



Franziska Rehr

# **Grundlinien des Rechts der Plattformverträge**

**Verlag Dr. Kovač**

# INHALTSVERZEICHNIS

|  |    |
|--|----|
| Abkürzungsverzeichnis .....  | 21 |
| § 1. Einleitung .....  | 25 |
| A. Problemstellung .....   | 25 |
| B. Realbereichsanalyse der Geschäftsmodelle .....  | 29 |
| I. Online-Plattformen für Beherbergungsverträge .....  | 32 |
| 1. Überblick.....  | 32 |
| 2. Geschäftsmodell der Plattformen.....  | 33 |
| II. Online-Plattformen für Transportverträge.....  | 35 |
| 1. Überblick.....  | 35 |
| 2. Geschäftsmodell.....  | 37 |
| III. Online-Plattformen für Reinigungsverträge.....  | 40 |
| 1. Überblick.....  | 40 |
| 2. Geschäftsmodell.....  | 40 |
| IV. Ergebnis.....  | 42 |
| C. Untersuchungsgegenstand.....  | 43 |
| I. Plattformnutzungsvertrag zwischen Betreiber und Nutzer.....   | 43 |
| 1. Registrierung erforderlich .....  | 44 |
| 2. Keine Registrierung erforderlich .....  | 46 |
| II. Offene Fragestellungen.....  | 46 |
| 1. Parteirolle des Plattformbetreibers.....  | 47 |
| 2. Vertragliches Pflichtenregime der Parteien .....  | 48 |
| 3. Vertragsrechtliche Beurteilung von Willensmängeln und der<br>Kenntnis bzw. dem Kennenmüssen von Umständen ..... | 49 |
| 4. Zurechnung öffentlicher Werbeversprechen des Plattformbetreibers ..   | 50 |
| 5. Haftung der Parteien .....  | 51 |
| 6. Beendigung und Rückabwicklung des Plattformnutzungsvertrages ....   | 54 |

|   |    |
|---|----|
| D. Beurteilung der Parteirolle des Betreibers als zentrale Weichenstellung<br>für die nachfolgenden Untersuchungen..... | 54 |
| I. Nutzungsbedingungen: Intermediärsleistungen als rechtstatsächliche<br>Funktion des Betreibers.....                   | 55 |
| II. Äußerer Erscheinungsbild der Plattformen .....  | 56 |
| III. Umstände bei Abschluss des Hauptvertrages .....  | 57 |
| IV. Abwicklung des Hauptvertrages .....   | 58 |
| V. Arbeitsrechtliche Aspekte .....  | 58 |
| VI. Zwischenergebnis.....   | 62 |
| E. Ziel, Methodik und Gang der Untersuchung.....  | 63 |
| Erster Teil. Gesetzlich geregelte, Mehrpersonenverhältnisse betreffende<br>Vertragstypen im deutschen Recht.....        | 67 |
| § 2. Das Recht des Zivilmaklers.....  | 67 |
| A. Pflichten der Parteien .....   | 67 |
| I. Nachweis- bzw. Vermittlungstätigkeit durch den Makler .....  | 67 |
| 1. Nachweis eines Vertrages .....   | 67 |
| a) Nachweistätigkeit durch den Plattformbetreiber.....  | 68 |
| b) Kausalität.....  | 68 |
| 2. Vermittlung eines Vertrages .....  | 68 |
| a) Vermittlungstätigkeit durch den Plattformbetreiber .....   | 69 |
| b) Verhandeln mit dem Vertragspartner des Hauptvertrages? .....   | 69 |
| 3. keine Tätigkeitsverpflichtung .....  | 70 |
| 4. Unzulässige Doppeltätigkeit .....  | 71 |
| 5. Fehlender Abschlusszwang des Auftraggebers .....   | 72 |
| II. Provisionszahlung durch den Auftraggeber .....  | 73 |
| 1. Erfolgsabhängige Zahlung einer Vergütung an den<br>Plattformbetreiber .....  | 74 |
| 2. Problem der erfolgsunabhängigen Vergütungszahlung.....   | 74 |

|  |     |
|--|-----|
| a) Übermittlung personenbezogener Daten: Vergütung für den Betreiber?.....                         | 75  |
| b) Die vertragsrechtliche Bedeutung von Daten im Allgemeinen .....                                 | 76  |
| c) Kenntnis des Nutzers vom entgeltlichen Charakter seiner Daten? ...                              | 79  |
| d) „Erfolgsabhängigkeit“ der Provisionszahlung als nicht übertragbarer Wertungsgesichtspunkt ..... | 80  |
| B. Informationspflichten der Parteien.....   | 82  |
| I. Informationspflichten des Maklers .....   | 82  |
| 1. Allgemeine Informationspflichten.....   | 82  |
| a) Informationsübermittlung durch den Plattformbetreiber an den Nutzer.....                        | 83  |
| b) Besonderheit: Informationsübermittlung durch Veröffentlichung von Nutzerbewertungen.....        | 84  |
| aa) Grundsätze zur Störerhaftung von Providern .....   | 86  |
| bb) Wertung des BGH in <i>Ärztebewertungsportal III</i> .....                                      | 87  |
| cc) Weitere Verhaltenspflichten des Betreibers.....  | 88  |
| 2. Besondere Informationspflichten.....  | 90  |
| a) Informationspflichten des Maklers gem. §§ 312 ff. BGB.....                                      | 90  |
| b) Informationspflichten des Plattformbetreibers gem. §§ 312 ff. BGB.....                          | 91  |
| aa) Anwendbarkeit der Vorschriften zum elektronischen Geschäftsverkehr .....                       | 91  |
| bb) Anwendbarkeit der Vorschriften des Fernabsatzrechts.....                                       | 96  |
| cc) Sachwalterhaftung.....   | 102 |
| dd) Rechtsfolgen einer versäumten Widerrufsbelehrung als entgegenstehender Einwand? .....          | 104 |
| ee) Zwischenergebnis.....  | 106 |
| ff) „ <i>Prosumer</i> “: Phänomen zwischen „Verbraucher“ und „Unternehmer“ .....                   | 107 |

|  |     |
|--|-----|
| (1) Festhalten an dem bisherigen Konzept des Verbraucherschutzes?.....   | 108 |
| (2) Alternative: Abkehr vom bisherigen Konzept des Verbraucherschutzes? .....  | 113 |
| (3) „Flexibilisierung“ von Informationspflichten?.....   | 114 |
| (4) Zwischenergebnis .....   | 115 |
| c) Informationspflichten des Maklers nach der Dienstleistungs-<br>Informationspflichten-Verordnung .....                                 | 116 |
| d) Übertragbarkeit auf Online-Plattformen für Dienstleistungen .....   | 117 |
| aa) Anwendbarkeit der Richtlinie 2006/123/EG .....   | 117 |
| bb) Leistung des Plattformbetreibers als „Dienstleistung der elektronischen Kommunikation“ i.S.d. Art. 2 II c.) der<br>Richtlinie? ..... | 118 |
| cc) Leistung des Plattformbetreibers als „Verkehrsdiensleistung“<br>i.S.d. Art. 2 II d.) der Richtlinie? .....                           | 120 |
| 3. Zwischenergebnis .....  | 124 |
| II. Informationspflichten des Auftraggebers .....  | 124 |
| 1. Allgemeine Aufklärungs- und Auskunftspflicht .....  | 124 |
| 2. Übertragbarkeit auf Online-Plattformen für Dienstleistungen .....   | 125 |
| C. Haftung der Parteien .....  | 127 |
| D. Beendigung und Rückabwicklung des Vertrages .....   | 128 |
| I. Beendigung und Rückabwicklung des Maklervertrages im Überblick ..   | 128 |
| II. Übertragbarkeit auf Online-Plattformen für Dienstleistungen .....  | 128 |
| 1. Allgemeines Kündigungsrecht/Widerrufsrecht der Parteien .....   | 128 |
| 2. Verbraucherschutzrechtliches Widerrufsrecht gem.<br>§§ 312 g I, 355 BGB und seine Rechtsfolgen .....                                  | 131 |
| E. Ergebnis .....  | 133 |
| § 3. Das Recht des Handelsvertreters.....  | 135 |

|  |     |
|--|-----|
| A. Begriff des Handelsvertreters .....   | 135 |
| I. Grundlagen .....  | 135 |
| II. Übertragbarkeit auf Betreiber von Online-Plattformen für Dienstleistungen .....  | 135 |
| 1. Selbständiger Gewerbetreibender .....   | 135 |
| 2. Vermittlung bzw. Abschluss von Geschäften.....  | 136 |
| a) Vermittlung.....  | 136 |
| b) Vermitteln = Verhandeln i.S.d. Richtlinie? .....  | 136 |
| c) Abschluss.....  | 137 |
| 3. Ständige Tätigkeit für einen anderen .....  | 140 |
| B. Pflichten der Parteien .....  | 142 |
| I. Hauptpflichten des Handelsvertreters .....  | 142 |
| 1. Grundlagen.....   | 142 |
| 2. Übertragbarkeit auf Online-Plattformen für Dienstleistungen .....   | 143 |
| a) Einsetzung für die Vermittlung/ den Abschluss von Geschäften ...  | 143 |
| b) Interessenwahrungspflicht.....  | 143 |
| aa) Doppeltätigkeit des Betreibers für Dienstleister und Kunde als ein der Übertragbarkeit entgegenstehender Einwand? .....                          | 143 |
| bb) Vermittlungstätigkeit des Betreibers für eine Vielzahl konkurrierender Dienstleister als ein der Übertragbarkeit entgegenstehender Einwand?..... | 144 |
| cc) Pflicht des Betreibers zur transparenten Offenlegung der der Ergebnislistenbildung zugrundeliegenden Kriterien .....                             | 145 |
| dd) Vereinbarkeit mit der E-Commerce-Richtlinie? .....   | 148 |
| ee) Notwendigkeit einer Reform des Haftungsregimes der E-Commerce-Richtlinie? .....  | 152 |
| ff) Zwischenergebnis.....  | 154 |
| gg) Umgekehrte Übertragung der Interessenwahrungspflicht.....  | 154 |

|      |   |     |
|------|---|-----|
| II.  | Nebenpflichten des Handelsvertreters .....  | 155 |
| 1.   | Benachrichtigungspflicht .....  | 155 |
| a)   | Grundlagen .....  | 155 |
| b)   | Übertragbarkeit auf Online-Plattformen für Dienstleistungen .....                         | 156 |
| aa)  | Benachrichtigung des Nutzers durch den Plattformbetreiber ....                            | 156 |
| bb)  | Benachrichtigung durch Veröffentlichung von<br>Nutzerbewertungen .....                    | 157 |
| cc)  | Benachrichtigungspflichten der Nutzer .....   | 159 |
| 2.   | Befolgung von Weisungen.....  | 160 |
| 3.   | Rechenschaftspflicht .....  | 162 |
| 4.   | Aufbewahrungs- und Herausgabepflichten .....  | 163 |
| a)   | Grundlagen .....  | 163 |
| b)   | Übertragbarkeit auf Online-Plattformen für Dienstleistungen .....                         | 163 |
| 5.   | Verschwiegenheitspflicht.....   | 165 |
| III. | Hauptpflichten des Unternehmers .....   | 166 |
| 1.   | Pflicht zur Provisionszahlung .....   | 166 |
| 2.   | Übertragbarkeit auf Online-Plattformen für Dienstleistungen .....                         | 167 |
| a)   | Pflicht des Nutzers zur Provisionszahlung während des<br>Plattformnutzungsvertrages ..... | 167 |
| b)   | Pflicht zur Provisionszahlung auch nach Ende des<br>Plattformnutzungsvertrages? .....     | 167 |
| IV.  | Nebenpflichten des Unternehmers .....   | 168 |
| 1.   | Allgemeine Verhaltenspflicht .....  | 169 |
| 2.   | Information über Annahme/Ablehnung der vermittelten Geschäfte ..                          | 169 |
| 3.   | Übergabe erforderlicher Unterlagen .....  | 170 |
| C.   | Haftung der Parteien .....  | 170 |
| I.   | Eigenhaftung des Handelsvertreters gegenüber dem Kunden .....                             | 170 |

|   |     |
|---|-----|
| II. Die Haftung des Unternehmers für den Handelsvertreter .....   | 172 |
| 1. Grundlagen der Haftung für Erfüllungsgehilfen gem. § 278 BGB ....  | 172 |
| 2. Plattformbetreiber als „Dritter“ i.S.d. § 123 II BGB? .....  | 173 |
| 3. Plattformbetreiber als <i>Hilfsperson</i> des Nutzers? .....   | 173 |
| 4. Vermittler als Erfüllungsgehilfen i.S.d. § 278 BGB.....  | 174 |
| 5. Rechtliche Selbständigkeit des Betreibers.....   | 175 |
| 6. Freiwilliger Einsatz des Betreibers durch den Dienstleister.....   | 175 |
| 7. Zweck der Zurechnung von Drittverhalten.....   | 177 |
| 8. Regressmöglichkeit des Dienstleisters im Innenverhältnis .....   | 177 |
| 9. Keine umgekehrte Übertragung des Zurechnungsgedankens .....  | 178 |
| D. Beendigung des Vertrages .....   | 178 |
| I. Kündigungsrecht, §§ 89, 89a HGB.....   | 179 |
| 1. Grundlagen.....  | 179 |
| 2. Beendigung des Plattformnutzungsvertrages .....  | 179 |
| II. Folgen der Vertragsbeendigung.....  | 181 |
| 1. Nachvertraglicher Ausgleichsanspruch .....   | 181 |
| a) Ausgleichsanspruch zugunsten des Plattformbetreibers? .....  | 182 |
| b) Billigkeit als Anspruchsvoraussetzung .....  | 182 |
| c) Anspruchsmindernde Umstände .....  | 184 |
| 2. Nachvertragliche Wettbewerbsabrede .....   | 186 |
| a) Grundlagen .....   | 186 |
| b) Übertragbarkeit auf Online-Plattformen für Dienstleistungen .....  | 186 |
| E. Ergebnis .....   | 188 |
| Zweiter Teil. Von der Rechtsprechung und Literatur entwickelte Grundsätze<br>zu Mehrpersonenverhältnissen ..... | 191 |
| § 4. Rechtsprechung und Literatur zum Franchiserecht .....  | 191 |
| A. Begriff des Franchising.....   | 191 |

|   |     |
|---|-----|
| I. Allgemeine Begriffsbestimmung .....                                    | 191 |
| II. Übertragbarkeit auf Online-Plattformen für Dienstleistungen .....     | 193 |
| 1. Vertriebssystem zur Vermarktung von Dienstleistungen .....             | 193 |
| 2. Zusammenarbeit rechtlich selbständiger Unternehmen.....                | 193 |
| 4. Transfer von Know-how .....  | 194 |
| 5. Zwischenergebnis .....   | 196 |
| B. Typische Regelungsinhalte des Franchisevertrages.....                  | 196 |
| I. Vertragliche Pflichten der Parteien.....                               | 196 |
| 1. Vertragliche Pflichten des Franchisegebers.....                        | 197 |
| a) Systemeingliederungspflicht .....                                      | 197 |
| aa) Transfer von Know-how .....   | 197 |
| bb) Unterstützung bei der Existenzgründung und dem<br>Betriebsaufbau..... | 198 |
| cc) Sicherung einer wirtschaftlichen Existenzgrundlage .....              | 200 |
| b) Betriebsförderungspflicht.....   | 203 |
| aa) Gebrauchsüberlassung an Immaterialgüterrechten .....                  | 203 |
| bb) Informationspflichten im laufenden Franchiseverhältnis .....          | 203 |
| cc) Werbe-/ Marketingmaßnahmen .....                                      | 204 |
| dd) Marktbeobachtung/ Weiterentwicklung des<br>Franchisekonzeptes .....   | 204 |
| ee) Gebietsschutz, Konkurrenz- und Wettbewerbsschutz .....                | 204 |
| ff) Sonstige Nebenleistungspflichten .....                                | 206 |
| 2. Vertragliche Pflichten des Franchisenehmers .....                      | 206 |
| a) Gebührenzahlungspflicht.....   | 207 |
| b) Systemanwendungs- und Weisungsbefolgungspflicht .....                  | 208 |
| c) Geheimhaltungs- und Wettbewerbsunterlassungspflicht.....               | 209 |
| d) Sonstige Interessenwahrungspflicht.....                                | 210 |

|  |     |
|--|-----|
| e) Absatzförderungspflicht .....   | 210 |
| f) Mitwirkungspflicht .....  | 211 |
| g) Informations- und Kontrollduldungspflicht .....   | 211 |
| II. Haftung der Parteien .....   | 213 |
| 1. Grundlagen der Außenhaftung des Franchisegebers .....   | 213 |
| 2. Übertragbarkeit auf Online-Plattformen für Dienstleistungen .....   | 215 |
| a) Begründung einer vertragsrechtlichen Haftung des Betreibers<br>durch das Recht der Stellvertretung.....             | 216 |
| b) „Vertrauen“ des Kunden als Haftungsansatz? .....  | 218 |
| aa) Vertrauensgedanke als allgemeines Prinzip des deutschen<br>Vertragsrechts .....                                    | 220 |
| bb) Konkretisierung des Vertrauensgedankens durch das<br>Rechtsinstitut der Sachwalterhaftung gem. § 311 III BGB ..... | 221 |
| c) Besonderheit: Plattformnutzungsvertrag zwischen Kunde und<br>Betreiber .....  | 222 |
| III. Beendigung des Vertrages.....   | 228 |
| 1. Das Recht zur Kündigung .....   | 228 |
| 2. Folgen der Vertragsbeendigung.....  | 229 |
| a) Unterlassungs- und Herausgabebeansprüche.....   | 229 |
| b) Ersatz des Auflösungsschadens .....   | 230 |
| c) Ausgleichsansprüche .....   | 230 |
| aa) Grundlagen .....   | 230 |
| bb) Übertragbarkeit auf Online-Plattformen für Dienstleistungen .....  | 231 |
| d) Investitions-/Auslauf-/Kündigungsschutz.....  | 233 |
| C. Fazit .....   | 234 |
| § 5. Rechtsprechung und Literatur zum Agenturgeschäft.....   | 239 |
| A. Grundproblematik .....  | 239 |
| I. Das Agenturgeschäft im deutschen Recht .....  | 239 |

|  |     |
|--|-----|
| II. Übertragbarkeit auf Online-Plattformen für Dienstleistungen .....  | 240 |
| B. Vorliegen eines Umgehungsgeschäfts .....  | 241 |
| I. Kriterien eines Umgebungsgeschäfts im deutschen Recht .....   | 241 |
| II. Übertragbarkeit auf Online-Plattformen für Dienstleistungen .....  | 243 |
| 1. Plattformbetreiber in der Stellung eines „Marktes“?.....  | 243 |
| 2. Wirtschaftliche Risikoübernahme durch den Plattformbetreiber als nicht geeignetes Umgehungskriterium .....                            | 244 |
| 3. Annahme einer Umgehung bei mangelnder Transparenz einer reinen Vermittlungstätigkeit .....  | 246 |
| a) Transparenz durch Informationspflicht des Plattformbetreibers ...   | 249 |
| b) Transparenz ergänzt um objektive Kriterien.....   | 252 |
| C. Lösungsmechanismen .....  | 254 |
| I. Meinungsbild zu den Rechtsfolgen eines unzulässigen Umgebungsgeschäfts.....   | 255 |
| II. Übertragbarkeit auf Online-Plattformen für Dienstleistungen .....  | 257 |
| 1. Zurechnung der Unternehmereigenschaft des Plattformbetreibers? ..   | 257 |
| 2. Plattformbetreiber als Verpflichteter .....   | 260 |
| a) Wechsel der Parteien des Hauptvertrages? .....  | 260 |
| b) Schuldnermehrheit .....   | 263 |
| aa) Kumulative Verpflichtung des Plattformbetreibers und Dienstleisters .....  | 263 |
| (1) Nebeneinander beider Verpflichtungen .....   | 263 |
| (2) Vertragsrechtliche Haftung des Betreibers: Fehlen eines gesetzlich normierten Umgehungsverbotes als entgegenstehender Einwand? ..... | 264 |
| (3) Wertung des EuGH in der Rechtssache <i>Watheler</i> .....  | 266 |
| (4) Berechtigte Verbrauchererwartungen als Bestätigung dieser Annahme .....  | 267 |
| (5) Parallele zu § 311 III BGB.....  | 268 |

|   |     |
|---|-----|
| (6) Wertung des EuGH in der Rechtssache <i>L'Oréal/eBay</i> .....   | 268 |
| (7) Neue Pauschalreiserichtlinie 2015.....  | 269 |
| bb) Die Frage nach dem Ausgleich im Innenverhältnis .....   | 270 |
| D. Ergebnis .....   | 271 |
| Dritter Teil. Allgemeine Zurechnungsregeln .....  | 275 |
| § 6. Zurechnung von Willensmängeln sowie der Kenntnis bzw. dem<br>Kennenmüssen von Umständen gem. § 166 I BGB.....    | 275 |
| A. Grundlagen der Zurechnung gem. § 166 I BGB.....  | 276 |
| B. Übertragbarkeit auf Online-Plattformen für Dienstleistungen .....  | 276 |
| I. Der Anwendungsbereich der Vorschrift .....   | 276 |
| 1. Plattformbetreiber als Stellvertreter des Nutzers .....  | 276 |
| 2. Das Prinzip der erweiterten persönlichen Anwendung:<br>Plattformbetreiber als „Wissensvertreter“ des Nutzers?..... | 277 |
| II. Die Rechtsfolgen der Vorschrift.....  | 279 |
| 1. Übertragbarkeit der Zurechnung von Willensmängeln an den<br>Nutzer.....  | 279 |
| 2. Übertragbarkeit der „Wissenszurechnung“ an den Nutzer .....  | 280 |
| a) Ratio der „Wissenszurechnung“ als rechtspolitische<br>echtfertigung einer Übertragbarkeit .....                    | 281 |
| b) Schutzbedürftigkeit des Verbrauchers als entgegenstehender<br>Einwand? .....                                       | 281 |
| c) Rechtsgedanke des § 166 II BGB als Bestätigung dieser<br>Annahme .....   | 282 |
| C. Fazit .....  | 284 |
| § 7. Zurechnung öffentlicher Äußerungen gem. § 434 I 3 BGB .....  | 285 |
| A. Überblick über die Grundlagen der Zurechnung .....   | 285 |
| B. Übertragbarkeit auf Online-Plattformen für Dienstleistungen .....  | 286 |
| I. Haftung des Dienstleistungserbringens für öffentliche Äußerungen des<br>Plattformbetreibers .....                  | 286 |

|  |     |
|--|-----|
| 1. Merkmal der „öffentlichen Äußerung“ .....   | 286 |
| 2. „Hinreichend bestimmte“ Äußerungen durch den<br>Plattformbetreiber? .....   | 287 |
| 3. Einfluss auf die Erwartungen potentieller Kunden.....   | 290 |
| 4. Plattformbetreiber als geeigneter Urheber der Äußerungen .....  | 291 |
| 5. Bestätigung der Annahme durch die ratio der Norm.....   | 294 |
| 6. Richtlinievorschlag zum Online-Warenhandel.....   | 294 |
| 7. Schutzbedürftigkeit des Verbraucherdienstleisters als ein der<br>Zurechnung öffentlicher Äußerungen entgegenstehender<br>Einwand? .....                 | 295 |
| a) Fehlende Distanzierungsmöglichkeiten .....  | 296 |
| b) Geringe praktische Bedeutung der Ausschlusstatbestände.....   | 297 |
| II. Rückgriffsanspruch des Dienstleisters gegen den Plattformbetreiber:<br>Begründung einer mittelbaren Informationsverantwortung des<br>Betreibers? ..... | 299 |
| III. Unmittelbare Informationsverantwortung des Betreibers .....   | 300 |
| 1. Verschuldensabhängige Haftung des Betreibers .....  | 300 |
| 2. Verschuldensunabhängige Garantiehaftung des Betreibers? .....   | 301 |
| a) Wertende Beurteilung.....   | 301 |
| b) Rechtspolitische Betrachtung.....   | 302 |
| c) Verschuldensunabhängige Haftung des Betreibers auch gegenüber<br>dem Dienstleister .....  | 304 |
| d) Rechtliche Konstruktion und Durchsetzung einer<br>verschuldensunabhängigen Haftung.....   | 304 |
| aa) Vertragliche Garantiehaftung.....  | 304 |
| bb) Beweislastumkehr zugunsten des Plattformnutzers .....  | 306 |
| C. Ergebnis.....   | 307 |
| § 8. Schlussbetrachtung.....   | 309 |
| Literaturverzeichnis.....  | 317 |