

Inhaltsverzeichnis

Einleitung	13
A. Problemaufriss	13
B. Gang der Untersuchung	15

Kapitel 1

Einordnung von Franchiseverträgen	17
A. Hintergrund	17
B. Definition und Merkmale des Franchisings	18
I. Definition	18
II. Merkmale	20
C. Rechtsnatur von Franchiseverträgen	22
I. Geschäftsbesorgungsrechtlicher Schwerpunkt	23
II. Pachtrechtlicher/lizenzrechtlicher Schwerpunkt	23
III. Typenkombinationsvertrag	24
IV. Ergebnis	25
D. An den Verhandlungen beteiligte Personen	26
I. Wer sind die Beteiligten?	26
1. Mit dem Franchisegeber als juristischer Person unmittelbar verbundene Personen	26
2. Franchiseberater	26
3. Dritte im Rahmen des internationalen Franchisings	27
4. Wirtschaftsprüfer und Unternehmensberater	28
II. Haftungssituation	28

Kapitel 2

§§ 311 Abs. 3, 241 Abs. 2, 280 BGB	30
A. Entstehen eines vorvertraglichen Schuldverhältnisses	30
I. Eigenes wirtschaftliches Interesse	32
1. Hintergrund	32
2. Voraussetzungen	33
3. Rechtsprechung zu Franchisekonstellationen	35

a) Stellung als geschäftsführender Gesellschafter	35
aa) OLG Köln, Urteil vom 7.9.2001 – 19 U 83/01	36
bb) Stellungnahme	36
b) Stellung als Verhandlungsgehilfe des Franchisegebers	37
aa) OLG Düsseldorf, Urteil vom 6.9.2002 – I-17 U 222/01; BGH, Urteil vom 12.11.2003 – VIII ZR 268/02	38
bb) OLG Düsseldorf, Urteil vom 18.2.2004 – VI-U (Kart) 42/02; BGH, Urteil vom 13.12.2005 – KZR 12/04	38
4. Vorliegen eines eigenen wirtschaftlichen Interesses im Franchising	40
II. Inanspruchnahme von Vertrauen in besonderem Maße	42
1. Voraussetzungen	43
a) Dritte im Sinne des § 311 Abs. 3 Satz 2 BGB	43
b) Vertrauen	44
c) Inanspruchnahme des Vertrauens	47
d) „Für sich“	50
e) „In besonderem Maße“	52
f) Kausalität	53
g) Zwischenergebnis	54
2. Rechtsprechung zu Franchisekonstellationen	54
a) Stellung als geschäftsführender Gesellschafter	54
aa) OLG Köln, Ur. v. 7.9.2001 – 19 U 83/01	54
bb) Stellungnahme	55
b) Stellung als Verhandlungsgehilfe des Franchisegebers	56
aa) OLG Düsseldorf, Ur. v. 6.9.2002 – I-17 U 222/01; BGH, Ur. v. 12.11.2003 – VIII ZR 268/02	56
bb) OLG Düsseldorf, Ur. v. 18.2.2004 – VI-U (Kart) 42/02; BGH, Ur. v. 3.12. 2005 – KZR 12/04	57
cc) Kritik aus der Literatur	58
dd) Stellungnahme	59
(1) Umkehrung des Regel-Ausnahme-Prinzips	59
(2) Erfüllung der Vertragspflichten des Franchisegebers durch den Dritten	60
(3) Informationsasymmetrie	61
(4) Merkmal „für sich“	62
3. Praktische Anwendungsfälle	63
4. Zwischenergebnis	65
B. Pflichten des Dritten in einem vorvertraglichen Schuldverhältnis	66
I. Wahrheitspflicht	67
1. Vorsätzliche Falschinformation	67
2. Fahrlässige Falschinformation	69
a) Vorsatzdogma	70

b) Ansicht Kerstings	70
c) Herrschende Ansicht	71
d) Stellungnahme	72
e) Zwischenergebnis	75
II. (Echte) Aufklärungspflichten des Dritten	75
1. Herleitung der Aufklärungspflichten	75
a) Informationsbedarf des Franchisenehmers	78
b) Möglichkeit der Information	79
c) Funktionsverteilung	80
aa) Wirtschaftliches Eigeninteresse	81
bb) Inanspruchnahme von Vertrauen	82
cc) Zwischenergebnis	84
2. Abgrenzung Täuschung/Aufklärungspflichtverletzung	84
a) OLG Köln Ur. v. 24.4.2009 – 6 U 70/08/BGH Ur. v. 19.7.2011 – VI ZR 367/09	85
b) LG Hamburg, Ur. v. 17.1.2014 – 32 O 249/12/OLG Hamburg, Ur. v. 5.9.2014 – 4 U 10/14	87
c) Stellungnahme	88
3. Konkrete Aufklärungspflichten des Dritten im Franchising	88
a) Standortanalyse	91
aa) Bejahende Ansicht	91
bb) Verneinende Ansicht	93
cc) Stellungnahme	95
b) Rentabilitätsvorschau/Umsatzprognose	96
aa) Bejahende Ansicht	97
bb) Verneinende Ansicht	98
cc) Stellungnahme	100
c) Einkaufsvorteile	102
aa) Auskehrpflicht von Einkaufsvorteilen	103
bb) Aufklärungspflicht	104
4. Form und Zeitpunkt der Aufklärung	106
5. Beweislast	107
6. Zwischenergebnis	109
C. Verschulden	109
D. Kausalität	110
E. Haftungsumfang	111
F. Mitverschulden des Franchisenehmers	113
G. Vertragliche Beschränkung der Haftung	115

Kapitel 3

Auskunfts- und Beratungsvertrag	120
A. Voraussetzungen der Haftung aus einem Auskunfts- und Beratungsvertrag	121
I. Geschichtlicher Hintergrund	121
II. Begriffe der „Auskunft“ und „Beratung“	122
III. Abschluss eines Auskunfts- und Beratungsvertrags	122
1. Ausdrücklich geschlossener Auskunfts- und Beratungsvertrag	122
2. Stillschweigend geschlossener Auskunfts- und Beratungsvertrag	123
a) Voraussetzungen eines stillschweigenden Vertragsschlusses	124
b) Parteien des stillschweigend geschlossenen Vertrags	125
IV. Pflichten aus einem Auskunfts- und Beratungsvertrag	127
1. Wahrheitspflicht	127
2. Spezielle Pflichten im Rahmen der Kapitalanlage	128
3. Pflichten des auskunftgebenden Dritten im Franchising	129
V. Verletzung einer Vertragspflicht	131
VI. Rechtsfolge	131
B. Rechtsprechung zu Franchisekonstellationen	132
I. OLG Düsseldorf, Urt. vom 6.9.2002 – I-17 U 222/01; BGH, Urt. vom 12.11. 2003 – VIII ZR 268/02	133
II. OLG Düsseldorf, Urteil vom 18.2.2004 – VI-U (Kart) 42/02	134
1. Prognosecharakter	134
2. Stellung des Dritten	135
3. Kein Entgelt	136
4. „Datenmaterial ohne Gewähr“	136
III. BGH, Urteil vom 13.12.2005 – KZR 12/04	137
IV. Zwischenergebnis	138
C. Kritik der Literatur	138
D. Stellungnahme zur Kritik der Literatur	141

Kapitel 4

Prospekthaftung	144
A. Einführung	144
I. Entstehung der Prospekthaftung	144
II. Aktuelle Situation der Prospekthaftung	146
B. Die bürgerlich-rechtliche Prospekthaftung	147
I. Die bürgerlich-rechtliche Prospekthaftung im engeren Sinne	147
1. Anspruchsvoraussetzungen	149

a) Prospekt	149
aa) Marktbezug	149
bb) Erhebliche Angaben	150
cc) Schriftlichkeit	151
b) Prospektmangel	151
c) Haftende Personen	153
d) Kausalität	155
e) Verschulden	156
2. Rechtsfolgen	157
3. Verjährung	157
II. Prospekthaftung im weiteren Sinne	158
C. Anwendbarkeit im Franchising	159
I. Argumente für eine Prospekthaftung im Franchising	160
1. Prospektbegriff im Franchising	162
2. Prospektverantwortliche im Franchising	163
3. Weitere Voraussetzungen	164
4. Zwischenergebnis	164
II. Argumente gegen eine Prospekthaftung im Franchising	165
1. Fehlende Vergleichbarkeit	165
2. Integration der Prospekthaftung in § 311 Abs. 3 BGB	167
3. Zwischenergebnis	169
III. Stellungnahme	169

Kapitel 5

Deliktische Haftung	174
A. Haftung gemäß § 823 Abs. 2 BGB i.V.m. § 263 StGB	174
I. Täuschen über Tatsachen	175
1. Positives Tun	176
a) Ausdrückliches Täuschen	176
b) Konkludentes Täuschen	177
2. Unterlassen	178
a) Aufklärungspflicht aus freiwilliger Übernahme	178
b) Aufklärungspflicht aus Ingerenz	179
3. Stellungnahme zur Abgrenzung Tun/Unterlassen im Franchising	181
II. Irrtum und Vermeidbarkeit	183
1. Literaturansicht	183
2. Rechtsprechung	184
3. Stellungnahme	184
III. Kausale Vermögensverfügung	185

- 1. Eingehung des Franchisevertrags als Vermögensverfügung 185
- 2. Kausalität 186
 - a) Fortbestehen eines täuschungsbedingten Irrtums 186
 - b) Hypothetisches Alternativverhalten 187
- IV. Schaden 188
- V. Subjektiver Tatbestand 190
 - 1. Betrugsvorsatz 190
 - 2. Bereicherungsabsicht 191
- VI. Rechtsfolge 193
- B. Haftung gemäß § 826 BGB 193**
 - I. Sittenwidriges schädigendes Verhalten 194
 - II. Vorsatz 197
 - III. Rechtsfolgen 199
- C. Mitverschulden 199**

Kapitel 6

- Aktueller Ausblick auf eine mögliche gesetzliche Regelung 201**
- A. Argumente gegen eine gesetzliche Regelung 203**
- B. Argumente für eine gesetzliche Regelung 204**
- C. Stellungnahme 206**

Kapitel 7

- Ergebnis 208**
- Literaturverzeichnis 210**
- Sachwortverzeichnis 219**