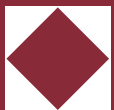


Schriften der
Juristischen Studiengesellschaft Regensburg e.V.

44

Dieter Maihold

Bankentgelte – AGB-Kontrolle in der Rechtsprechung des Bundesgerichtshofs



Nomos


C.H. BECK

Schriften der
Juristischen Studiengesellschaft
Regensburg e.V.

Herausgegeben von
Prof. Dr. Dr. h.c. Herbert Roth, Universität Regensburg

Band 44

Dieter Maihold

Bankentgelte – AGB-Kontrolle in der Rechtsprechung des Bundesgerichtshofs



Nomos


C.H. BECK

Die Deutsche Nationalbibliothek verzeichnet diese Publikation in der Deutschen Nationalbibliografie; detaillierte bibliografische Daten sind im Internet über <http://dnb.d-nb.de> abrufbar.

ISBN 978-3-8487-5934-7 (Print)

ISBN 978-3-7489-0064-1 (ePDF)

Die Bände 1–31 sind beim Verlag C. H. Beck, München, erschienen.

1. Auflage 2019

© Nomos Verlagsgesellschaft, Baden-Baden 2019. Gedruckt in Deutschland. Alle Rechte, auch die des Nachdrucks von Auszügen, der fotomechanischen Wiedergabe und der Übersetzung, vorbehalten. Gedruckt auf alterungsbeständigem Papier.

Inhaltsverzeichnis

I. Wirtschaftlicher Hintergrund	9
II. Rechtliche Grundlagen der Inhaltskontrolle von Entgeltklauseln	13
1. Vorliegen Allgemeiner Geschäftsbedingungen	13
a) Vorherige schriftliche Fixierung	13
b) "Stellen" von Vertragsbedingungen	14
aa) „Stellen“ von Vertragsbedingungen bei eigener Bindung des Klauselverwenders?	15
bb) Wahlmöglichkeit zwischen vorformulierten Vertragsbedingungen (Individualbeitrag)	16
cc) Klauselkontrolle bei Verhandlungsmacht oder größerer Erfahrung des Vertragspartners?	17
c) Ausgehandelte Vertragsbedingungen	19
aa) Verhandlungsmöglichkeit statt Aushandeln	19
bb) Wahlmöglichkeit zwischen vorformulierten Vertragsbedingungen - Individualbeitrag	20
2. Klauselkontrolle, Kontrollfreiheit	21
a) Preishauptabrede	21
b) Bepreisung von Sonderleistungen	22
c) Preisnebenabreden	23
d) Gesetzliche Preisregelungen	24
3. Interessenabwägung, § 307 Abs. 1, Abs. 2 BGB	24
a) Interessenabwägung bei Entgeltklauseln, Leitbild	25
b) Gleichlauf von Kontrollfähigkeit und Interessenabwägung?	25
c) Bankbetriebswirtschaftliche Erwägungen im Interessenausgleich?	27
4. Auslegung zur Klärung der Kontrollfreiheit	29
a) Maßstab der Auslegung	30
b) Unklarheitenregel	31
c) Reichweite von Entscheidungen	31
III. Entgeltklauseln in Darlehensverträgen	33
1. Grundlegende Entscheidung vom 13. Mai 2014	33
a) Leitbild: keine Bepreisung der Erfüllung eigener Pflichten	33

b) Sonderleitbild: Zins als Preis für Kapitalnutzung	33
aa) Leitbild in § 488 Abs. 1 Satz 2 BGB	34
bb) Bedeutung des neuen Leitbilds	35
cc) Kritik	36
c) Kontrollfähigkeit	37
aa) Preishauptabrede nach § 488 BGB	37
bb) Aufspaltung der Entgeltvereinbarung	38
d) Inhaltskontrolle	38
2. Förderdarlehen	39
3. Avalkredite	40
4. Unternehmerdarlehen	40
a) Sonderleitbild Unternehmerdarlehen?	41
b) Kontrollfähigkeit	42
c) Inhaltskontrolle	43
aa) Verstoß gegen ein Leitbild	43
bb) Angemessenheit durch Kompensation	43
cc) Gewohnheiten und Gebräuche des Handelsverkehrs	45
dd) Ausgeglichene Verhandlungsmacht?	46
5. Bepreisung von Zinsregelungen	48
a) Wahlrecht zwischen verschiedenen Preismodellen	48
b) Zinsgestaltungen (Zinscap, Zinskorridor)	49
aa) Allgemeine Geschäftsbedingungen	49
bb) Kontrollfähigkeit	50
IV. Entgelte im Zahlungsverkehr	52
1. Grundlagen zur Inhaltsprüfung von Entgeltklauseln im Zahlungsverkehr	52
a) Entgelt für die Hauptleistung	53
b) Entgelt für Nebenleistungen	53
c) Paradigmenwechsel für die Kontrolle von Entgeltklauseln?	54
2. Verstoß gegen das Bepreisungsverbot in § 675f Abs. 5 Satz 2 BGB (§ 675f Abs. 4 Satz 2 BGB aF)	56
a) Bepreisbare Hauptleistung	56
b) Entgelte – auch – für Nebenleistungen	57
aa) Bepreisung von Buchungsposten statt der zugrunde liegenden Zahlungsdienste	57
bb) Bepreisung von smsTANs im Online-Banking	58
3. Prüfung einer Entgeltklausel anhand gesetzlicher Preisregel	59
a) Kontrollfähigkeit	60
b) Inhaltskontrolle	60

c) Neufassung von § 675o Abs. 1 Satz 4 BGB	61
V. Ausblick	63
1. Kontrollkonzept für Entgeltklauseln	63
a) Kontrolle von Entgeltklauseln anhand gesetzlicher Leitbilder	63
b) Gesetzliche Preisregelungen	64
2. Reformdiskussion	66