

# Inhaltsverzeichnis

Vorwort .....	V
Geleitwort .....	VII
Bearbeiterverzeichnis .....	IX
Inhaltsübersicht .....	XI
Inhaltsverzeichnis .....	XIII
Abkürzungsverzeichnis .....	XXIII
Literaturverzeichnis .....	XXVII
Einleitung .....	1
A. Franchising und Franchiserecht – Eine Positionsbestimmung .....	1
B. Herkunft und geschichtliche Entwicklung des Franchising .....	5
I. Herkunft und Bedeutung des Wortes .....	5
II. Ursprünge des Franchising und Entwicklung in den USA .....	6
III. Entwicklung in Europa und Deutschland .....	8
C. Begriffsbestimmungen .....	11
D. Typologisierung der Franchisesysteme .....	14
I. Differenzierung nach dem Gegenstand der Franchise .....	14
II. Differenzierung nach Marktstufen und nach innerem Aufbau .....	16
III. Differenzierung nach dem finanziellen und persönlichen Einsatz und dem Umfang der Franchise .....	17
IV. Differenzierung nach Macht- und Interessenkonstellationen .....	18
V. Differenzierung nach Expansionsmethode und Filialisierungsgrad .....	23
E. Franchising in der Systematik des Vertriebsrechts .....	24
I. Franchiserecht als Absatzmittlungsrecht .....	24
II. Abgrenzung von anderen Absatzmittlungsformen .....	27
<b>Kapitel 1      Betriebswirtschaftliche Grundlagen des Franchising .....</b>	<b>33</b>
A. Einführung in das Franchising aus betriebswirtschaftlicher Sicht .....	35
I. Der betriebswirtschaftliche Franchisebegriff .....	35
II. Einordnung der Franchisesysteme in die Wettbewerbslandschaft .....	37
III. Quantitative Bedeutung des Franchising .....	44
IV. Betriebswirtschaftliche Struktur von Franchisesystemen .....	48
B. Entwicklungsphasen von Franchisesystemen .....	50
I. Die Generierung einer Franchiseidee .....	50
II. Marktforschung in der Vorgründungsphase .....	51
III. Quantitative Prognose und Break-even-Analyse .....	53
IV. Entwicklung des Franchisekonzepts .....	54
V. Gründung der Franchisezentrale und Startphase der Franchisemultiplikation .....	55
VI. Betreibungsphase des Franchisesystems .....	55
VII. Auflösung des Franchisesystems .....	56
C. Marketingkonzeption .....	57
I. Bestimmung von Zielen und Zielgruppen .....	57
II. Entwicklung von Strategien .....	60

III. Einsatz des Marketinginstrumentariums .....	62
<b>D. Organisationskonzeption</b> .....	87
I. Aufbauorganisation .....	88
II. Ablauforganisation .....	91
<b>E. Controllingkonzeption</b> .....	101
I. Vorbemerkungen zum Controlling in Franchisesystemen .....	101
II. Planung .....	104
III. Kontrolle .....	114
<b>F. Integration der Teilkonzepte zur Corporate Identity des Franchisesystems</b> .....	127
I. Entstehung der Corporate Identity .....	128
II. Ableitung von Corporate Behaviour, Corporate Design und Corporate Communication aus der Corporate Identity .....	129
III. Zusammenhang zwischen Corporate Identity, Leitbild und Image .....	131
IV. Zusammenhang zwischen Corporate Identity und Systemkultur .....	132
<b>G. Betriebswirtschaftliche und volkswirtschaftliche Bewertung von Franchisesystemen</b> .....	133
I. Betriebswirtschaftliche Bewertung aus Sicht der Franchisegeber .....	133
II. Bewertung aus Sicht der Franchisenehmer .....	137
III. Zusammenfassende betriebswirtschaftliche Bewertung von Franchisesystemen .....	141
IV. Volkswirtschaftliche Bewertung von Franchisesystemen .....	143
<b>H. Ausblick auf betriebswirtschaftliche Trends im Franchising</b> .....	145
<b>Kapitel 2 Franchising und Kartellrecht</b> .....	149
<b>A. Europäisches Kartellrecht</b> .....	151
I. Anwendbarkeit von Art. 101, 102 AEUV .....	151
II. Freistellungen vom Verbot des Art. 101 Abs. 1 AEUV .....	167
III. Folgen der Unwirksamkeit .....	178
<b>B. Deutsches Kartellrecht</b> .....	178
I. Einleitung .....	178
II. Verhältnis zwischen deutschem und europäischem Kartellrecht .....	180
III. Das Kartellverbot des § 1 GWB .....	181
IV. Freistellungen nach § 2 GWB .....	188
V. Der Missbrauch einer marktbeherrschenden Stellung gemäß § 19 GWB .....	189
VI. Verbotenes Verhalten von Unternehmen mit relativer oder überlegener Marktmacht gemäß § 20 GWB .....	191
<b>Kapitel 3 Franchising und unlauterer Wettbewerb</b> .....	199
<b>A. Einführung in das Recht des unlauteren Wettbewerbs</b> .....	200
I. Ziele des Wettbewerbsrechts .....	200
II. Regelungsinhalte .....	202
III. Sanktionen .....	221
IV. Das Verhältnis der UWG-Ansprüche zu den Regelungen des BGB .....	226
V. Das Verhältnis der UWG-Ansprüche zu den Regelungen des GWB .....	227
VI. Das Verhältnis der UWG-Ansprüche zu den Immaterialgüterrechten .....	227

<b>B. Die Anwendung des UWG auf Sachverhalte mit Beteiligung von Franchiseunternehmen</b> .....	228
I. Wettbewerbsverhältnis in sachlicher Hinsicht .....	229
II. Wettbewerbsverhältnis in räumlicher Hinsicht .....	229
III. Der Franchisegeber als Wettbewerber .....	229
IV. Das Franchisesystem als Wettbewerber .....	230
V. Die Stellung des Franchisegebers bei Wettbewerbsverletzungen in dem Verhältnis von Franchisenehmern zu Dritten .....	230
VI. Ausgewählte wettbewerbsrechtliche Problemstellungen bei Franchisesystemen .....	239
VII. Wettbewerbsverletzungen innerhalb des Franchisesystems .....	257
VIII. Wettbewerbsverletzungen des ausgeschiedenen Franchisenehmers .....	263
<b>Kapitel 4 Die Sittenwidrigkeit von Franchiseverträgen</b> .....	267
<b>A. Einführung</b> .....	267
I. Die Bedeutung der Sittenwidrigkeit bei dem Abschluss von Franchiseverträgen .....	268
II. Die Bedeutung der Sittenwidrigkeit bei der Verlängerung eines Franchiseverhältnisses .....	268
<b>B. Verhältnis zu anderen Vorschriften</b> .....	269
I. Vorrang der Auslegung gem. § 157 BGB .....	269
II. Vorrang der Inhaltskontrolle gemäß §§ 307 ff. BGB .....	269
III. Vorrang der Prüfung nach Treu und Glauben gemäß § 242 BGB .....	271
IV. Vorrang der Prüfung des Vorliegens eines gesetzlichen Verbots gemäß § 134 BGB .....	271
V. Vorrang weiterer Vorschriften .....	271
<b>C. Sittenwidrigkeit nach § 138 BGB</b> .....	271
I. Anwendungsbereich .....	272
II. Begriffsbestimmung .....	272
III. Die verschiedenen Sittenwidrigkeitstatbestände .....	273
<b>D. Rechtsfolgen der Sittenwidrigkeit</b> .....	293
I. Gesamt- oder Teilnichtigkeit gem. § 139 BGB .....	294
II. Salvatorische Klausel .....	295
<b>E. Rückabwicklung</b> .....	295
I. Bereicherungsansprüche .....	296
II. Schadensersatzansprüche .....	296
<b>F. Zusammenfassung</b> .....	297
<b>Kapitel 5 Franchising und Schuldrecht (vorvertragliches Schuldverhältnis und Franchiseverhältnis)</b> .....	298
<b>A. Das vorvertragliche Schuldverhältnis</b> .....	300
I. Einführung .....	300
II. Internationaler Vergleich .....	302
III. Vorvertragliche Pflichtverletzungen aufseiten des Franchisegebers .....	306
IV. Vorvertragliche Pflichtverletzungen aufseiten des Franchisenehmers .....	366
<b>B. Das Franchiseverhältnis</b> .....	367
I. Einordnung des Franchiseverhältnisses in die Systematik des BGB .....	367
II. Rechte und Pflichten im Franchiseverhältnis .....	375
III. Die Behandlung von Leistungsstörungen .....	461

# Inhaltsverzeichnis

IV. Verbundene Rechtsgeschäfte .....	475
V. Sonstige franchisingrelevante Bestimmungen des BGB .....	483
<b>Kapitel 6 Die Außenhaftungsrisiken bei Franchisesystemen, Produkt- und Produzentenhaftung .....</b>	<b>495</b>
<b>A. Einführung .....</b>	<b>495</b>
<b>B. Der Franchisegeber als Vertragspartner des Endnutzers .....</b>	<b>498</b>
I. Handeln des Franchisenehmers im Namen des Franchisegebers .....	498
II. Vertretungsmacht des Franchisenehmers .....	504
III. Haftung des Franchisegebers bei wirksamer Stellvertretung durch den Franchisenehmer .....	506
<b>C. Deliktische Außenhaftungsrisiken .....</b>	<b>507</b>
I. Einführung .....	507
II. Organisationshaftung des Franchisegebers .....	508
<b>D. Haftung des Franchisegebers nach dem Produkthaftungsgesetz .....</b>	<b>519</b>
<b>E. Haftung des Franchisegebers gem. § 831 BGB .....</b>	<b>520</b>
<b>Kapitel 7 Franchising und Handelsvertreterrecht .....</b>	<b>523</b>
<b>A. Das Verhältnis des Franchiserechts zum Handelsvertreterrecht .....</b>	<b>523</b>
I. Einführung in die Problematik .....	523
II. Die Problematik der analogen Anwendbarkeit .....	525
<b>B. Die analoge Anwendung der einzelnen handelsvertreterrechtlichen Vorschriften ...</b>	<b>534</b>
I. Die Grundnorm des § 84 HGB .....	534
II. Vorschriften, bei denen eine analoge Anwendbarkeit ausgeschlossen ist .....	535
III. Beurkundungsanspruch (§ 85 HGB) .....	535
IV. Bemühenspflicht (§ 86 Abs. 1 1. HS HGB) .....	536
V. Interessenwahrungspflicht (§ 86 Abs. 1 2. HS HGB) .....	537
VI. Informationspflicht (§ 86 Abs. 2 HGB) .....	539
VII. Sorgfaltspflicht (§ 86 Abs. 3 HGB) .....	540
VIII. Unterstützungspflichten (§ 86a HGB) .....	540
IX. Aufwendungsersatzanspruch (§ 87d HGB) .....	542
X. Zurückbehaltungsrechte (§ 88a HGB) .....	542
XI. Kündigungsrecht nach den §§ 89, 89a HGB .....	543
XII. Ausgleichsanspruch gemäß § 89b HGB .....	546
XIII. Geheimhaltungspflicht (§ 90 HGB) .....	559
XIV. Wettbewerbsabrede (§ 90a HGB) .....	559
<b>Kapitel 8 Franchising und Gesellschafts- und Konzernrecht .....</b>	<b>564</b>
<b>A. Franchisesysteme als BGB-Gesellschaft .....</b>	<b>565</b>
I. Gesellschaftsrechtliche Indizien .....	565
II. Gesellschaftsrechtliche Tatbestandsmerkmale bei Franchisesystemen .....	566
<b>B. Franchisesysteme als konzernverbundene Unternehmen .....</b>	<b>572</b>
I. Konzernrechtliche Indizien beim Franchising .....	572
II. Konzernrechtliche Tatbestandsmerkmale bei Franchisesystemen .....	576

<b>Kapitel 9</b>	<b>Franchising und Verbraucherschutzrecht (AGB-Recht und Verbraucher kreditrecht)</b> .....	590
<b>A.</b>	<b>Allgemeines</b> .....	591
<b>B.</b>	<b>Das Recht der Allgemeinen Geschäftsbedingungen</b> .....	591
I.	Historische Entwicklung.....	591
II.	Die heutige Rechtslage.....	593
<b>C.</b>	<b>Das Recht der Verbraucherverträge (Verbraucher kreditrecht)</b> .....	672
I.	Die historische Entwicklung bis zum 31. 12.2001.....	672
II.	Die alte Rechtslage vom 1.1.2002 bis 12.6.2014.....	673
III.	Die heutige Rechtslage.....	683
<b>Kapitel 10</b>	<b>Franchising und Arbeitsrecht</b> .....	726
<b>A.</b>	<b>Einführung</b> .....	726
<b>B.</b>	<b>Formelles Arbeitsrecht</b> .....	729
I.	Urteil des Oberlandesgerichts Schleswig vom 27. 8. 1986 (»Eismann«).....	738
II.	Beschluss des Bundesarbeitsgerichts vom 16. 7. 1997 (»Eismann I«).....	739
III.	Beschluss des Bundesgerichtshofes vom 4. 11. 1998 (»Eismann II«).....	740
IV.	Beschluss des Oberlandesgerichts München vom 24. 8. 1999 (»Personal Total«).....	741
V.	Beschluss des Bundesgerichtshofes vom 27. 1. 2000 (»Marktleiterin«).....	742
VI.	Beschluss des Bundesgerichtshofes vom 16. 10. 2002 (»Vom Fass«).....	742
VII.	Beschluss des Oberlandesgerichts Saarbrücken vom 11. 4. 2011 (»Flammkuchenhaus«).....	743
<b>C.</b>	<b>Materielles Arbeitsrecht</b> .....	745
I.	Arbeitnehmereigenschaft.....	745
II.	Betriebsübergang bei Nachfolge-Systembetrieben.....	763
III.	Betriebsverfassungsrecht.....	765
<b>Kapitel 11</b>	<b>Franchising und Sozialversicherungsrecht</b> .....	773
<b>A.</b>	<b>Relevanz des Sozialversicherungsrechts für Franchisenehmer</b> .....	773
<b>B.</b>	<b>Historische Entwicklung der für Franchising relevanten Bereiche des Sozialversicherungsrechts</b> .....	775
I.	Grundzüge des Sozialversicherungsrechts.....	775
II.	Gesetzhistorie und deren Bedeutung für das Franchising.....	776
III.	Gesetzesanpassungen im Überblick.....	776
<b>C.</b>	<b>Anwendbarkeit sozialrechtlicher Normen auf Franchising und die rechtlichen Konsequenzen</b> .....	780
I.	Der Franchisenehmer als möglicher Sozialversicherungspflichtiger.....	780
II.	Sozialversicherungspflichtige Beschäftigung gemäß §7 Abs. 1 SGB IV.....	780
III.	Rentenversicherungspflicht von Franchisenehmern.....	784
<b>D.</b>	<b>Ausblick</b> .....	795
<b>Kapitel 12</b>	<b>Beendigung von Franchiseverträgen und Beendigungsschutz</b> .....	797
<b>A.</b>	<b>Kündigungs-, Anfechtungs- und Beendigungstatbestände</b> .....	798

# Inhaltsverzeichnis

I.	Zeitablauf	798
II.	Anfechtung wegen arglistiger Täuschung	799
III.	Aufhebungsvereinbarung	801
IV.	Wegfall oder Insolvenz eines Vertragspartners	803
V.	Die Kündigung des Franchisevertrages	804
VI.	Schadensrechtliche Vertragsaufhebung	841
VII.	Widerruf nach dem Recht der Verbraucherverträge	842
<b>B.</b>	<b>Beendigungsschutz</b>	847
I.	Kündigungs-, Auslauf- und Investitionsschutz gemäß § 242 BGB	848
II.	Investitionsschutz analog §§ 675, 670 BGB	850
III.	Kartellrechtlicher Beendigungsschutz	852
IV.	Ausgleichsanspruch	852
V.	Karenzentschädigung bei nachvertraglicher Wettbewerbsunterlassung	853
<b>Kapitel 13</b>	<b>Die Abwicklung von beendeten Franchiseverhältnissen</b>	854
<b>A.</b>	<b>Einführung</b>	854
<b>B.</b>	<b>Die Abwicklung von ordentlich beendeten Franchiseverhältnissen</b>	856
I.	Nachvertragliche Treuepflichten	856
II.	Unterlassungs- und Herausgabeansprüche	857
III.	Rücknahme und Vergütung der Vertragswaren	860
IV.	Abwicklung unerledigter Einzelkaufverträge	862
V.	Anspruch auf Einkaufsvorteile	863
VI.	Ausgleichsanspruch analog § 89b HGB	863
VII.	Nachvertragliches Wettbewerbsverbot	866
<b>C.</b>	<b>Die Rückabwicklung von gescheiterten Franchiseverhältnissen</b>	866
I.	Fallgruppen	867
II.	Rückgewährschuldverhältnis und Saldothorie	871
III.	Inhalt und Umfang des Schadenersatzes	874
IV.	Schadenersatzanspruch gegen Dritte	877
V.	Rückgewähr der Eintrittsgebühr pro rata temporis	879
VI.	Vertragsaufhebungsschaden	882
VII.	Investitions-, Auslauf- oder Kündigungsschutz (Beendigungsschutz)	882
VIII.	Zurückbehaltungsrechte	882
<b>D.</b>	<b>Anspruchskonkurrenz</b>	883
<b>Kapitel 14</b>	<b>Franchising und Datenschutz</b>	885
<b>A.</b>	<b>Einführung</b>	885
<b>B.</b>	<b>Rechtliche Grundlagen des Datenschutzes im Überblick</b>	886
I.	Grundrechte	886
II.	Einfachgesetzliche Regelungen	887
III.	Ausblick: EU Datenschutz-Grundverordnung	887
<b>C.</b>	<b>Die wesentlichen Datenströme beim Franchising</b>	888
<b>D.</b>	<b>Datenschutz nach dem BDSG</b>	889
I.	Struktur	889

II. Maßgebliche Begriffe . . . . .	889
III. Zulässigkeit der Datenverarbeitung . . . . .	894
IV. Pflichten gegenüber dem Betroffenen . . . . .	908
V. Der Datenschutzbeauftragte . . . . .	909
<b>Kapitel 15 Franchising und Öffentliches Wirtschaftsrecht . . . . .</b>	<b>913</b>
<b>A. Europäische Regelungen . . . . .</b>	<b>914</b>
I. Zum Begriff des Europarechts . . . . .	915
II. Das Verhältnis des Unionsrechts zum nationalen Recht . . . . .	915
III. Rechtsnatur und Rechtsquellen des Unionsrechts . . . . .	916
IV. Das Rechtsschutzsystem des Unionsrechts . . . . .	919
V. Europäisches Wirtschaftsrecht . . . . .	920
<b>B. Die Wirtschaftsverfassung der Bundesrepublik Deutschland . . . . .</b>	<b>924</b>
I. Verfassungsrechtliche Grundlagen . . . . .	924
II. Wirtschaftliche Betätigung und Grundrechtsschutz . . . . .	925
<b>C. Allgemeines Wirtschaftsverwaltungsrecht . . . . .</b>	<b>930</b>
I. Grundbegriffe des Verwaltungsrechts . . . . .	930
II. Verwaltungshandeln . . . . .	934
III. Verwaltungsvollstreckung . . . . .	937
<b>D. Besonderes Wirtschaftsverwaltungsrecht . . . . .</b>	<b>940</b>
I. Das Gewerberecht . . . . .	940
II. Ausländerrecht und Erwerbstätigkeit . . . . .	954
III. Polizei- und Ordnungsrecht . . . . .	960
<b>Kapitel 16 Franchising und Immaterialgüterrecht . . . . .</b>	<b>967</b>
<b>A. Einführung . . . . .</b>	<b>968</b>
I. Der Begriff des geistigen Eigentums . . . . .	968
II. Franchisevertrag und Nutzungsüberlassung von Immaterialgüterrechten . . . . .	968
III. Der Begriff des Franchisekonzepts . . . . .	970
<b>B. Franchising und Know-how . . . . .</b>	<b>971</b>
I. Einführung . . . . .	971
II. Begriff des Know-how . . . . .	972
III. Rechtsnatur des Know-how . . . . .	973
IV. Anforderungen an das Know-how beim Franchising . . . . .	974
<b>C. Franchising und gewerbliche Schutzrechte . . . . .</b>	<b>982</b>
I. Das deutsche Kennzeichenrecht . . . . .	983
II. Das internationale Markenrecht . . . . .	1006
III. Konsequenzen für die Vertragsgestaltung . . . . .	1010
IV. Weitere gewerbliche Schutzrechte . . . . .	1013
<b>D. Franchising und Urheberrecht . . . . .</b>	<b>1015</b>
I. Allgemeines . . . . .	1015
II. Das deutsche Urheberrecht . . . . .	1016
III. Das internationale Urheberrecht . . . . .	1019
IV. Schlussfolgerungen für das Franchising . . . . .	1020

# Inhaltsverzeichnis

---

E.	<b>Rechtliche Anforderungen an Franchise- und Betriebshandbücher</b> .....	1021
I.	Aufnahme eines Änderungsvorbehalts .....	1023
II.	Keine Regelung der Hauptleistungspflichten .....	1024
III.	Reduzierung des Ausmaßes an verbindlichen Systemvorgaben .....	1024
<b>Kapitel 17</b>	<b>Franchising und Steuerrecht</b> .....	1026
A.	<b>Einführung</b> .....	1026
B.	<b>Einkommensteuer/Körperschaftsteuer</b> .....	1026
I.	Einkunftsart .....	1028
II.	Einkunftermittlung .....	1029
III.	Bilanzierung und Gewinnermittlung .....	1029
C.	<b>Umsatzsteuer</b> .....	1036
I.	Inlandssachverhalte .....	1038
II.	Inneregemeinschaftlicher Erwerb .....	1038
III.	Einführen aus Drittlandsgebieten .....	1039
IV.	Sonstige Leistungen mit Auslandsbezug .....	1039
V.	Rechnung und Vorsteuerabzug .....	1040
D.	<b>Gewerbesteuer</b> .....	1041
<b>Kapitel 18</b>	<b>Franchising und internationales Privat- und Prozessrecht</b> .....	1043
A.	<b>Einführung</b> .....	1044
B.	<b>Internationales Privatrecht</b> .....	1044
I.	Deutschland und Europäische Union .....	1045
II.	Einheitsrecht .....	1058
III.	Übriges Ausland .....	1061
C.	<b>Internationales Prozessrecht</b> .....	1062
I.	Deutschland und Europäische Union .....	1062
<b>Kapitel 19</b>	<b>Internationales Franchising</b> .....	1073
A.	<b>Die internationale Expansion von Franchisesystemen</b> .....	1074
I.	Allgemeines .....	1074
II.	Methoden der internationalen Expansion .....	1075
III.	Anpassung des Franchisekonzepts an Gegebenheiten im Zielland .....	1081
IV.	Erprobung im Zielland .....	1083
V.	Master-Franchisehandbuch .....	1084
VI.	Internationales Franchiserecht? .....	1085
B.	<b>Länderberichte</b> .....	1086
I.	Ägypten .....	1086
II.	Australien .....	1087
III.	Belgien .....	1088
IV.	Brasilien .....	1090
V.	China .....	1091
VI.	Chile .....	1091
VII.	Dänemark .....	1092

VIII. Estland .....	1093
IX. Finnland .....	1093
X. Frankreich .....	1094
XI. Griechenland .....	1097
XII. Großbritannien (insbesondere England und Wales) .....	1097
XIII. Irland .....	1100
XIV. Israel .....	1100
XV. Italien .....	1100
XVI. Japan .....	1102
XVII. Korea (Republik Korea) .....	1103
XVIII. Lettland .....	1104
XIX. Litauen .....	1104
XX. Luxemburg .....	1105
XXI. Mexiko .....	1105
XXII. Niederlande .....	1106
XXIII. Norwegen .....	1107
XXIV. Österreich .....	1107
XXV. Polen .....	1109
XXVI. Portugal .....	1110
XXVII. Schweden .....	1110
XXVIII. Schweiz .....	1111
XXIX. Spanien .....	1113
XXX. Südafrika .....	1115
XXXI. Ungarn .....	1116
XXXII. Vereinigte Staaten von Amerika (USA) .....	1118
<b>Anhang 1: Vertikal-GVO .....</b>	<b>1123</b>
<b>Anhang 2: MITTEILUNG DER KOMMISSION .....</b>	<b>1130</b>
<b>Anhang 3: Ethikkodex des DFV .....</b>	<b>1195</b>
<b>Anhang 4: Richtlinie des Deutschen Franchise-Verbandes e. V. »Vorvertragliche Aufklärungspflichten« .....</b>	<b>1199</b>
<b>Stichwortverzeichnis .....</b>	<b>1203</b>