

Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis	XI
Literaturverzeichnis	XVII
Teil 1 Einleitung	1
A. Die Problemstellung	1
B. Die Zielsetzung	3
C. Der Gang der Untersuchung	3
Teil 2 Grundlagen zu den AGBen im Allgemeinen und zu Banken-AGBen	5
A. Grundlagen zu den AGBen im Allgemeinen	5
I. Allgemeine Geschäftsbedingungen	5
1. Art der Regelung	5
a) Vertragsbedingungen	5
b) Abgrenzung zu bankinternen Anweisungen	6
2. Vielzahl	6
3. Vorformuliert und gestellt	7
a) Vorformuliert	7
b) Gestellt	7
aa) Grundsatz	7
bb) Besonderheit bei Verbraucherverträgen	8
4. Ergebnis	8
II. Einbeziehungsvoraussetzungen	9
1. Grundsatz	9
a) Bei Verbrauchern	9
b) Bei Unternehmern	11
2. Sonderfall im Rechtsverhältnis zwischen Bank und Kunden	12
a) Bei Verbrauchern	12
b) Bei Unternehmern	13
B. Grundlagen zu den Banken-AGBen	14
I. Entstehungsgeschichte	14

1. Vorgänger der Allgemeinen Geschäftsbedingungen.....	14
2. Erste Entwürfe und Entwicklung.....	15
II. Aufgaben der Allgemeinen Geschäftsbedingungen	16
1. Konkretisierung des Rechtsverhältnis.....	17
a) Unzureichende Regelungen.....	18
b) Technologischer Fortschritt und Innovationskraft	19
2. Rationalisierung und Standardisierung	20
a) Rationalisierung	20
b) Standardisierung und Europäisierung.....	21
aa) Standardisierung	21
bb) Europäisierung	21
c) Folgen von Rationalisierung und Standardisierung	25
aa) Rechtssicherheit und Transparenz	25
bb) Kostensenkung	25
3. Risikoabwälzung und Risikobegrenzung	26
a) Operationelle Risiken.....	26
b) Adressenausfallrisiken.....	26
c) Ergebnis	27
III. Bedeutung der Allgemeinen Geschäftsbedingungen	27
1. Rechtliche Bedeutung	27
a) Strukturelles Ungleichgewicht	27
b) Konditionenempfehlungen.....	28
2. Wirtschaftliche Bedeutung	29
3. Ergebnis.....	30
Teil 3 Bearbeitungsentgelt und Entwicklung der einschlägigen	
Rechtsprechung des BGH	31
A. Bearbeitungsentgelt	31
I. Begriffliche Einordnung.....	31
1. Betriebswirtschaftliche Einordnung	31
2. Rechtliche Einordnung	31
a) Preishauptabrede	32
aa) Vergütung für Kreditgewährung	32
bb) Vergütung für zusätzliche Sonderleistung	33
b) Preisnebenabrede	33
c) Ergebnis	34

B. Entwicklung der einschlägigen Rechtsprechung des BGH	34
C. Ergebnis	39
Teil 4 Bearbeitungsentgelt und Preisprüfung durch AGB-Kontrolle für den Verbraucherbereich	41
A. Rechtslage in Deutschland	41
I. Einschlägige Rechtsprechung	41
1. Kontrollfähigkeit der Bearbeitungsentgeltklausel	41
2. Inhaltskontrolle der Bearbeitungsentgeltklausel	42
II. Ergebnis	45
B. Exkurs: zur Vorlagepflicht an Großen Senat	45
I. Rechtsansicht des XI. BGH-Senats	45
II. Vorlage nach § 132 GVG	46
1. Divergenzvorlage	46
2. Grundsatzvorlage	46
a) Grundsätzliche Bedeutung	47
b) Fortbildung des Rechts	48
c) Sicherung einer einheitlichen Rechtsprechung	49
III. Stellungnahme	49
C. Rechtslage in Österreich	50
I. Grundsatz in Österreich	50
II. Teil des Entgelts	51
III. Keine gröbliche Benachteiligung	53
D. Stellungnahme	55
Teil 5 Bearbeitungsentgelt und Preisprüfung durch AGB-Kontrolle für den unternehmerischen Bereich	59
A. Rechtslage in Deutschland	59
B. Einschlägige Rechtsprechung	60
C. Situation im unternehmerischen Verkehr	61
I. Problemstellung	61

II. Rechtsdogmatischer Anknüpfungspunkt	62
1. Rechtsansicht des BGH	62
2. Stellungnahme	64
III. Lösungsmöglichkeiten	64
1. Reform des AGB-Rechts	65
a) Anpassung des § 305 BGB	65
aa) Aushandeln durch Verhandeln ersetzen	65
bb) Kriterien für Aushandeln im Gesetz normieren	67
aaa) Ansicht von Müller	68
bbb) Ansicht von Westphalen	69
ccc) Stellungnahme	72
b) Anpassung des § 310 Abs. 1 S. 2 Hs. 2 BGB	72
aa) Ansicht von Müller	72
bb) Ansicht von Westphalen	73
cc) Stellungnahme	75
c) Ergebnis	75
2. Preisnebenabrede oder Preishauptabrede?	75
a) Rechtsansicht des BGH	75
b) Zur eigenen Rechtspflicht der Bank	76
aa) Aus § 18 Abs. 2 KWG	76
bb) Zum Rechtsgrundsatz, Kosten wegen gesetzlicher Pflicht selbst tragen zu müssen	77
aaa) Rechtsansicht des BGH	77
bbb) Rechtsansicht im Schrifttum	78
ccc) Stellungnahme	79
cc) Ergebnis	79
c) Eigeninteresse der Bank	80
aa) Abgrenzung von Motiven	80
bb) Situation im unternehmerischen Verkehr	82
d) Ergebnis	85
3. Interessenabwägung	85
a) Vor Gesetzesänderung	87
aa) Argumente gegen Wirksamkeit	87
bb) Argumente für Wirksamkeit	91
b) Nach Gesetzesänderung	111
c) Stellungnahme	113
4. Eigener Lösungsvorschlag	114

D. Sonderfall Existenzgründer	115
I. Problemstellung	115
II. Kredite bis € 75.000,-	117
1. Vor Gesetzesänderung	117
2. Nach Gesetzesänderung	117
III. Kredite über € 75.000,-	118
1. Vor Gesetzesänderung	118
2. Nach Gesetzesänderung	119
IV. Stellungnahme	119
E. Ergebnis	120
Teil 6 Figur Unzumutbarkeit der Klageerhebung	123
A. Rechtsansicht des BGH	123
I. Regelverjährung als Grundsatz	123
II. Voraussetzungen für Verjährungsbeginn	123
1. Objektive Komponente	124
a) Bearbeitungsentgelt mitkreditiert	124
b) Bearbeitungsentgelt nicht mitkreditiert	125
2. Subjektive Komponente	125
a) Anspruchs begründende Umstände	125
b) Ausnahme beim Bearbeitungsentgelt	126
aa) Unsichere und zweifelhafte Rechtslage	127
aaa) Unterschiedliche Meinungen und Entscheidungen	127
bbb) Unsichere Rechtslage nach Verjährungsbeginn	127
ccc) Keine höchstrichterlichen Entscheidungen	127
ddd) Höchststrichterliche Entscheidungen	128
eee) Ergebnis	131
bb) Zumutbarkeit als ungeschriebenes Tatbestandsmerkmal	131
aaa) Definition Zumutbarkeit	131
bbb) Entwicklung des Tatbestandsmerkmals der Zumutbarkeit	131
ccc) Eintritt der Zumutbarkeit	136
ddd) Stellungnahme	137
B. Weitere Kritik	139

I. Unzulässige Analogie	139
1. Analogievoraussetzungen	139
2. Planwidrige Regelungslücke	139
a) Systematische Auslegung	139
b) Historische Auslegung	140
c) Teleologische Auslegung	140
aa) Grundsatz	141
bb) Abwägung	141
3. Ergebnis	144
II. Rechtsstaatsprinzip	144
III. Gebot der Rechtssicherheit	145
1. Definition	145
2. Mangelhafte Abgrenzungskriterien	146
3. Ergebnis	146
IV. Gefahr der willkürlichen Anwendung	146
V. Begrenzung auf besondere Fallgruppen	147
1. Rechtsansicht des BGH	147
2. Rechtsansicht im Schrifttum	148
3. Stellungnahme	149
C. Ergebnis	149
Teil 7 Fazit	151
A. Grundlagen zu den AGBen im Allgemeinen und zu Banken-AGBen	151
B. Bearbeitungsentgelt und Preisprüfung durch AGB-Kontrolle für den Verbraucherbereich	152
C. Bearbeitungsentgelt und Preisprüfung durch AGB-Kontrolle für den unternehmerischen Bereich	153
D. Figur Unzumutbarkeit der Klageerhebung	154
E. Zusammenfassung der Ergebnisse und Ausblick	155