

Wartungsverträge

Inspektion, Wartung und Instandsetzung
technischer Einrichtungen

Von
Andreas Fischer

2., völlig überarbeitete Auflage

ERICH SCHMIDT VERLAG

Bibliografische Information der Deutschen Bibliothek

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

1. Auflage 2000
2. Auflage 2003

ISBN 3 503 07419 8

Alle Rechte vorbehalten
© Erich Schmidt Verlag GmbH & Co., Berlin 2003
www.ESV.info

Dieses Papier erfüllt die Frankfurter Forderungen der Deutschen Bibliothek und der Gesellschaft für das Buch bezüglich der Alterungsbeständigkeit und entspricht sowohl den strengen Bestimmungen der US Norm Ansi/Niso Z 39.48-1992 als auch der ISO Norm 9706.

Druck und Bindung: Hubert & Co, Göttingen

Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis	11
Literaturverzeichnis	13
Einleitung	17
1. Kundendienst heute.....	17
2. Die Instandhaltung von Maschinen, Anlagen und Geräten.....	18
3. Rechtsprechung und Literatur.....	18
4. Schwerpunkte.....	19
5. Die Reform des Schuldrechts im Bürgerlichen Gesetzbuch.....	20
Teil 1: Der Instandhaltungsvertrag	21
1. Instandhaltungsverträge und Allgemeine Geschäftsbedingungen	21
a. Formularverträge und Vertragsmuster.....	21
b. Die Kontrolle durch die Vorschriften zur Gestaltung rechtsgeschäftlicher Schuldverhältnisse durch Allgemeine Geschäftsbedingungen.....	22
c. Die Rechtsfolgen bei Unwirksamkeit einzelner Klauseln.....	23
d. Individualverträge zur Instandhaltung (§ 305 Abs. 1 S. 3 BGB).....	23
e. Individuelle Vertragsabreden (§ 305b BGB).....	24
f. Geltung der §§ 305 ff BGB im unternehmerischen Verkehr.....	24
g. Die Schuldrechtsreform und sog. Altverträge.....	25
2. Die verschiedenen Maßnahmen der Instandhaltung	26
a. DIN 31051 – Instandhaltung.....	26
aa. <i>Die Inspektion</i>	27
bb. <i>Die Wartung</i>	27
cc. <i>Die Instandsetzung</i>	28
(1) <i>Vorbeugende Instandsetzung</i>	28
(2) <i>Instandsetzung nach Schadenseintritt</i>	29
dd. <i>Bedeutung der DIN 31051</i>	29
b. DIN 31052 – Inhalt und Aufbau von Instandhaltungsanleitungen.....	30
3. Die rechtliche Einordnung von Instandhaltungsverträgen	31
a. Rechtsprechung und juristische Literatur.....	31
b. Anmerkungen zur rechtlichen Einordnung von Instandhaltungsverträgen.....	33
aa. <i>Dienstvertragsrecht</i>	34
bb. <i>Versicherungsvertragsrecht</i>	34
cc. <i>Mietvertragsrecht</i>	35
dd. <i>Werkvertragsrecht</i>	37

4. Vertragsmuster für die Instandhaltung technischer Einrichtungen	39
a. Maschinen- und Anlagenbau.....	39
aa. <i>Wartungs- und Instandhaltungsvertrag für den kaufmännischen Geschäftsverkehr</i>	39
bb. <i>Fullservicevertrag</i>	40
b. Vertragsmuster der öffentlichen Hand (AMEV-Vertragsmuster).....	41
aa. <i>Wartung 2002</i>	41
bb. <i>Instandhaltung 90</i>	42
c. Vertragsmuster und Ergänzende Vertragsbedingungen zur Informationstechnologie.....	43
aa. <i>IT-Instandhaltungsvertrag und EVB-IT Instandhaltung</i>	44
bb. <i>BVB-Pflege</i>	44
d. Exkurs: Betreibermodelle und Facilitymanagement.....	45
aa. <i>Betreibermodelle</i>	46
bb. <i>Facilitymanagement</i>	46
5. Instandhaltungsleistung, Leistungsabgrenzung und Mitwirkungspflichten	47
a. Die Vereinbarung des Leistungsumfangs.....	47
b. Bezeichnung und Standort des Vertragsgegenstandes.....	49
c. Leistungsabgrenzungen und Leistungsausschlüsse	50
aa. <i>Unsachgemäßer Gebrauch, Fehlbedienung, äußere Gewalt</i>	50
bb. <i>Änderung gesetzlicher oder sonstiger Vorschriften</i>	51
cc. <i>Verschleißteile und Verbrauchsmaterial</i>	53
dd. <i>Weitere Leistungsausschlüsse</i>	55
d. Mitwirkungspflichten des Betreibers.....	56
aa. <i>Der Inhalt von Mitwirkungspflichten</i>	56
bb. <i>Rechtsfolgen bei Verletzung von Mitwirkungspflichten</i>	57
(1) <i>Einfache Wartungsverträge</i>	57
(2) <i>Vollwartungsverträge</i>	58
cc. <i>Hinweise zur Gestaltung</i>	58
e. Nebenpflichten des Betreibers.....	59
6. Die Leistungszeit	61
a. Einfache Wartungsverträge	61
aa. <i>Festes Wartungsintervall</i>	61
bb. <i>Bedarfwartung</i>	63
cc. <i>Wartung auf Abruf</i>	64
b. Vollwartungsverträge.....	65
c. Ansprech- und Reaktionszeiten.....	66
aa. <i>Begriff</i>	66
bb. <i>Rechtsfolge bei nicht eingehaltener Reaktionszeit</i>	67
cc. <i>Hinweise zur Gestaltung</i>	68
7. Die Vergütung	70
a. Pauschale Vergütung.....	70
b. Vergütung je Wartung.....	72
c. Vergütung nach Aufwand	72

d.	Die Vorleistung der Vergütung	72
e.	Zurückbehaltungsrechte im Instandhaltungsgeschäft	74
	<i>aa. Die nicht gezahlte Instandhaltungsvergütung</i>	74
	<i>bb. Sonstige nicht gezahlte Rechnungen</i>	75
f.	Immer wieder: Wegezeiten gleich Arbeitszeiten	76
8.	Preisanpassungsklauseln in Instandhaltungsverträgen	79
a.	Die Interessenlage	79
b.	Währungspolitische Anforderungen an Preisanpassungsklauseln	79
c.	Zivilrechtliche Anforderungen an Preisanpassungsklauseln	80
	<i>aa. Individualvereinbarung zur Preisanpassung</i>	80
	<i>bb. Vorformulierte Preisanpassungsklauseln</i>	81
	(1) <i>Der Rechtsverkehr gegenüber Verbrauchern</i>	82
	(a) <i>Allgemeine Anforderungen</i>	82
	(b) <i>Das Recht zur Kündigung</i>	82
	(c) <i>Die Besonderheiten bei Instandhaltungsverträgen</i>	83
	(2) <i>Der unternehmerische Geschäftsverkehr</i>	85
	(3) <i>Hinweise zur Gestaltung</i>	85
	(4) <i>Die Rechtsfolge bei Unwirksamkeit von Preisanpassungsklauseln</i>	87
9.	Laufzeit und Kündigung von Instandhaltungsverträgen	89
a.	Laufzeit und ordentliche Kündigung	89
	<i>aa. Die Erstlaufzeit (§ 309 Nr. 9a BGB)</i>	89
	(1) <i>Der Beginn der Erstlaufzeit</i>	90
	(2) <i>Auf unbestimmte Zeit abgeschlossene Instandhaltungsverträge</i>	92
	<i>bb. Stillschweigende Verlängerung der Laufzeit (§ 309 Nr. 9b BGB)</i>	92
	<i>cc. Kündigungsfristen (§ 309 Nr. 9c BGB)</i>	92
	<i>dd. Unwirksamkeit von Laufzeitklauseln gemäß § 307 BGB</i>	93
	(1) <i>Der Rechtsverkehr gegenüber Verbrauchern</i>	93
	(2) <i>Der unternehmerische Geschäftsverkehr</i>	93
	(3) <i>Betreiber als Klauselverwender</i>	95
	<i>ee. Rechtsfolgen bei Unwirksamkeit</i>	95
	<i>ff. Individualabreden zur Laufzeit</i>	96
	<i>gg. Hinweise zur Gestaltung</i>	97
	(1) <i>Der Rechtsverkehr gegenüber Verbrauchern</i>	97
	(2) <i>Der unternehmerische Geschäftsverkehr</i>	97
b.	Die Kündigung von Instandhaltungsverträgen aus wichtigem Grund	98
	<i>aa. Die Verletzung von Hinweis- und Beratungspflichten</i>	99
	<i>bb. Veräußern und Stilllegen des Vertragsgegenstandes, Neuanschaffen einer Anlage</i>	100
	<i>cc. Hinweise zur Gestaltung</i>	102
10.	Die mangelhafte Leistung	104
a.	Die mangelhaft ausgeführte Instandhaltungsleistung	104
	<i>aa. Einfache Wartungsverträge</i>	105
	<i>bb. Vollwartungsverträge</i>	106
b.	Die Rechtsfolgen bei mangelhafter Leistung	109

aa. Übersicht.....	109
(1) Die Nacherfüllung (§§ 634 Nr. 1, 635 BGB).....	109
(2) Das Recht zur Selbstvornahme (§ 637 BGB).....	111
(3) Minderung der Vergütung und Kündigung (§ 636 sowie §§ 638, 314 BGB).....	112
(4) Schadens- und Aufwendungsersatz (§§ 636, 280, 281, 284 BGB)..	113
bb. Sonderprobleme bei Mängel im Instandhaltungsgeschäft.....	114
(1) Die nicht ausgeführte Wartung	114
(2) Kündigung aus wichtigem Grund statt Rücktritt	114
(3) Minderung der konkret fehlerhaften Leistung (§ 638 BGB)	115
c. Verjährung von Mängelansprüchen (§ 634a BGB).....	115
aa. Die Verjährungsfrist.....	115
bb. Verjährung während der Laufzeit des Vertrages.....	116
cc. Verjährung von Mängelansprüchen bei Vertragsende	117
dd. Instandhaltungsverträge und Verjährung bei Kauf- oder Werkverträgen.....	118
d. Beweisvereitelung durch Entsorgung ausgetauschter Ersatzteile	119
e. Hinweise zur Gestaltung	120
11. Die Haftung der Vertragsparteien	121
a. Schadensersatz wegen mangelhafter Leistung (§§ 634, 280, 281 BGB).....	121
b. Sonstige Schadensersatzansprüche.....	122
c. Hinweise zur Gestaltung	123
12. Teleservice.....	126
a. Der Leistungsinhalt bei Teleservicediensten	127
aa. Ferndiagnose	127
bb. Wartungs- und Instandsetzungsarbeiten	128
cc. Support.....	128
dd. Hinweise zur Gestaltung	128
b. Weitere rechtliche Aspekte des Teleservice.....	129
aa. Der Übertragungsweg.....	129
bb. Von den Parteien genutzte Software.....	130
cc. Virenschutz.....	131
dd. Modalitäten des Zugriffs und Vertraulichkeit.....	131
ee. Datensicherung	132
ff. Mängelansprüche, Haftung	133
Teil 2: Sonstige Rechtsprobleme des Instandhaltungsgeschäfts	134
1. Wettbewerbsrecht im Instandhaltungsgeschäft	135
a. Das Diskriminierungsverbot (§ 20 GWB).....	135
aa. Die Verpflichtung zur Lieferung von Ersatzteilen	135
(1) Die Marktbeherrschung im Sinne der §§ 19, 20 GWB.....	136
(2) Durch § 20 Abs. 1 GWB geschützte Marktteilnehmer	137
(3) Die Diskriminierungstatbestände des § 20 Abs.1 GWB	138

(a) Die unbillige Behinderung (§ 20 Abs. 1, 1. Alt. GWB).....	138
(aa) Die Behinderung von Betreibern technischer Einrichtungen ..	138
(bb) Die Behinderung anderer Instandhaltungsunternehmen	139
(b) Die Ungleichbehandlung (§ 20 Abs. 1, 2. Alt. GWB)	140
(aa) Die Ungleichbehandlung von Betreibern technischer Einrichtungen.....	141
(bb) Die Ungleichbehandlung des einzelnen Wettbewerbers	142
(4) Marktstarke Unternehmen (§ 20 Abs. 2 GWB).....	143
(5) Rechtsfolgen bei Verstoß gegen § 20 GWB	144
(a) Der Unterlassungs- und Schadensersatzanspruch (§ 33 GWB)	144
(b) Die Untersagung durch die Kartellbehörde gemäß § 32 GWB	144
bb. Der Instandhaltungsmarkt, insbesondere die Verpflichtung zum Abschluss von Instandhaltungsverträgen	145
(1) Die Marktbeherrschung	145
(2) Die Diskriminierungstatbestände des § 20 Abs. 1 GWB	146
(a) Die unbillige Behinderung (§ 20 Abs. 1, 1. Alt. GWB).....	147
(aa) Die Behinderung von Betreibern technischer Einrichtungen ...	147
(bb) Die Behinderung anderer Instandhaltungsunternehmen	148
(b) Die Ungleichbehandlung (§ 20 Abs. 1, 2. Alt. GWB)	149
cc. Die Koppelung von Liefer- und Instandhaltungsvertrag	150
b. Unlauterer Wettbewerb im Instandhaltungsgeschäft	151
aa. Ausbeutung fremden Rufes durch Anlehnung an den Hersteller	151
bb. Werbung mit „Originalersatzteilen“	152
2. Instandhaltung und Betriebsübergang gemäß § 613a BGB	153
a. Outsourcing der Instandhaltung eigener Maschinen und Anlagen	153
aa. Voraussetzungen für einen Betriebsübergang bei der Fremdvergabe der Instandhaltung	154
(1) Die Rechtsprechung des EuGH zum Betrieb im Sinne des § 613a BGB	154
(2) Die Bedeutung der menschlichen Arbeitskraft	154
(3) Instandhaltungsabteilungen als wirtschaftliche Einheiten	155
(4) Die Wahrung der wirtschaftlichen Einheit bei der Fremdvergabe der Instandhaltung	155
bb. Rechtsfolgen des Betriebsübergangs	157
(1) Eintritt in die Arbeitsverhältnisse	157
(2) Informationspflicht der beteiligten Arbeitgeber (§ 613a Abs. 5 BGB)	158
(3) Widerspruchsrecht des Arbeitnehmers (§ 613a Abs. 6 BGB)	159
(4) Das Kündigungsverbot (§ 613a Abs. 4 BGB)	159
cc. Beteiligungsrechte des Betriebsrates	160
b. Die Auftragsnachfolge	161
3. Die Servicefahrzeuge	163
a. Dienstlich überlassene Kraftfahrzeuge	163
aa. Der Verkehrsunfall	163
(1) Vorsatz und grobe Fahrlässigkeit	164

(2) <i>Leichte Fahrlässigkeit</i>	165
(3) <i>Mittlere Fahrlässigkeit</i>	166
(4) <i>Betriebliche Auswirkungen</i>	166
bb. <i>Sonstige Aspekte bei der Überlassung von Servicefahrzeugen</i>	166
(1) <i>Dauer der Überlassung und Rückgabe</i>	167
(2) <i>In Fahrzeuge eingebaute Sonderausstattungen</i>	168
(3) <i>Austausch des Fahrzeuges</i>	168
cc. <i>Steuer- und sozialversicherungsrechtliche Aspekte</i>	169
dd. <i>Checkliste für eine Überlassungsvereinbarung</i>	169
ee. <i>Die Erstattung von Verteidigerkosten, Geldstrafen und Geldbußen</i>	170
(1) <i>Die Erstattung von Verteidigerkosten</i>	170
(2) <i>Geldstrafen und Geldbußen</i>	171
b. <i>Zu dienstlichen Zwecken eingesetzte Privatfahrzeuge</i>	171
aa. <i>Die Nutzungsvereinbarung</i>	171
bb. <i>Der Verkehrsunfall</i>	172
(1) <i>Der Schaden am eigenen Fahrzeug</i>	172
(2) <i>Der Rückstufungsschaden in der Haftpflicht- und Vollkaskoversicherung</i>	173
cc. <i>Die Gegenleistung für die Nutzung des privaten Kraftfahrzeuges</i>	174
4. Mietverhältnisse und die Instandhaltungsvergütung	175
a. <i>Gewerbliche Mietverhältnisse</i>	175
b. <i>Wohnraummiete</i>	176
aa. <i>Aufzüge</i>	176
(1) <i>Einfache Wartungsverträge</i>	177
(2) <i>Vollwartungsverträge</i>	177
(3) <i>Notrufeinrichtungen</i>	178
(4) <i>Unterstützung gesetzlich vorgeschriebener Prüfungen</i>	178
(5) <i>Störungsbeseitigungen</i>	179
(6) <i>Maßstab der Umlage</i>	179
bb. <i>Heizungs- und Warmwasserversorgungsanlagen</i>	180
(1) <i>Einfache Wartungsverträge</i>	180
(2) <i>Vollwartungsverträge</i>	180
(3) <i>Umlagemaßstab</i>	181
cc. <i>Maschinelle Wascheinrichtungen</i>	181
dd. <i>Sonstige Anlagen</i>	181
 Anhang	
Anhang 1: <i>Wartungsvertrag (Muster)</i>	183
Anhang 2: <i>AMEV-Vertragsmuster Wartung 2002</i>	189
Anhang 3: <i>AMEV-Vertragsmuster Instandhaltung 90</i>	201
 Stichwortverzeichnis	 219