38 Mindest-/Alleinbezugspflicht und Wettbewerbsverbot im Vertragshändlervertrag	190
I. Klauselmuster	190
II. Erläuterungen	190
1. Rechtliche Einordnung	190
2. Freistellungsvoraussetzungen	191
3. Praxisempfehlungen	192
Sachverzeichnis	195