

Band 133

Münstersche Schriften zur Kooperation

Hrsg.: Univ.-Prof. Dr. Theresia Theurl

Dominika Bednarczyk

Widerruf von Franchisevereinbarungen



Münstersche Schriften zur Kooperation

Band 133

Dominika Bednarczyk

Widerruf von Franchisevereinbarungen

Shaker Verlag
Düren 2020

Bibliografische Information der Deutschen Nationalbibliothek

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

Zugl.: Münster (Westfalen), Univ., Diss., 2019

Copyright Shaker Verlag 2020

Alle Rechte, auch das des auszugsweisen Nachdruckes, der auszugsweisen oder vollständigen Wiedergabe, der Speicherung in Datenverarbeitungsanlagen und der Übersetzung, vorbehalten.

Printed in Germany.
D6

ISBN 978-3-8440-6881-8
ISSN 1617-6561

Shaker Verlag GmbH • Am Langen Graben 15a • 52353 Düren
Telefon: 02421 / 99 0 11 - 0 • Telefax: 02421 / 99 0 11 - 9
Internet: www.shaker.de • E-Mail: info@shaker.de

Vorwort der Herausgeberin

Franchisesysteme sind weit verbreitete Kooperationen zwischen einem Franchisegeber und einem Franchisenehmer. Unter ökonomischen Gesichtspunkten weisen sie besondere Governancemerkmale sowie Kooperationsinhalte auf, die sie von anderen Kooperationsverträgen abgrenzen. Sie werden in zahlreichen Wirtschaftsbereichen und Volkswirtschaften auf vertraglicher Basis vereinbart.

Die vorliegende Dissertation von Dominika Bednarczyk ist eine rechtswissenschaftliche Analyse, die sich auf Franchisevereinbarungen konzentriert. Sie informiert über die privatrechtlichen Grundlagen des Franchisings in Deutschland und Europa und differenziert unterschiedliche Ausprägungen, Rechte und Pflichten der Kooperationspartner sowie weitere Elemente der Innenverhältnisse. Den Schwerpunkt legt sie auf den Widerruf von Franchisevereinbarungen und ordnet ihn in gesetzliche Verbraucherschutzkonzepte ein, wobei es unterschiedliche Akteure sein können, die durch den Widerruf geschützt werden können, so auch der Franchisenehmer. Die gesetzlichen Grundlagen der konkreten Ausübung des Widerspruchsrechts in ihrer Entwicklung werden ebenso dargelegt wie die Rechtsfolgen des gesetzlichen Widerspruchsrechts. Schließlich werden verbleibende Schutzlücken herausgearbeitet.

Die vorliegende Arbeit beinhaltet zahlreiche wichtige Informationen zu den rechtlichen Grundlagen von Franchisingkooperationen, sowohl die allgemeinen Kooperationsmodalitäten betreffend als auch die sie spezielle Thematik der Widerspruchsrechte.

Münster, im Februar 2020

Univ.-Prof. Dr. Theresia Theurl

Vorwort der Verfasserin

Die vorliegende Arbeit wurde im Juli 2019 an der Rechtswissenschaftlichen Fakultät der Westfälischen Wilhelms-Universität Münster als Dissertation angenommen. Rechtsprechung und Literatur sind bis August 2019 berücksichtigt.

Angeregt und betreut hat die Arbeit Herr Prof. Dr. Dr. h.c. Reiner Schulze. Dafür sowie für die Erstellung des Erstgutachtens gebührt ihm mein besonderer Dank. Danken möchte ich ihm auch für die Aufnahme in den Arbeitskreis des Centrums für Europäisches Privatrecht (CEP), dessen Gründungsdirektor er war. Der Gedankenaustausch innerhalb des Kollegiums des CEP sowie mit den visiting scholars aus vielen Ländern war für das Gelingen dieser Arbeit sehr wertvoll.

Ebenfalls möchte ich mich bei Frau Prof. Dr. Petra Pohlmann für die zügige Erstellung des Zweitgutachtens bedanken.

Ein besonderer Dank gilt auch der geschäftsführenden Direktorin des Instituts für Genossenschaftswesen (IfG), Frau Prof. Dr. Theresia Theurl, für die Aufnahme dieser Arbeit in diese Schriftenreihe sowie für die Möglichkeit meiner Tätigkeit am IfG. Der interdisziplinäre Erfahrungsaustausch und die wertschätzende Atmosphäre dort habe ich in persönlicher sowie fachlicher Hinsicht als sehr bereichernd empfunden.

Danken möchte ich zudem der Münsteraner Kanzlei Putzo Früh Bockey für die Möglichkeit, diese Arbeit berufsbegleitend fertigzustellen.

Zu guter Letzt möchte ich meiner Familie sowie Freunden und Kollegen für den stetigen Zuspruch und die Unterstützung während dieser Zeit danken. Insbesondere danke ich Johanna Bening, Prof. Dr. Dr. Michael Haufs, Prof. Dr. André Jansen, Jan-Hendrik Langemeyer, Dr. Eric Meyer, Dr. Petra Meyer, Ijeoma Okere, Christoph Rustemeyer, Dr. Volker Unverfehrt, Dr. Jonathon Watson und Dr. Benjamin Zorn für das Korrekturlesen sowie für ihre wertvollen Anmerkungen und Diskussionen.

Münster, August 2019

Dominika Bednarczyk

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|------------|
| Vorwort der Herausgeberin..... | V |
| Vorwort der Verfasserin | VII |
| Inhaltsverzeichnis | IX |
| Abkürzungsverzeichnis | XIX |
| A. Einleitung..... | 1 |
| I. Anlass der Untersuchung | 1 |
| II. Gang der Untersuchung..... | 4 |
| B. Grundlagen des Franchising..... | 5 |
| I. Franchising im Privatrecht | 5 |
| 1. Rechtsgrundlagen des Franchiserechts in Europa | 5 |
| a. GVO Nr. 330/2010 für Vertikale Vereinbarungen..... | 6 |
| b. Nationale Kodifizierungen..... | 10 |
| c. European Code of Ethics for Franchising..... | 10 |
| 2. Rechtsgrundlagen des Franchiserechts in Deutschland..... | 11 |
| II. Entwicklung des Franchising | 13 |
| 1. Ursprung des Begriffs Franchise | 13 |
| 2. Geschichtliche Entwicklung des Geschäftsmodells | 14 |
| a. Produkt-Franchising (<i>straight product franchising</i>)..... | 15 |
| b. Betriebs-Franchising (<i>business format franchising</i>)..... | 17 |
| 3. Gegenwärtige Bedeutung von Franchising in Deutschland und Europa | 20 |
| III. Wesen und Arten des Franchising..... | 22 |
| 1. Definition des Franchising | 22 |
| 2. Vor- und Nachteile des Franchising | 26 |
| a. Vorteile des Franchisegebers | 27 |
| b. Nachteile des Franchisegebers..... | 27 |

| | | |
|------|---|----|
| a. | Erste Stufe..... | 74 |
| b. | Zweite Stufe..... | 75 |
| c. | Dritte Stufe..... | 75 |
| d. | Vierte Stufe..... | 75 |
| e. | Der Widerruf im Gefüge des 4-Stufen-Modells..... | 76 |
| 3. | Verbraucherschutzkonzepte der Literatur..... | 78 |
| a. | Liberales Zivilrechtsverständnis..... | 78 |
| b. | Soziales Zivilrechtsverständnis..... | 79 |
| c. | Kritische Würdigung..... | 80 |
| 4. | Gesetzgeberische Verbraucherschutzkonzepte..... | 83 |
| a. | Verbraucherschutzkonzeption des deutschen Gesetzgebers..... | 84 |
| b. | Verbraucherschutzkonzeption des europäischen Gesetzgebers..... | 84 |
| II. | Widerruf als Verbraucherschutzinstrument..... | 85 |
| 1. | Widerrufsrecht im Spannungsverhältnis zwischen Informations- und Schutzmodell..... | 85 |
| 2. | Differenzierung nach Schutzanliegen bei den Widerrufsrechten..... | 88 |
| a. | Situatives Schutzanliegen..... | 89 |
| b. | Vertragsbezogenes Schutzanliegen..... | 91 |
| III. | Normadressaten verbraucherschützender Vorschriften..... | 92 |
| 1. | Verbraucherbegriff..... | 92 |
| 2. | Unternehmerbegriff..... | 95 |
| IV. | Zusammenfassung..... | 95 |

D. Verbraucherschutz zugunsten des Franchisenehmers99

| | | |
|------|--|-----|
| I. | Notwendigkeit eines Widerrufsrechts..... | 99 |
| II. | Franchisenehmer als Verbraucher?..... | 101 |
| III. | Franchisenehmer als Existenzgründer..... | 103 |
| 1. | Existenzgründerbegriff..... | 103 |
| 2. | Existenzgründender Franchisenehmer..... | 106 |
| a. | Nebentätigkeit des Erstexistenzgründers..... | 106 |
| b. | Zweitexistenzgründer..... | 107 |
| aa. | Identität mit dem Erstgeschäft..... | 108 |

| | | |
|-----|--|-----|
| bb. | Verschiedenheit zwischen Erst- und Zweitgeschäft | 108 |
| c. | Personenmehrheit..... | 109 |
| IV. | Zusammenfassung..... | 109 |

E. Widerrufsrechte des Franchisenehmers112

| | | |
|------|--|-----|
| I. | Widerruf bei Ratenlieferungsverträgen..... | 112 |
| 1. | Voraussetzungen des § 510 BGB | 112 |
| a. | Wiederkehrende Bezugsverpflichtung | 113 |
| aa. | Bezugsverpflichtung beim Warenfranchising..... | 113 |
| bb. | Bezugsverpflichtung beim Dienstleistungsfranchising | 116 |
| b. | Teillieferungsvertrag..... | 119 |
| 2. | Wertgrenze des § 513 BGB | 120 |
| a. | Wertgrenze beim Warenfranchising | 120 |
| aa. | Maßgeblicher Betrachtungszeitpunkt | 120 |
| bb. | Bestimmung der Wertgrenze..... | 121 |
| (1) | Eintrittsgebühr | 121 |
| (2) | Mindestauftragsvolumen | 122 |
| (3) | Stellungnahme | 123 |
| cc. | Dauer des Betrachtungszeitraumes | 124 |
| (1) | Erste Möglichkeit ordentlicher Kündigung | 124 |
| (2) | Gesamte Vertragslaufzeit..... | 129 |
| (3) | Stellungnahme | 130 |
| dd. | Darlegungs- und Beweislast..... | 131 |
| b. | Wertgrenze beim Dienstleistungsfranchising..... | 133 |
| aa. | Bestimmung der Wertgrenze..... | 133 |
| bb. | Darlegungs- und Beweislast..... | 134 |
| 3. | Schriftformerfordernis | 135 |
| II. | Widerruf von Darlehensverträgen..... | 137 |
| III. | Widerruf bei außerhalb von Geschäftsräumen geschlossenen Verträgen..... | 138 |
| IV. | Freiwilliges Widerrufsrecht | 139 |
| 1. | Anerkennung eines freiwilligen Widerrufsrechts..... | 140 |
| 2. | Dogmatische Begründung..... | 142 |
| a. | Vertragsfreiheit | 143 |
| b. | AGB | 146 |

| | | |
|--|---|------------|
| c. | Venire contra factum proprium gem. § 242 BGB | 148 |
| d. | Rechtsscheingrundsätze | 150 |
| e. | Stellungnahme..... | 151 |
| 3. | Zulässigkeit der Begrenzung des freiwilligen Widerrufsrechts auf die gesetzlich vorgesehenen Fälle ... | 152 |
| 4. | Anwendbarkeit der gesetzlichen Widerrufsfolgen beim freiwilligen Widerrufsrecht?..... | 155 |
| a. | Anwendung gewillkürter Rechtsfolgen | 156 |
| b. | Zwingende Anwendung der gesetzlichen Rechtsfolgen | 157 |
| c. | Stellungnahme..... | 157 |
| V. | Zusammenfassung | 158 |
| F. Ausübung des Widerrufsrechts..... | | 164 |
| I. | Intertemporales Recht | 164 |
| II. | Widerrufserklärung | 179 |
| 1. | Rechtslage ab dem 13.6.2014 | 180 |
| 2. | Rechtslage bis zum 12.6.2014 | 186 |
| 3. | Vergleich | 188 |
| III. | Widerrufsfrist | 189 |
| 1. | Rechtslage ab dem 13.6.2014 | 189 |
| 2. | Rechtslage bis zum 12.6.2014 | 194 |
| 3. | Vergleich | 197 |
| IV. | Widerrufsbelehrung..... | 198 |
| 1. | Rechtslage ab dem 13.6.2014 | 198 |
| 2. | Rechtslage bis zum 12.6.2014 | 207 |
| 3. | Vergleich | 212 |
| V. | Wettbewerbswidrigkeit unterbliebener Widerrufsbelehrung..... | 213 |
| VI. | Leistung erst nach Ablauf der Widerrufsfrist | 213 |
| VII. | Ausschluss des Widerrufsrechts..... | 214 |
| VIII. | Zusammenfassung | 218 |
| G. Rechtsfolgen des gesetzlichen Widerrufsrechts..... | | 227 |

| | | |
|------|---|-----|
| I. | Rechtslage ab dem 13.6.2014 | 227 |
| 1. | Rechtsfolgenregime des Widerrufsrechts | 227 |
| 2. | Gegenstand des Widerrufs | 228 |
| 3. | Akzessorische Verträge | 231 |
| a. | Zusammenhängende Verträge gem. § 360 BGB | 232 |
| b. | Verbundene Verträge gem. § 358 BGB | 236 |
| c. | Umfang des Widerrufsdurchgriffs | 237 |
| 4. | Rückabwicklungsschuldverhältnis | 238 |
| 5. | Schicksal nachvertraglicher Wettbewerbsverbote | 244 |
| 6. | Wertersatzpflicht | 245 |
| 7. | Rückgewähr nicht gegenständlicher Leistungen | 249 |
| 8. | Berechnung der Wertersatzpflicht beim Franchising | 251 |
| II. | Rechtslage bis zum 12.6.2014 | 256 |
| 1. | Rückabwicklungsschuldverhältnis und Wertersatz | 256 |
| 2. | Verbundene Verträge | 259 |
| III. | Vergleich | 260 |
| IV. | Zusammenfassung | 260 |

H. Korrektur verbleibender Schutzlücken269

| | | |
|------|--|-----|
| I. | Korrektur durch faktisches Franchiseverhältnis | 270 |
| 1. | Faktisches Franchiseverhältnis nach <i>Giesler</i> | 270 |
| 2. | Stellungnahme | 271 |
| II. | Korrektur der Wertersatzvorschriften | 273 |
| 1. | Teleologische Reduktion der Wertersatzvorschriften zugunsten des Franchisenehmers | 273 |
| 2. | Stellungnahme | 274 |
| 3. | Teleologische Reduktion der Wertersatzvorschriften zugunsten des Franchisegebers | 274 |
| 4. | Stellungnahme | 274 |
| III. | Korrektur der Existenzgründervorschrift des § 513 BGB | 275 |
| 1. | Korrektur durch teleologische Reduktion des § 513 BGB | 275 |

| | | |
|-----------|--|------------|
| 2. | Stellungnahme..... | 279 |
| 3. | Korrektur durch analoge Anwendung des § 513 BGB nach <i>Schünemann/Blomeyer</i> | 280 |
| 4. | Stellungnahme..... | 281 |
| IV. | Widerrufsrecht des Franchisenehmers <i>de lege ferenda</i> | 281 |
| V. | Zusammenfassung | 291 |
| I. | Fazit..... | 296 |
| | Literaturverzeichnis | 315 |
| | Anhang | 338 |

Abkürzungsverzeichnis

| | |
|------------------|--|
| AEUV | Vertrag über die Arbeitsweise der Europäischen Union |
| AGBG | Gesetz zur Regelung des Rechts der Allgemeinen Geschäftsbedingungen i.d.F.d.Bek. v. 26.9.2000, BGBl. I S. 946 |
| AGB-Klauselwerke | v. Westphalen, Friedrich/Thüsing, Gregor (Hrsg.), Vertragsrecht und AGB-Klauselwerke |
| BeckOK | Bamberger, Hein/Roth, Herbert/Haus, Wolfgang/Poseck, Roman (Hrsg.), Beck'scher Online-Kommentar BGB |
| BT-DrS. | Bundestagsdrucksachen |
| BR-DrS. | Bundesratsdrucksachen |
| ca. | circa |
| ders. | derselbe |
| DFV | Deutscher Franchise Verband e.V. |
| dies. | dieselbe; dieselben |
| E-Commerce-RL | E-Commerce-Richtlinie; Richtlinie über den elektronischen Geschäftsverkehr; Richtlinie des Europäischen Parlaments und des Rates 2000/31/EG v. 8.6.2000 über bestimmte rechtliche Aspekte der Dienste der Informationsgesellschaft, insbesondere des elektronischen Geschäftsverkehrs, im Binnenmarkt, Abl. Nr. L 178/1 v. 17.7.2000 |
| EFF | European Franchise Federation |
| Einl. | Einleitung |

| | |
|-----------------|--|
| ErfK | Müller-Glöge, Rudi/Preis, Ulrich/Schmidt, Ingrid (Hrsg.), Erfurter Kommentar zum Arbeitsrecht |
| ErwGr. | Erwägungsgrund |
| EUR | Euro |
| FernAbsRL | Fernabsatzrichtlinie; Richtlinie des Europäischen Parlaments und des Rates 97/7/EG v. 20.5.1997 über den Verbraucherschutz bei Vertragsabschlüssen im Fernabsatz, Abl. Nr. L 144/19 v. 4.6.1997 |
| FinanzFernAbsRL | Finanzfernabsatzrichtlinie; Richtlinie des Europäischen Parlaments und des Rates 2002/65/EG v. 23.9.2002 über den Fernabsatz von Finanzdienstleistungen an Verbraucher und zur Änderung der Richtlinie 90/619/EWG des Rates und der Richtlinien 97/7/EG und 98/27/EG, Abl. Nr. L 271/16 v. 9.10.2002 |
| Franchise-GVO | VO (EWG) Nr. 4087/88 der Kommission v. 30.11.1988 über die Anwendung von Art. 85 III EWGV auf Gruppen von Franchisevereinbarungen, Abl. EG Nr. L 359 v. 28.12.1988, S. 46 |
| GVO | Gruppenfreistellungsverordnung |
| Habil. | Habilitation |
| Hk-BGB | Schulze, Reiner (Hrsg.), Bürgerliches Gesetzbuch. Handkommentar |
| HWiRL | Haustürwiderrufsrichtlinie; Richtlinie des Rates 85/577/EWG v. 20.12.1985 betreffend den Verbraucherschutz im Falle von außerhalb von Geschäftsräumen geschlossenen Verträgen, Abl. Nr. L 372/31 v. 31.12.1985 |
| IFA | International Franchise Association |

| | |
|-------------|--|
| Jauernig | Stürmer, Rolf (Hrsg.), Jauernig. Bürgerliches Gesetzbuch mit Rom-I-, Rom-II-, Rom-III-VO, EG-UntVO/HUntPro und EuErbVO. Kommentar |
| J Law & Eco | The Journal of Law and Economics |
| Klausel-RL | Klauselrichtlinie; Richtlinie des Rates 93/13/EWG v. 4.5.1993 über missbräuchliche Klauseln in Verbraucherverträgen, Abl. Nr. L 95/29 v. 21.4.1993 |
| KMU | kleine und mittlere Unternehmen |
| Kommission | Europäische Kommission |
| Mio. | Million(en) |
| Mrd. | Milliarde(n) |
| MüKo | Säcker, Franz/Rixecker, Roland (Hrsg.), Münchener Kommentar zum Bürgerlichen Gesetzbuch |
| NK-BGB | Dauner, Lieb/Langen, Werner (Hrsg.), NomosKommentar. BGB (früher: AnwK-BGB/AnwaltKommentar-BGB) |
| n.v. | nicht veröffentlicht |
| o.J. | ohne Jahresangabe |
| o.O. | ohne Ortsangabe |
| ProdHaftRL | Produkthaftungsrichtlinie; Richtlinie des Rates 85/374/EWG v. 25.7.1985 zur Angleichung der Rechts- und Verwaltungsvorschriften der Mitgliedstaaten über die Haftung für fehlerhafte Produkte, Abl. Nr. L 210/29 v. 7.8.1985 |

| | |
|--|--|
| PWW | Prütting, Hanns/Wegen, Gerhard/Weinreich/Gerd, BGB. Kommentar |
| S Cal L Rev | Southern California Law Review |
| Schulze/Zoll (Hrsg.), Law of Obligations | Schulze, Reiner/Zoll, Fryderyk (Hrsg.), The Law of Obligations in Europe. A New Wave of Codifications |
| sog. | sogenannt(e/en/es) |
| Time-Sharing-RL | Time-Sharing-Richtlinie; Richtlinie des Europäischen Parlaments und des Rates 94/47/EG v. 26.10.1994 zum Schutz der Erwerber im Hinblick auf bestimmte Aspekte von Verträgen über den Erwerb von Teilzeitnutzungsrechten an Immobilien, Abl. Nr. L280/83 v. 29.10.1994 |
| u.a. | und andere; unter anderem |
| USA | United States of America |
| USD | United States Dollar |
| v. | vom/von |
| VerbrKrRL 2008 | Verbraucherkreditrichtlinie 2008; Richtlinie des Europäischen Parlaments und des Rates 2008/47/EG v. 23.4.2008 über Verbraucherkreditverträge und zur Aushebung der RL 87/102/EWG des Rates (VerbrKrRL 2008), Abl. Nr. L 133/66 v. 22.5.2008 |
| Vertikal-GVO | VO (EU) Nr. 330/2010 der Kommission v. 20.4.2010 über die Anwendung von Art. 101 III AEUV auf Gruppen von vertikalen Vereinbarungen und abgestimmten Verhaltensweisen, Abl. EU Nr. L 102 v. 23.4.2010, S. 1 |

| | |
|-------------|--|
| VRRL | Verbraucherrechterichtlinie; Richtlinie 2011/83/EU des Europäischen Parlaments und des Rates v. 25.10. 2011 über die Rechte der Verbraucher, zur Abänderung der Richtlinie 93/13/EWG des Rates und der Richtlinie 1999/44/EG des Europäischen Parlaments und des Rates sowie zur Aufhebung der Richtlinie 85/577/EWG des Rates und der RL 97/7/EG des Europäischen Parlaments und des Rates, Abl. Nr. L 304/64 v. 22.11.2011 |
| VO | Verordnung |
| WiB | Wirtschaftliche Beratung |
| Yale L.J. | Yale Law Journal |
| zugl. | zugleich |
| ZVertriebsR | Zeitschrift für Vertriebsrecht |

Die übrigen Abkürzungen richten sich nach *Kirchner*, Abkürzungsverzeichnis der Rechtssprache, 9. Aufl., Berlin 2018.