Inhaltsverzeichnis

Vorwort zur 5. Auflage.....	5
Einleitung	17
1 Einführung in das AGB-Recht (§§ 305 ff. BGB)	19
1.1 Allgemeines	19
(1) Das AGB-Recht (§§ 305 ff. BGB als Schutzvorschriften)	19
(2) Zielsetzung	21
(3) Beweislast.....	22
1.2 Wann liegen AGB vor?.....	23
(1) Der Begriff der Allgemeinen Geschäftsbedingungen	23
(2) Umwandlung von AGB in Individualvereinbarungen durch Verhandlungen ...	25
1.3 Wie werden AGB Vertragsbestandteil?.....	26
(1) Einbeziehung der AGB (§ 305 Abs. 2 und 3 BGB)	26
(2) Schutzhüllenverträge	27
(3) Verständlichkeitsgebot/Lesbarkeitsgebot	29
(4) Kollision von AGB beider Vertragspartner	29
1.4 Inhaltskontrolle von AGB.....	30
(1) Inhaltskontrolle im Einzelfall.....	30
(2) Inhaltskontrolle durch das Bundeskartellamt.....	34
(3) Kontrollverfahren nach dem Unterlassungsklagengesetz (Verbandsprozess)	34
1.5 Sonstige Regelungen	35
(1) Überraschende Klauseln (§ 305c Abs. 1 BGB).....	35
(2) Vorrang von Individualvereinbarungen (§ 305b BGB).....	37
(3) Unklarheitenregel (§ 305c Abs. 2 BGB).....	38
(4) Rechtsfolgen bei Nichteinbeziehung und Unwirksamkeit (§ 306 BGB).....	39
(5) Behandlung von Sonderfällen	40
2 Typische AGB-Klauseln in Lieferbedingungen der Lieferanten	41
2.1 Klauseln zum Vertragsabschluss und Vertragsinhalt.....	41
2.1.1 Zustandekommen des Vertrags.....	41
(1) Freibleibend-Klausel	41
(2) Verbindlichkeit des Vertragsantrags des Kunden.....	42
2.1.2 Geltung von AGB	43
(1) Einbeziehung von AGB in den Vertrag.....	43
(2) Einbeziehung von AGB in die Geschäftsverbindung; Rahmenvereinbarung.....	44
(3) Änderung von AGB.....	44
(4) Widersprechende AGB des Lieferanten und des Kunden	45

2.1.3	Schriftformerfordernis und Vollmacht.....	45
(1)	Vertragsabschluss mit schriftlicher Bestätigung des Lieferanten.....	45
(2)	Weitere Vereinbarungen vor Vertragsabschluss; Geschäftsleitungsvorbehalt (Vollmacht).....	46
(3)	Allgemeines Schriftformerfordernis	48
(4)	Verzicht auf die Schriftform.....	48
(5)	Vollmacht.....	49
(6)	Unbeachtlichkeit vorhergehender Vereinbarungen.....	49
2.1.4	Beteiligung Dritter am Vertragsabschluss	50
(1)	Beratungspflicht des Lieferanten.....	50
(2)	Angaben im Kaufvertrag über Finanzierung (z. B. durch Leasing).....	50
(3)	Zusammenhang mit Verträgen mit Vertriebspartnern.....	51
(4)	Entkoppelung der eigenen Vertragsdokumente.....	51
2.1.5	Sonderfragen zum Leasing.....	51
(1)	Keine Haftung des Leasinggebers für Verzug und Gewährleistung des Lieferanten.....	52
(2)	Übernahmebestätigung.....	53
2.2	Klauseln zur Vertragsdurchführung	54
2.2.1	Lieferbedingungen und Leistungsumfang	54
(1)	Gesonderte Vereinbarung über die Lieferzeit	54
(2)	Einhalten der Lieferfrist	55
(3)	Lieferzeit unverbindlich	55
(4)	Berechtigung zu Teillieferungen	55
(5)	Änderungen der Lieferzeiten; Rücktrittsrecht des Lieferanten	56
(6)	Verwendung neuwertiger Teile.....	57
(7)	Vorbehalt der Änderung von Konstruktion und Form	57
(8)	Benutzerdokumentation nicht geschuldet.....	58
(9)	Benutzerdokumentation als Maßstab	59
(10)	Benutzerdokumentation teilweise in Englisch.....	59
2.2.2	Eigentumsvorbehalt	60
(1)	Erweiterter Eigentumsvorbehalt	60
(2)	Benachrichtigung des Lieferanten bei Pfändung.....	60
2.2.3	Zahlungspflicht des Kunden.....	61
(1)	Kosten der Installation.....	61
(3)	Preiserhöhungen	62
2.2.4	Aufrechnung, Abtretung und Zurückbehaltungsrecht	63
(1)	Aufrechnung durch den Kunden.....	63
(2)	Ausschluss des Zurückbehaltungsrechts.....	63
(3)	Abtretung von Rechten und Pflichten aus dem Vertrag	64
2.2.5	Übergang der Gefahr.....	64
2.2.6	Abnahme.....	65

(1)	Abnahme mit Übergabe und Demonstration der Betriebsbereitschaft	65
2.3	Klauseln zu Pflichtverletzungen	66
2.3.0	Allgemeines	66
(1)	Pauschalierung von Schadensersatzansprüchen	66
2.3.1	Verzug des Kunden mit der Zahlung	67
(1)	Rücknahmerecht des Lieferanten	67
(2)	Verzugszinsen	67
(3)	Einstellen der Leistung durch den Lieferanten	68
2.3.2	Verzug des Kunden mit der Annahme der Leistung	69
(1)	Recht des Lieferanten, anderweitig zu verfügen	69
(2)	Rücktritt und Schadensersatz	70
(3)	Ersatz von Kosten der Lagerung	70
2.3.3	Ansprüche des Kunden bei Verzug des Lieferanten	71
(1)	Entschädigung	71
(2)	Rücktrittsrecht	71
(3)	Nachfrist von vier Wochen bei Verzug	72
2.3.4	Gewährleistungspflicht des Lieferanten	72
(1)	Beginn und Dauer der Verjährungsfrist für Ansprüche wegen Mängeln	72
(2)	Ausschluss der Gewährleistung wegen Ablaufs der Rügefrist	73
(3)	Nachbesserungsrecht des Lieferanten	74
(4)	Ausschluss der Gewährleistung bei fehlendem Vertretenmüssen des Lieferanten bzw. bei Änderungen/Eingriffen durch den Kunden	74
(5)	Ausschluss der Gewährleistung für gebrauchte IT-Anlage / bei Verwendung untauglichen Zubehörs	75
(6)	Pflicht des Kunden, Mängel zu melden	76
(7)	Mängelbeseitigung am Sitz des Lieferanten; Kunde überspielt Korrekturmaßnahme	76
(8)	Kosten der Nachbesserung	77
(9)	Vergütung des Aufwands bei nicht nachgewiesenem Mangel	78
(10)	Ausschluss der Gewährleistung bei nicht reproduzierbaren Mängeln	78
(11)	Wartungsvertrag als Voraussetzung für Gewährleistungsansprüche	79
(12)	Verweis auf Dritte	79
2.3.5	Einschränkung von Schadensersatzansprüchen des Kunden	80
(1)	Ausschluss der Haftung bei einfacher Fahrlässigkeit	80
(2)	Kein Ersatz für mittelbare Schäden / Haftungsobergrenzen	82
(3)	Kein Ersatz bei Verlust von Daten	83
2.4	Klauseln zu Rahmenbedingungen	83
2.4.1	Anwendbares Recht	83
2.4.2	Gerichtsstandsvereinbarungen	84
2.4.3	Ausfuhrkontrollbestimmungen	84
2.4.4	Teilunwirksamkeitsklausel und salvatorische Klausel	85

(1)	Teilunwirksamkeitsklausel	85
(2)	Salvatorische Klausel.....	85
3	IT-spezifische AGB-Klauseln der Lieferanten	87
3.1	Klauseln zur Überlassung von Software-Produkten (Standardsoftware)	87
3.1.1	Ansprüche wegen Mängeln (Gewährleistung)	88
(1)	Mängelfreiheit nicht geschuldet	88
(2)	Form der Mängelmeldung	89
(3)	Ausschluss der Gewährleistung bei Änderungen durch den Kunden.....	89
(4)	Einsatz der Software-Produkte nur auf dafür freigegebenen Typen von IT-Anlagen	90
(5)	Einschränkung/Ausschluss des Rücktritts.....	91
(6)	Keine Kombinierbarkeit der Funktionen bei Software-Produkten	92
(7)	Löschen von Kopien bei Vollzug des Rücktritts	93
(8)	Mängelbeseitigung durch neue Version/Ausweidlösung	94
(9)	Verbot für bestimmte Einsatzbereiche.....	95
(10)	Kein vorausgesetzter Gebrauch geschuldet.....	95
(11)	Einschränkung der Rechtsmängelhaftung.....	96
(12)	Abweichung von der vereinbarten Beschaffenheit	96
3.1.2	Benutzungsrecht im Allgemeinen.....	97
(1)	Nutzungsrecht nur in Verbindung mit dem Abschluss eines Pflegevertrags.....	98
(2)	Eigentumsvorbehalt am Datenträger.....	98
(3)	Nutzungsrecht ruht bei Zahlungsverzug.....	98
(4)	Urheberrechtsschutz unterstellt	99
(5)	Software-Produkte als Betriebsgeheimnisse.....	99
(6)	Weitergabeverbot.....	100
	(6.1) Lieferung der Quellprogramme.....	101
	(6.2) Lieferung der Objektprogramme.....	101
	(6.3) Langfristige Benutzungsmöglichkeit	101
	(6.4) Systemsoftware	102
	(6.5) Weitergabeverbot bei größenbezogener Vergütung.....	102
	(6.6) Weitergabeverbot bei Mehrfacheinsatz	102
	(6.7) Weitergabeverbot bei Überlassung als „Lizenzvertrag“	103
	(6.8) Weitergabeverbot bei Nutzungsrecht für eine Unternehmensgruppe	103
	(6.9) Weitergabeverbot bei urheberrechtlich nicht geschütztem Programm	103
(7)	Weitergabe an Dritte unter Bindung des Zweiterwerbers/ nur mit Zustimmung des Lieferanten	103
	(7.1) Bindung des Zweiterwerbers an den Überlassungsvertrag	103
	(7.2) Zustimmungsvorbehalt.....	105
(8)	Verbot von Änderungen / Änderungen nur mit Zustimmung des Lieferanten.....	105

(9)	Kopierbeschränkungen/Kopierverbote	107
(10)	Verbot der Mängelbeseitigung	107
3.1.3	Umfang des Benutzungsrechts	108
(1)	Installation und Einsatz der Software-Produkte auf irgendeiner/einer bestimmten IT-Anlage	108
(2)	Benutzung von gebündelten Software-Produkten nur auf einem PC	110
(4)	Keine Benutzung auf einer anderen IT-Anlage/Zentraleinheit	112
	(4.1) Benutzung ausgeschlossen	113
	(4.2) Benutzung vergütungspflichtig	114
	(4.3) Benutzung zustimmungsbedürftig	114
(5)	Benutzung für RZ-Dienstleistungen	114
(6)	Kein Vorzugspreis bei Lieferung einer neuen Version	115
(7)	Ausschluss des Anspruchs auf eine nach Wechsel des Typs der IT-Anlage erforderliche Variante	115
(8)	Benutzung über das Internet.....	117
3.1.4	Klauseln zur Bindung des Benutzungsrechts an bestimmte Typen von IT-Anlagen	120
(1)	Einsatz von Anwendungssoftware nur auf freigegebenen Typen von IT-Anlagen	120
(2)	Einsatz von Systemsoftware nur auf freigegebenen Typen von Hardware	121
(3)	Bindung des Einsatzes von Anwendungssoftware an Herstellerhardware	122
3.1.5	Programmschutz.....	122
(1)	Pflichten des Kunden	122
	(1.1) Vernichtungsgebot oder Rückgabe bei Benutzungsende	123
	(1.2) Vertragsstrafe.....	123
	(1.3) Erlöschen des Benutzungsrechts	123
(2)	Technische Maßnahmen des Lieferanten	124
(3)	Kontrollrechte des Lieferanten	124
(4)	Verbot der Kenntnissgabe der Quellprogramme an Dritte	125
(5)	Verbot des Dekompilierens.....	126
3.1.6	Besonderheiten bei Miete	127
(1)	Mängelhaftung (Gewährleistung).....	127
(2)	Vermietungsverbot.....	128
(3)	Erhöhung des Mietzinses	128
3.2	Klauseln zur Erstellung von Programmen	128
3.2.1	Erstellungsphase	128
(1)	Erstellung der Spezifikation.....	128
(2)	Wunsch des Kunden wie vom Lieferanten bestätigt.....	129
3.2.2	Leistungspflichten	130
(1)	Einschränkungen der Lieferpflicht des Lieferanten	130
	(1.1) Keine bzw. eingeschränkte Lieferung der Quellprogramme	130

	(1.2) Keine Lieferung von Entwicklungswerkzeugen	131
	(1.3) Benutzerdokumentation nur, falls vereinbart	131
(2)	Vergütung, insbesondere von Nebenkosten, durch den Kunden	132
3.2.3	Abnahme	133
(1)	Keine Meldung eines schweren Mangels innerhalb einer bestimmten Frist	134
(2)	Produktive Nutzung	134
3.2.4	Benutzungsumfang	135
(1)	Benutzungsrecht des Kunden	135
(2)	Einsatz nur auf bestimmten Typen von IT-Anlagen	135
(3)	Änderungen durch den Kunden	136
3.2.5	Programmschutz	136
(1)	Kenntnisgabe der Quellprogramme an Dritte	136
(2)	Geheimhaltungspflichten des Lieferanten	137
3.2.6	Einschränkung der Mängelbeseitigungspflicht des Lieferanten	138
(1)	Kosten der Selbstvornahme	138
(2)	Keine Pflicht zur Mängelbeseitigung in Vorprodukten	138
3.2.7	Einschränkung von weiteren Mängelhaftungsansprüchen („Gewährleistungsansprüchen“) des Kunden	139
(1)	Ausschluss des Rücktritts	139
(2)	Pauschale Mindestfrist zur Mängelbeseitigung	139
(3)	Entkoppelung mehrerer Verträge	140
3.3	Klauseln zur Wartung/Reparatur von Hardware	140
3.3.1	Wartungspflicht des Lieferanten	141
(1)	Vereinbarung einer Beendigungsmöglichkeit	141
(2)	Beginn mit Installation	142
3.3.2	Leistungspflichten des Lieferanten	142
(1)	Verbrauchsmaterial/Ersatzteile	143
(2)	Austausch durch gebrauchte Teile	143
(3)	Instandhaltung auf Abruf	143
(4)	Bestimmte Reparaturen außerhalb der Pauschale	144
3.3.3	Zahlungspflicht des Kunden	144
(1)	Vorauszahlungspflicht	144
(2)	Preisvorbehalt des Lieferanten	144
3.3.4	Wartung nach Zeit und Material / zu Reparaturaufträgen	145
(1)	Berechnungsgrundlage	145
(2)	Austauschteile	146
3.3.5	Haftung des Lieferanten	147
3.4	Klauseln zur Pflege von Software-Produkten	147
3.4.1	Pflegepflicht des Lieferanten	147
(1)	Ablehnung des Lieferanten in den Überlassungs-AGB, Pflegeleistungen zu erbringen	147

(2)	Benutzungsrecht nur bei Fortdauer des Pflegevertrags	148
(3)	Mindestlaufzeit	148
(4)	Kündigungsrecht	149
(5)	Beginn mit Installation	149
(6)	Fristsetzung	150
3.4.2	Leistungspflichten des Lieferanten	150
(1)	Anpassung an geänderte Rechtsvorschriften	150
(2)	Maßgebliche Version	151
3.4.3	Benutzungsrecht des Kunden	152
(1)	Änderungen durch den Kunden	152
3.4.4	Zahlungspflicht des Kunden	153
(1)	Gesonderte Erstattung von Reisekosten	153
(2)	Preisvorbehalte auf die Pflegepauschale	154
(3)	Zusätzliche Vergütung bei Ablehnung der Fernpflege	154
(4)	Förmliches Inverzugsetzen nicht notwendig	155
3.4.5	Haftung des Lieferanten	155
4	AGB-Klauseln der Auftraggeber (Kunden)	
	(„Einkaufsbedingungen“)	157
4.1	Klauseln zum Vertragsabschluss und zum Vertragsinhalt	158
(1)	Abwehrklausel	158
4.2	Klauseln zur Vertragsdurchführung	158
4.2.1	Lieferbedingungen und Leistungsumfang	158
(1)	Veränderung der Liefertermine	158
(2)	Lieferzeit	159
(2.1)	Neuer Termin bei Lieferverzögerungen	159
(2.2)	Keine Rechte des Lieferanten bei Ruhen der Arbeit	159
(2.3)	Begrenzte zusätzliche Vergütung bei vom Lieferanten nicht verschuldeter Terminverzögerung	160
(3)	Erfüllungsort	160
(4)	Meistbegünstigungsklausel	160
4.2.2	Zahlungspflicht des Kunden	161
(1)	Vereinbarung eines Zahlungsziels	161
4.2.3	Abtretung	161
(1)	Abtretungsverbot	161
(2)	Abtretung von Rechten und Pflichten	162
4.2.4	Übergang der Gefahr	162
(1)	Gefahrtragung	162
4.2.5	Abnahme	163
(1)	Gegenzeichnung des Abnahmeprotokolls	163
(2)	Kunde erklärt Abnahme bei Vertragsgemäßheit der Programme	163

(3)	Übergabe und Gutbefund der Unterlagen.....	164
(4)	Probezeit vor Abnahme	164
4.2.6	Eigentums- und Nutzungsrechte	165
(1)	Eigentum an den Unterlagen/Übertragung der Nutzungsrechte	165
(2)	Haftung des Lieferanten bei bestehenden Schutzrechten Dritter	166
4.2.7	Geheimhaltungspflicht des Lieferanten	166
(1)	Geheimhaltung von Know-how und anderen Informationen.....	166
(2)	Datenschutz	168
(3)	Rechte an den Arbeitsergebnissen	168
4.2.8	Abwerbung.....	168
4.2.9	Mitteilung über Vorlieferanten.....	169
4.3	Klauseln zu Pflichtverletzungen	169
4.3.1	Ansprüche des Kunden bei Verzug des Lieferanten.....	169
(1)	Mahnung und Fristsetzung nicht erforderlich.....	169
(2)	Verschulden nicht erforderlich.....	170
(3)	Vertragsstrafe zusätzlich	170
4.3.2	Mängelhaftungspflicht (Gewährleistungspflicht) des Lieferanten	171
(1)	Verlängerung der gesetzlichen Verjährungsfrist	171
(2)	Gewährleistungsfrist bei Nachbesserung	172
(3)	Mängelbeseitigung nach Abnahme	172
(4)	Vorhandensein von Mängeln.....	174
(5)	Überlassene Unterlagen.....	174
(6)	Unklarheiten der Aufgabenstellung.....	175
(7)	Lieferant übernimmt Garantie für Mängelfreiheit.....	175
(8)	Berechtigung zur Selbstvornahme	176
(9)	Rückgriff bei Weiterverkäufen an Unternehmer	176
(10)	Gewährleistung bei Rechtsmängeln	177
(11)	Keine unverzügliche Rügepflicht.....	178
5	Beispiel: EVB-IT Überlassung Typ A.....	179
5.1	Gegenstand des Vertrages.....	179
5.2	Art und Umfang der Leistung	180
5.3	Nutzungsrechte*	181
5.4	Außerordentliche Kündigung der Nutzungsrechte*	183
5.5	Vergütung.....	184
5.6	Verzug	184
5.7	Gewährleistung.....	187
5.8	Schutzrechtsverletzung.....	190
5.9	Sonstige Haftung	192

5.10	Verjährung	193
5.11	Datenschutz, Geheimhaltung und Sicherheit.....	193
5.12	Schriftform	194
5.13	Anwendbares Recht	194
5.14	Salvatorische Klausel.....	195
5.15	Begriffsbestimmungen	195
Literaturverzeichnis		197
Sachregister		199