

JuS-Schriftenreihe

Michael Martinek

Moderne Vertragstypen

Band III:

Computerverträge,
Kreditkartenverträge sowie
sonstige moderne Vertragstypen

Verlag C.H.Beck

Moderne Vertragstypen

Band III
Computerverträge, Kreditkartenverträge
sowie sonstige
moderne Vertragstypen

von

Michael Martinek

Dr. iur., Dr. rer. publ., M. C. J. (New York)
Universitätsprofessor in Saarbrücken



C.H. BECK'SCHE VERLAGSBUCHHANDLUNG
MÜNCHEN 1993

Zitiervorschlag: *Martinek*, Moderne Vertragstypen III (1993).

Die Deutsche Bibliothek – CIP-Einheitsaufnahme

Martinek, Michael:

Moderne Vertragstypen / von Michael Martinek. –
München : Beck.

Bd. 3. Computerverträge, Kreditkartenverträge sowie son-
stige moderne Vertragstypen. – 1993

(Schriftenreihe der Juristischen Schulung :

H. 120)

ISBN 3 406 37561 8

NE: GT

ISBN 3 406 37561 8

Gesamtherstellung: C. H. Beck'sche Buchdruckerei, Nördlingen
Gedruckt auf alterungsbeständigem (säurefreiem) Papier
gemäß der ANSI-Norm für Bibliotheken

Schriftenreihe
der Juristischen Schulung

Geschäftsführender Herausgeber
Rechtsanwalt Prof. Dr. Hermann Weber

Heft 120

Für *Margarethe Maria*

Vorwort zu Band III

Mit diesem Band kommt die dreibändige Einführung in das Recht der modernen Vertragstypen zum Abschluß. Er behandelt die Computer- und Kreditkartenverträge (Kap. VI) und – weniger ausführlich – in einem zusammenfassenden Kapitel zu den „sonstigen modernen Vertragstypen“ (Kap. VII) die Poolverträge, die Joint-Venture-Verträge, die Turnkey-, Timesharing- und die Just-in-time-Verträge. In einem Schlußkapitel (Kap. VIII) werden die Bedeutung der Rechtsvergleichung und der Rechtsvereinheitlichung sowie vor allem die Zukunftsperspektiven für dieses Rechtsgebiet beleuchtet.

Natürlich bin ich erfreut und dankbar, daß die schon erschienenen Bände eine überwiegend wohlwollende Aufnahme bei den Studenten und auch den Rezensenten gefunden haben, und ich wünsche mir dasselbe für diesen letzten Band. Dies sollte nicht nur mich selbst ermuntern, das Recht der modernen Vertragstypen in der akademischen Unterweisung unserer Jurastudenten (und der Studenten der Wirtschaftswissenschaften mit juristischem Schwerpunkt) stärker als traditionell üblich in Vorlesungen, Vertiefungsveranstaltungen und Seminaren zu behandeln. Dieser Teil des Privat- und Wirtschaftsrechts verdient aufgrund seiner praktischen Bedeutung und seiner didaktischen Eignung eine bevorzugte Berücksichtigung in einer rechtswissenschaftlichen Ausbildung, die den Anspruch erhebt, die Studenten mit den grundlegenden Fragestellungen und wichtigen Ordnungsaufgaben, mit den zentralen Regelungsanliegen, den entscheidenden Gestaltungskräften und den tatsächlichen Wirkungszusammenhängen unserer Rechts- und Wirtschaftsordnung anhand ausgewählter Beispiele vertraut zu machen.

In Dankbarkeit verbunden bin ich meinen Mitarbeiterinnen und Mitarbeitern an meinem Lehrstuhl und am Institut für Europäisches Recht, die sich für das Projekt „Moderne Vertragstypen“ engagiert und mich mit Rat und Tat unterstützt haben. Einige meiner Doktoranden aus den letzten Jahren, deren Arbeiten im Recht der modernen Vertragstypen angesiedelt sind, haben mit ihren Gedanken schon zu den ersten beiden Bänden, aber auch zum vorliegenden letzten Band beigetragen: Dank gebührt den Herren Dr. *Bernd Gilcher*, Dr. *Martin Kretzer* und Dr. *Benno Sefrin*. Hervorgehobene Erwähnung verdienen meine Assistenten Herr Dr. *Jürgen Oechsler* und Herr Dr. *Uwe Theobald*, deren Entwürfe zu einzelnen Teilbereichen des dritten Bandes mir überaus hilfreich waren. Dank für die unermüdlich geleisteten Schreib- und Korrekturarbeiten, für die nicht immer einfache Literaturbeschaffung und die leidige Über-

prüfung des Anmerkungsapparats habe ich meiner Sekretärin, Frau *Marlies Becker*, sowie – aus der Studenten- und Assistentenschaft – Frau *Susanne Jaschinski* und den Herren *Sascha Ahnert*, *Klaus Fritzen*, *Dr. Hans Jörg Ittenbach* und *Klaus Mayr* zu sagen.

Saarbrücken, im Sommersemester 1993

Michael Martinek

Inhaltsübersicht über das dreibändige Gesamtwerk

Band I: Leasing und Factoring

Kapitel I. Moderne Vertragstypen in der Privatrechtsordnung

- § 1. Bedeutung und Eigenarten der modernen Vertragstypen
- § 2. Das Schuldrecht und die modernen Vertragstypen

Kapitel II. Leasing

- § 3. Die Grundlagen des Leasinggeschäfts
- § 4. Die Rechtsnatur von Leasingverträgen
- § 5. Die Anwendung des Abzahlungsgesetzes, des Verbraucherkreditgesetzes und des AGB-Gesetzes auf Leasingverträge
- § 6. Vertragsschluß und Lieferung
- § 7. Gefahrtragung und Gewährleistung
- § 8. Beendigung, Abrechnung und Insolvenz

Kapitel III. Factoring

- § 9. Die Grundlagen des Factoringgeschäfts
- § 10. Rechtsnatur- und Konstruktionsprobleme des Factoring
- § 11. Factoring-Globalzession und verlängerter Eigentumsvorbehalt
- § 12. Abtretungsverbote, Aufrechnungen, bereicherungs- und insolvenzrechtliche Probleme beim Factoring

Stichwortverzeichnis

Band II: Franchising, Know-how-Verträge, Management- und Consultingverträge

Kapitel IV. Franchising

- § 13. Entwicklung und Bedeutung des Franchising
- § 14. Die Rechtsnatur von Franchiseverträgen
- § 15. Abschluß und Durchführung von Franchiseverträgen
- § 16. Ordentliche und außerordentliche Kündigung
- § 17. Ausgleichsanspruch und nachvertragliche Abwicklung
- § 18. Franchising im Recht der Wettbewerbsbeschränkungen

Kapitel V. Know-how-Verträge, Management- und Consultingverträge

- § 19. Know-how-Verträge
- § 20. Managementverträge
- § 21. Consultingverträge

Stichwortverzeichnis

Band III: Computerverträge, Kreditkartenverträge sowie sonstige moderne Vertragstypen

Kapitel VI. Computerverträge und Kreditkartenverträge

- § 22. Computerverträge
- § 23. Kreditkartenverträge

Kapitel VII. Sonstige moderne Vertragstypen

- § 24. Poolverträge
- § 25. Joint-Venture-Verträge

§ 26. Turnkeyverträge

§ 27. Timesharingverträge

§ 28. Just-in-time-Verträge

Kapitel VIII. Zukunftsperspektiven der modernen Vertragstypen

§ 29. Rechtsvergleichung und Rechtsvereinheitlichung

§ 30. Prognosen und Strategien für die modernen Vertragstypen

Stichwortverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis

a. A.	anderer Ansicht/Auffassung
ABl.	Amtsblatt
Abs.	Absatz
Absatzwirtschaft	Absatzwirtschaft – Zeitschrift für Marketing
AbzG	Gesetz betreffend die Abzahlungsgeschäfte/Abzahlungsgesetz
AcP	Archiv für die civilistische Praxis
ADAC	Allgemeiner Deutscher Automobilclub
ADSp	Allgemeine Deutsche Spediteurbedingungen
AG	Amtsgericht / Aktiengesellschaft
AGB	Allgemeine Geschäftsbedingungen
AGBG	Gesetz zur Regelung des Rechts der allgemeinen Geschäftsbedingungen
AHB	Allgemeine Haftpflicht-Versicherungsbedingungen
AktG.....	Aktiengesetz
Alt.	Alternative
Amtsbl.	Amtsblatt
Anh.	Anhang
Anm.	Anmerkung
AP.....	Nachschlagewerk des Bundesarbeitsgerichts – Arbeitsgerichtliche Praxis
ArchVölkR	Archiv des Völkerrechts
ArGe.....	Arbeitsgemeinschaft
arg. e contr.	argumentum e contrario
Art.	Artikel
Aufl.	Auflage
AWD	Außenwirtschaftsdienst des Betriebs-Beraters (Zeitschrift)
Az	Aktenzeichen
BAG	Bundesarbeitsgericht, auch Entscheidungen des Bundesarbeitsgerichts
BankBetrieb	BankBetrieb – Zeitschrift für Bankpolitik und Bankpraxis
Bankkaufmann	Bankkaufmann – Fachmagazin für Bankpraxis und Bankmanagement
BAnz.....	Bundesanzeiger
BayObLG.....	Bayerisches Oberstes Landesgericht
BB	Der Betriebs-Berater (Zeitschrift)
Bd.	Band
BDI.....	Bundesverband der Deutschen Industrie
BDSG	Bundesdatenschutzgesetz
Begr.	Begründung
BetrVG	Betriebsverfassungsgesetz
BeurkG	Beurkundungsgesetz
BGB	Bürgerliches Gesetzbuch
BGBI.	Bundesgesetzblatt
BGH.....	Bundesgerichtshof
BGH St	Entscheidungen des Bundesgerichtshofs in Strafsachen

BGHZ.....	Entscheidungen des Bundesgerichtshofs in Zivilsachen
BI.....	Bank Information
BKartA.....	Bundeskartellamt
BPatG.....	Bundespatentgericht
BPatGE.....	Entscheidungen des Bundespatentgerichts
BR-Drucks.....	Drucksache des Deutschen Bundesrats
bspw.....	beispielsweise
BT-Drucks.....	Drucksache des Deutschen Bundestags
BVB.....	Besondere Vertragsbedingungen
BVerwG.....	Bundesverwaltungsgericht
ca.....	circa
CAD.....	Computer Aided Design
CAM.....	Computer Aided Manufacturing
CASE.....	Computer Aided Software Engineering
cif.....	Kosten, Versicherung, Fracht (cost, insurance, freight)
CIM.....	Computer Integrated Manufacturing
CR.....	Computer und Recht (Zeitschrift)
c't.....	magazin für computertechnik
DAR.....	Deutsches Autorecht (Zeitschrift)
DB.....	Der Betrieb (Zeitschrift)
DDR.....	Deutsche Demokratische Republik
DEG.....	Deutsche Gesellschaft für wirtschaftliche Zusammenarbeit
ders.....	derselbe
DGB.....	Deutscher Gewerkschaftsbund
d.h.....	das heißt
Die AG.....	Die Aktiengesellschaft, Zeitschrift für das gesamte Aktienwesen
Die Bank.....	Die Bank – Zeitschrift für Bankpolitik und Bankpraxis
dies.....	dieselbe/n
Dig.....	Digesten
DIN.....	Deutsches Institut für Normung
Diss.....	Dissertation
DM.....	Deutsche Mark
DNotZ.....	Deutsche Notar-Zeitung
Dok.....	Dokument
Dr.....	Doktor
DV.....	Datenverarbeitung
DWiR.....	Deutsche Zeitschrift für Wirtschaft
E.....	Entscheidung
ec.....	eurocheque
Ed.....	Editor
Eds.....	Editors
EDV.....	Elektronische Datenverarbeitung
EG.....	Europäische Gemeinschaft/auch Einführungsgesetz
EGBGB.....	Einführungsgesetz zum BGB
EG-Komm.....	Kommission der Europäischen Gemeinschaft
EG-VO.....	Verordnung der Europäischen Gemeinschaft
Einl.....	Einleitung
etc.....	et cetera
e.V.....	eingetragener Verein

EWG	Europäische Wirtschaftsgemeinschaft
EWGV	Vertrag zur Gründung der Europäischen Wirtschaftsgemeinschaft
EWiR	Entscheidungen zum Wirtschaftsrecht
EWiV	Europäische Wirtschaftliche Interessenvereinigung
f.	folgende Seite
F.A.Z.	Frankfurter Allgemeine Zeitung
FCKW	Fluorchlorkohlenwasserstoff
ff.	fortfolgende Seiten
FG	Finanzgericht
FIDIC	Fédération Internationale des Ingénieurs Conseils
FIW	Forschungsinstitut für Wirtschaftsverfassung und Wettbewerb
FLF	Finanzierung, Leasing, Factoring (Zeitschrift)
Fn.	Fußnote
fob	frei an Bord (free on board)
FS	Festschrift
Fußn.	Fußnote
GATT	General Agreement on Tariffs and Trade
GBl. DDR	Gesetzblatt der DDR
gem.	gemäß
GenG	Gesetz betreffend die Erwerbs- und Wirtschaftsgenossenschaften
GG	Grundgesetz
GIW	Gesetz über internationale Wirtschaftsverträge
GK-Bearbeiter	Gemeinschaftskommentar-Bearbeiter
GmbH	Gesellschaft mit beschränkter Haftung
GmbHG	Gesetz betreffend die Gesellschaft mit beschränkter Haftung
GmbH-Rdsch.	GmbH-Rundschau
GRUR	Gewerblicher Rechtsschutz und Urheberrecht (Zeitschrift)
GRUR Int.	Gewerblicher Rechtsschutz und Urheberrecht. Internationaler Teil
GWB	Gesetz gegen Wettbewerbsbeschränkungen
GZS	Gesellschaft für Zahlungssysteme
h.	herrschend
HGB	Handelsgesetzbuch
h. M.	herrschende Meinung
Halbs.	Halbsatz
Halbleiterschutzzanmelde-VO	Halbleiterschutzzanmeldeverordnung
HalbleiterschutzG	Halbleiterschutzgesetz
Hrsg.	Herausgeber
Hs.	Halbsatz
IBM	International Business Machines
i. d. R.	in der Regel
i. H. v.	in Höhe von
IMF	International Monetary Fund (Weltbank)

insbes.	insbesondere
Int.	International
i.S.	im Sinne
i.S.d.	im Sinne des
ISO	International Organization for Standardization
IuR	Informatik und Recht (Zeitschrift)
i. V.m.	in Verbindung mit
JA	Juristische Arbeitsblätter (Zeitschrift)
J.C.P.	Juris Classeur Periodique
JITE	Journal of Institutional and Theoretical Economics
JR	Juristische Rundschau (Zeitschrift)
jur-pc	jur-pc (Zeitschrift)
JuS	Juristische Schulung (Zeitschrift)
JW	Juristische Wochenschrift
JZ	Juristenzeitung
KAGG	Gesetz über Kapitalanlagegesellschaften
Kap.	Kapitel
Karten	Karten – cards – cartes, Zeitschrift für Zahlungsverkehr und Kartendienstleistungen
KG	Kammergericht, Kommanditgesellschaft
KO	Konkursordnung
KOM	Kommission
Komm.	Kommentar
KTS	Konkurs-, Treuhand- und Schiedsgerichtswesen, Zeitschrift für Insolvenzrecht
KWG	Kreditwesengesetz
Lfg.	Lieferung
LG	Landgericht
lit.	littera (Buchstabe)
Ls.	Leitsatz
MDR.	Monatsschrift für Deutsches Recht
MIGA	Multinational Investment Guarantee Agency
MitbestG.	Mitbestimmungsgesetz
MünchKomm-Bearbeiter	Münchener Kommentar zum Bürgerlichen Gesetzbuch
m. w. N.	mit weiteren Nachweisen
Nachw.	Nachweise
NJW	Neue Juristische Wochenschrift (Zeitschrift)
NJW-RR	NJW-Rechtsprechungs-Report
Nr.	Nummer
Nrn.	Nummern
NWB	Neue Wirtschaftsbriefe für Steuer- und Wirtschaftsrecht
ÖBA	Österreichisches Bankarchiv
OECD	Organization for Economic Co-operation and Development
OHG	Offene Handelsgesellschaft
o.J.	ohne Jahresangabe

OLG	Oberlandesgericht; Die Rechtsprechung der Oberlandesgerichte
OVG	Oberverwaltungsgericht
PatG	Patentgesetz
PC	Personal Computer
POS	Point of Sale
pr.	princeps
ProdhaftG	Produkthaftungsgesetz
RabattG	Rabattgesetz
RabelsZ	Zeitschrift für ausländisches und internationales Privatrecht, begründet von Ernst Rabel
Rdnr.	Randnummer
Rdnrn.	Randnummern
RDV	Recht der Datenverarbeitung (Zeitschrift)
Rev.	Review
Rev. dr. immob.	Revue de droit immobilier
RG	Reichsgericht
RGRK(BGB)-Bearbeiter	Das Bürgerliche Gesetzbuch mit besonderer Berücksichtigung der Rechtsprechung des Reichsgerichts und des Bundesgerichtshofes – Kommentar
RGZ	Entscheidungen des Reichsgerichts in Zivilsachen
RIW	Recht der internationalen Wirtschaft (Zeitschrift)
RPfl.	Der Rechtspfleger
RPfleger	Der Rechtspfleger
RWS	Kommunikationsforum Recht Wirtschaft Steuern
S.	Seite/Satz/siehe
Schriftl.	Schriftleitung
Schufa	Schutzgemeinschaft für allgemeine Kreditsicherung
Sept.	September
SeuffArch	Seufferts Archiv für Entscheidungen der obersten Gerichte in den deutschen Staaten
Sparkasse	Sparkasse – Zeitschrift des Deutschen Sparkassen- und Giroverbandes
str.	strittig
TB	Tätigkeitsbericht
Tz.	Textzahl
u. a.	und andere
UN	United Nations
UNIDO	United Nations Industrial Development Organization
UNIDROIT	Internationales Institut für die Vereinheitlichung des Privatrechts
UrhG	Urheberrechtsgesetz
URETSA	Uniform Real Estate Time-Share Act
Urt.	Urteil
USA/U.S.	United States of America
usw.	und so weiter
u. U.	unter Umständen
UWG	Gesetz gegen den unlauteren Wettbewerb

v.	von/vom
VDA	Verband der Automobilindustrie
VDI	Verein deutscher Ingenieure
VerBAV	Veröffentlichungen des Bundesaufsichtsamts für das Versicherungs-wesen
VerbrKrG	Verbraucherkreditgesetz
VertragsunternehmensR ..	Vertragsunternehmensrecht
VersR	Versicherungsrecht (Zeitschrift)
vgl.	vergleiche
VO	Verordnung
VOB	Verdingungsordnung für das Baugewerbe
Vol.	Volume (Band)
Vorbem.	Vorbemerkung
WährungsG.	Währungsgesetz
WEG	Wohnungseigentumsgesetz
WiR	Wirtschaftsrecht (Zeitschrift)
WiSt	Wirtschaftswissenschaftliches Studium
WM	Zeitschrift für Wirtschafts- und Bankrecht; Wertpapier-mitteilungen
w. N.	weitere Nachweise
WRP	Wettbewerb in Recht und Praxis (Zeitschrift)
WuB	Entscheidungssammlung zum Wirtschafts- und Bankrecht
WuW	Wirtschaft und Wettbewerb
WuW/E.	Wirtschaft und Wettbewerb; Entscheidungssammlung zum Kartellrecht
WZG	Warenzeichengesetz
zahlr.	zahlreich
z. B.	zum Beispiel
ZBB	Zeitschrift für Bankrecht und Bankwirtschaft
ZfB	Zeitschrift für Betriebswirtschaft
ZfbF	Schmalenbachs Zeitschrift für betriebswirtschaftliche For-schung
ZfBR	Zeitschrift für deutsches und internationales Baurecht
ZfK	Zeitschrift für das gesamte Kreditwesen
ZfRV	Zeitschrift für Rechtsvergleichung, Internationales Privat-recht und Europarecht
ZfS	Zeitschrift für Schadensrecht
ZGR	Zeitschrift für Unternehmens- und Gesellschaftsrecht
ZgS/JITE	Zeitschrift für die gesamte Staatswissenschaft/Journal of Institutional and Theoretical Economics
ZHR	Zeitschrift für das gesamte Handelsrecht und Wirtschafts-recht
Ziff.	Ziffer
ZIP	Zeitschrift für Wirtschaftsrecht und Insolvenzpraxis
ZMR	Zeitschrift für Miet- und Raumrecht
ZPO	Zivilprozeßordnung
z. T.	zum Teil
ZugabeVO	Zugabeverordnung
ZVG	Zwangsversteigerungsgesetz
ZVglRWiss	Zeitschrift für vergleichende Rechtswissenschaft
ZZP	Zeitschrift für Zivilprozeß

Inhaltsverzeichnis Band III

Vorwort	VII
Abkürzungsverzeichnis	VIII

Kapitel VI. Computerverträge und Kreditkartenverträge

§ 22. Computerverträge	1
Literatur	1
Rechtsprechung	2
I. Computerverträge als Herausforderung des Rechts	4
II. Grundbegriffe, Vertragsarten, Qualifikations- und Auslegungsprobleme	6
1. Formularverträge, Hardware, Standardsoftware und Individualsoftware	6
2. Hardwareverträge	8
3. Standardsoftwareverträge	11
a) Gründe und Hintergründe der Qualifikationsprobleme	11
b) Die Buchanalogie	12
4. Individualsoftwareverträge	17
5. Individualsoftware und Quelltext	19
6. Software- und Hardwarewartungsverträge	24
III. Computervertragliches Gewährleistungsrecht	28
1. Überblick	28
2. Sachmängel beim Softwarevertrag	30
3. Gewährleistungsverlust durch Obliegenheitsverletzung	33
4. Die Rückabwicklung beim kombinierten Hard- und Softwareerwerb	35
IV. Leistungsschutz	38
1. Der urheberrechtliche Softwareschutz	38
a) Schutzfähigkeit und Freihaltungsprinzip	38
b) Die Schöpfungshöhe von Softwareprogrammen	43
c) Der Inhalt des Urheberrechts	45
d) Rechtsfolgen und Durchsetzbarkeit des urheberrechtlichen Softwareschutzes	50
2. Der wettbewerbsrechtliche Softwareschutz	51
a) Wettbewerbsrechtliche „Leistungsschutzrechte“	51
b) Geheimnisschutz, Namens- und Zeichenschutz	54
3. Das Halbleiterschutzgesetz	56
a) Regelungsanliegen, Entstehungsgeschichte und Inhalt	56
b) Der Schutz von Schnittstellen	57
§ 23. Kreditkartenverträge	59
Literatur	59
Rechtsprechung	61
I. Entstehung und Hintergründe der Kreditkartenverträge	62
II. Der Emissionsvertrag – Das Rechtsverhältnis zwischen Kreditkartenunternehmen und Karteninhaber	66
1. Die Leistungspflichten	66
a) Rechtliche Einordnung und Abwicklungsprobleme	66
b) Zahlungsunfähigkeit des Karteninhabers	69
c) Sonstige Leistungen des Kreditkartenunternehmens	73
d) Fristloses Kündigungsrecht	74