Bankrechts-Handbuch

Ellenberger / Bunte

6. Auflage 2022
ISBN 978-3-406-74430-3
C.H.BECK

schnell und portofrei erhältlich bei
beck-shop.de

Die Online-Fachbuchhandlung beck-shop.de steht für Kompetenz aus Tradition. Sie gründet auf über 250 Jahre juristische Fachbuch-Erfahrung durch die Verlage C.H.BECK und Franz Vahlen.
beck-shop.de hält Fachinformationen in allen gängigen Medienformaten bereit: über 12 Millionen Bücher, eBooks, Loseblattwerke, Zeitschriften, DVDs, Online-Datenbanken und Seminare. Besonders geschätzt wird beck-shop.de für sein umfassendes Spezialsortiment im Bereich Recht, Steuern und Wirtschaft mit rund 700.000 lieferbaren Fachbuchtiteln.

Ellenberger/Bunte
Bankrechts-Handbuch
Band I

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

Bankrechts-Handbuch

Herausgegeben von

Jürgen Ellenberger und Hermann-Josef Bunte

Band I

Bände I–II bearbeitet von:

Dr. Angelika Allgayer, Richterin am Bundesgerichtshof, Karlsruhe; *Prof. Dr. Markus Artz,* Universitätsprofessor, Bielefeld; *Prof. Dr. Georg Bitter,* Universitätsprofessor, Mannheim; *Dr. Martin Boegl,* Rechtsanwalt, Berlin; *Ilka Brian,* Rechtsanwältin, Frankfurt a. M.; *Prof. Dr. Hermann-Josef Bunte,* Universitätsprofessor em., Rechtsanwalt, Bielefeld; *Dr. Michael Denga LL.M.,* Privatdozent, Berlin; *Dr. Eva-Maria Derstadt*, Richterin am Bundesgerichtshof, Karlsruhe; *Prof. Dr. Jürgen Ellenberger,* Vizepräsident des Bundesgerichtshofs, Karlsruhe, Honorarprofessor, Mainz; *Dr. Wolfgang Epp,* Syndikus und Rechtsanwalt, Frankfurt a. M.; *Alexander Faust,* Rechtsanwalt, Frankfurt a. M.; *Reinfrid Fischer,* Rechtsanwalt, Berlin; *Dr. Thomas Fischer,* Rechtsanwalt, Frankfurt a. M.; *Prof. Dr. Tim Florstedt*, Universitätsprofessor, Wiesbaden; *Dr. Hans Gerhard Ganter,* Vorsitzender Richter am Bundesgerichtshof a. D., Weil der Stadt; *Prof. Dr. Markus Gehrlein,* Richter am Bundesgerichtshof a.D., Honorarprofessor der Universität Mannheim, Landau; *Prof. Dr. Bernd Geier LL.M.,* Rechtsanwalt, Frankfurt a. M.; *Prof. Dr. Dr. Stefan Grundmann, LL. M. (Berkley),* Universitätsprofessor, Berlin; *Dr. Christian Grüneberg*, Richter am Bundesgerichtshof, Karlsruhe; *Dr. Gregor Haas,* Rechtsanwalt, Frankfurt a. M.; *Prof. Dr. Walther Hadding,* Universitätsprofessor (em.), Essenheim; *Dr. Ulrich Haug,* Privatdozent, Stuttgart; *Prof. Dr. Franz Häuser,* Universitätsprofessor (em.), Limburg; *Dr. Torsten Henning,* Vizepräsident Landgericht, Mannheim; *Dr. Ekkehardt von Heymann,* Syndikus und Rechtsanwalt, Frankfurt a. M.; *Thorsten Höche,* Rechtsanwalt, Chefjustiziar BdB e. V., Berlin; *Prof. Dr. Dr. Dr. h. c. mult. Klaus Hopt,* Universitätsprofessor (em.), Hamburg; *Dr. Antonius Hüntemann*, Vorsitzender Richter am Landgericht, Bückeburg; *Dr. Hans-Ulrich Joeres,* Richter am Bundesgerichtshof a.D., Karlsruhe; *Prof. Dr. Carsten Jungmann LL. M. (Yale), M. Sc. in Finance (Leicester),* Honorarprofessor, Hamburg und Syndikusrechtsanwalt Bonn; *Dr. Ingo Junker*, Rechtsanwalt, Hamburg; *Max Kirschhöfer*, Rechtsanwalt, Frankfurt a. M.; *Thomas Klanten,* Rechtsanwalt, Düsseldorf; *Dr. Christian Koch,* Rechtsanwalt, Berlin; *Doris Kolassa,* Europ. Parlament, Brüssel; *Prof. Dr. Johannes Köndgen,* Universitätsprofessor (em.), Bonn; *Prof. Dr. Hans-Michael Krepold* †, Gauting; *Prof. Dr. Christoph Kumpan, LL. M.* (*Chicago*), Universitätsprofessor, Bucerius Law School, Hamburg; *Prof. Dr. Olaf Langner,* Rechtsanwalt/Chefsyndikus, Deutscher Sparkassen- und Giroverband, Berlin; *Thomas Lorenz,* Rechtsanwalt, Berlin; *Dieter Maihold,* Richter am Bundesgerichtshof a.D., Regensburg; *Dr. Eva Menges*, Richterin am Bundesgerichtshof, Karlsruhe; *Dr. Helmut Merkel,* Rechtsanwalt, Baden-Baden; *Prof. Dr. Florian Möslein LL.M. (London),* Universitätsprofessor, Marburg; *Dr. Michael Münscher,* Rechtsanwalt, Frankfurt a. M.; *Dr. h. c. Gerd Nobbe* †, Vorsitzender Richter am Bundesgerichtshof a. D., Pfinztal; *Prof. Dr. Sebastian Omlor LL. M. (NYU), LL. M. Eur.,* Universitätsprofessor, Marburg; *Dr. Andreas von Oppen,* Rechtsanwalt, Berlin; *Rüdiger Pamp,* Vorsitzender Richter am Bundesgerichtshof, Karlsruhe; *Dr. Chryssa Papathanassiou LL. M. (Yale),* Frankfurt a. M.; *Dr. Bernd Peters,* Rechtsanwalt, Hamburg; *Prof. Dr. Dörte Poelzig M.jur.,* Universitätsprofessorin, Hamburg; *Prof. Dr. Günter Reiner,* Universitätsprofessor, Richter am Oberlandesgericht a.D., Hamburg; *Dr. Jochen Richrath,* Rechtsanwalt, München; *Dr. Burkhard Rinne LL.M. (Michigan),* Rechtsanwalt, Frankfurt a. M.; *Prof. Dr. Markus Roth,* Universitätsprofessor, Philipps-Universität, Marburg; *Dr. Abbas Samhat*, Rechtsanwalt, Berlin; *Dr. Marc Sänger,* Rechtsanwalt, Frankfurt a. M.; *Dr. Dietrich Schefold,* Rechtsanwalt, Stuttgart; *Dr. Michael Schild von Spannenberg*, Richter am Bundesgerichtshof, Karlsruhe; *Dr. Sandra Schmieder, LL. M. (Berkley),* Richterin am Oberlandesgericht, Karlsruhe; *Dr. Christian Schmies,* Rechtsanwalt, Frankfurt a. M.; *Dr. Patrick Scholl*, Rechtsanwalt, Frankfurt a. M.; *Dr. Oliver Seiler, LL.M. (Cornell),* Rechtsanwalt, Frankfurt a. M.; *Dr. Joachim Siol,* Richter am Bundesgerichtshof a. D., Ettlingen; *Dr. Otmar Stöcker,* Geschäftsführer, Verband dt. Pfandbriefbanken, Berlin; *Dr. Cornelia Summ,* Rechtsanwältin, Niedernhausen; *Dr. Matthias Terlau,* Rechtsanwalt, Köln; *Dr. Hanno Teuber,* MBA, Rechtsanwalt, Frankfurt a. M.; *Thiemo Walz,* Rechtsanwalt, Frankfurt a. M.; *Prof. Dr. Reinhard Welter* †, Universitätsprofessor (em.), Leipzig; *Dr. Jörn Winterfeld,* Rechtsanwalt, Altenholz; *Dr. Georgios Zagouras,* Syndikusrechtsanwalt, EZB, Frankfurt a. M.; *Dr. Kai Zahrte*, Ministerialrat, Berlin.

6. Auflage 2022

C.H.BECK

Leseprobe
© C.H.BECK

Zitiervorschlag:
Ellenberger/Bunte BankR-HdB/*Bearbeiter* § 1 Rn. 7

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

www.beck.de

Band I:
ISBN 978 3 406 74431 0

Gesamtwerk Bände I–II:
ISBN 978 3 406 74430 3

© 2022 Verlag C. H. Beck oHG
Wilhelmstraße 9, 80801 München
Umschlagsatz: Martina Busch, Grafikdesign, Homburg Saar
Satz, Druck und Bindung: Druckerei C. H. Beck, Nördlingen
(Adresse wie Verlag)

CO2 neutral
chbeck.de/nachhaltig

Gedruckt auf säurefreiem, alterungsbeständigem Papier
(hergestellt aus chlorfrei gebleichtem Zellstoff)

Es haben bearbeitet:

Dr. Angelika Allgayer .....§ 11
Dr. Markus Artz .....§§ 2, 3 (zus. mit Bunte)
Dr. Georg Bitter .....§ 17
Dr. Martin Boegl .....§§ 110–118 (zus. mit Fischer)
Ilka Brian .....§§ 5 u. 7 (zus. mit Welter †), 6
Dr. Hermann-Josef Bunte .....§§ 2, 3 (zus. mit Artz), 126–128 (zus. mit Poelzig), Anhang zu § 128
Dr. Michael Denga .....§ 92 (zus. mit Grundmann)
Dr. Eva-Maria Derstadt .....§§ 70, 71 (zus. mit Nobbe †)
Dr. Desiree Dauber .....§ 16 (zus. mit Henning)
Dr. Jürgen Ellenberger .....§§ 36, 37
Dr. Wolfgang Epp .....§ 73
Alexander Faust .....§ 89
Reinfrid Fischer .....§§ 110–118 (zus. mit Boegl)
Dr. Thomas Fischer .....§§ 102, 104
Dr. Tim Florstedt .....§ 96
Dr. Hans Gerhard Ganter .....§§ 69, 74, 75
Dr. Markus Gehrlein .....§ 64
Dr. Bernd Geier .....§§ 83, 84 (zus. mit Seiler)
Dr. Dr. Stefan Grundmann .....§ 92 (zus. mit Denga)
Dr. Christian Grüneberg .....§§ 87, 88 (zus. mit Siol)
Dr. Gregor Haas .....§§ 79, 103
Dr. Walther Hadding .....§§ 19–22 (zus. mit Häuser)
Dr. Ulrich Haug .....§§ 30, 31, 106, 119
Dr. Franz Häuser .....§§ 19–22 (zus. mit Hadding), 65
Dr. Torsten Henning .....§ 16 (zus. mit Dauber)
Dr. Ekkehardt von Heymann .....§ 66 (zus. mit Sänger)
Thorsten Höche .....§ 4
Dr. Dr. Dr. h. c. mult. Klaus J. Hopt ...§§ 1 (zus. mit Roth), 86 (zus. mit Kumpan)
Dr. Antonius Hüntemann .....§ 97
Dr. Hans-Ulrich Joeres .....§§ 13–15 (zus. mit Menges)
Dr. Carsten Jungmann .....§§ 56 (zus. mit Münscher und Peters), 58–61
Dr. Ingo Junker .....§ 105 (zus. mit Scheibe)
Max Kirschhöfer .....§ 12
Thomas Klanten .....§§ 47–49
Dr. Christian Koch .....§ 43
Doris Kolassa .....§§ 121–125
Dr. Johannes Köndgen .....§ 93 (zus. mit Schmies)
Dr. Hans-Michael Krepold † .....§§ 8, 9 (zus. mit Zahrte)
Dr. Christoph Kumpan .....§ 86 (zus. mit Hopt)
Dr. Olaf Langner .....§§ 44–46, 63
Thomas Lorenz .....§ 18
Dieter Maihold .....§§ 32, 33
Dr. Eva Menges .....§§ 13–15 (zus. mit Joeres), 23, 24, 38 (zus. mit Nobbe †)
Dr. Helmut Merkel .....§§ 72, 77 (zus. mit Richrath)
Dr. Florian Möslein .....§ 34 (zus. mit Omlor)
Dr. Michael Münscher .....§ 56 (zus. mit Jungmann und Peters)
Dr. h. c. Gerd Nobbe † .....§§ 38 (zus. mit Menges), 70, 71 (zus. mit Derstadt)
Dr. Sebastian Omlor .....§§ 34 (zus. mit Möslein), 42, 76, 80–82
Dr. Andreas von Oppen .....Anhänge zu §§ 74, 75
Rüdiger Pamp .....§§ 50–52, 62
Dr. Chryssa Papathanassiou .....§ 120
Dr. Bernd Peters .....§§ 39, 40, 56 (zus. mit Münscher und Jungmann), 57, 68

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

Bearbeiterverzeichnis

Dr. Dörte Poelzig .....§§ 126–128, Anhang zu § 128 (zus. mit Bunte)
Dr. Günter Reiner .....§ 94 (zus. mit Scholl)
Dr. Jochen Richrath .....§ 77 (zus. mit Merkel)
Dr. Burkhard Rinne .....§ 95
Dr. Markus Roth .....§ 1 (zus. mit Hopt)
Dr. Abbas Samhat .....§§ 54, 55
Dr. Marc Sänger .....§ 66 (zus. mit v. Heymann)
Dr. Dietrich Schefold .....§§ 98–100
Dr. Michael Schild von Spannenberg .§ 53
Dr. Roland Scheibe .....§ 105 (zus. mit Junker)
Dr. Sandra Schmieder .....§§ 25–29
Dr. Christian Schmies .....§ 93 (zus. mit Köndgen)
Dr. Patrick Scholl .....§ 94 (zus. mit Reiner)
Dr. Oliver Seiler .....§ 83, 84 (zus. mit Geier)
Dr. Joachim Siol .....§§ 87, 88 (zus. mit Grüneberg)
Dr. Otmar Stöcker .....§ 67
Dr. Cornelia Summ .....§§ 78 (zus. mit Welter †), 101
Dr. Matthias Terlau .....§ 35
Dr. Hanno Teuber .....§ 85
Dr. Thiemo Walz .....§§ 90, 91
Dr. Reinhard Welter † .....§§ 5, 7 (zus. mit Brian), 41, 78 (zus. mit Summ)
Dr. Jörn Winterfeld .....§§ 107, 108
Dr. Georgios Zagouras .....§ 109
Dr. Kai Zahrte .....§§ 8, 9 (zus. mit Krepold †), 10

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

Vorwort zur 6. Auflage

Das Bankrechts-Handbuch, dessen erste Auflage im Jahr 1997 erschienen ist und das bis zur fünften Auflage im Jahr 2017 neben Hermann-Josef Bunte von Herbert Schimansky und Hans-Jürgen Lwowski herausgegeben wurde, erfährt mit der neuen Auflage sowohl in der Herausgeberschaft als auch im Autorenkreis große Veränderungen. Das Buch hat nunmehr nur noch zwei Herausgeber. Die Kontinuität wird durch Hermann-Josef Bunte (Mitherausgeber seit der 1. Auflage) gewahrt, neu hinzugekommen ist Jürgen Ellenberger, der Vorsitzende des XI. Zivilsenats des Bundesgerichtshofs, der für das Bankrecht zuständig ist. Auch bei den Autoren ist die Kontinuität durch Autoren, die schon länger dabei sind (z. T. seit der 1. Auflage), und Neuzugängen aus der Richterschaft, der Lehre und der Praxis gewährleistet.

Die Gliederung des Werkes hat eine Überarbeitung erfahren. Die AGB-Banken sind nunmehr in einem Buch-Paragrafen zusammengeführt. Gleiches gilt für das Lastschriftverfahren und den Scheckverkehr. Bisherige Buchstaben-Paragrafen, die infolge von zwischenzeitlichen Erweiterungen des Werkes eingefügt worden waren, wurden nunmehr aufgelöst. So ist eine glatte Zählung von 128 Paragrafen entstanden, die die fünf Abschnitte und 23 Kapitel des Buches feinjustieren. Neu hinzugekommen ist der Datenschutz bei Bankgeschäften. Ebenso jeweils in neu eingefügten Paragrafen kommentiert wird das Basiskonto und das P-Konto. Hochaktuell wurde ein Paragraf zu den Cum-Ex-Geschäften in das Buch aufgenommen. Ebenfalls neu kommentiert werden die immer umfangreicher werdende Rechtsprechung zum KapMuG und die ersten Judikate zur neuen Musterfeststellungsklage.

Vor allem europäische Rechtsakte haben weitere Veränderungen des Bank- und Kapitalmarktrechts gebracht, die in die Kommentierung eingeflossen sind. Beispielhaft zu nennen sind Änderungen des ZAG und der §§ 675c bis 676c durch die zweite Zahlungsdienstleistungsrichtlinie oder die umfangreichen Änderungen im Kapitalmarktrecht durch die MiFID II sowie zahlreiche weitere Regelungen auf der Ebene von Richtlinien, Verordnungen und Durchführungsverordnungen.

Herausgeber und Autoren danken den Mitarbeitern des Verlages für ihr Engagement, das neben der guten Disziplin der Autoren dazu beigetragen hat, dass die 6. Auflage planmäßig fertiggestellt worden ist. Das Werk ist im Wesentlichen auf dem Stand Dezember 2021.

Bielefeld und Karlsruhe im Winter 2021/2022 Die Herausgeber

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

Aus dem Vorwort zur 1. Auflage

Das Bankrecht ist als Rechtsgebiet nach Inhalt und Gegenstand nicht exakt festgelegt und schwer zu erfassen. Es stellt ein Konglomerat dar von öffentlich-rechtlichen Vorschriften, die zunehmend von der europäischen Rechtsangleichung im Bereich der Finanzdienstleistungen beeinflußt werden, und von privatrechtlichen Vorschriften, die das Bankprivatrecht ausmachen. Das Bankrecht hat Berührungen und Überschneidungen mit einer großen Zahl von anderen Rechtsgebieten, dem Bürgerlichen Recht, dem Handelsrecht, dem Wertpapierrecht, dem Strafrecht, dem Steuerrecht, dem Verfahrensrecht und dem Staats- und Verwaltungsrecht. Den bankrechtlichen Bezug erhalten diese Rechtsgebiete dadurch, daß sie die Rechtsverhältnisse „der Banken" regeln und berühren. Der Bundesgerichtshof hat das private Bankrecht als eigenständige Rechtsmaterie anerkannt, dergestalt daß seit 1.7.1988 dem XI. Zivilsenat die wichtigsten Einzelbereiche des Bankprivatrechts zur Zuständigkeit übertragen sind. Seitdem spricht die Fachwelt vom „Bankrechtssenat" des BGH.

Das Bankrecht, das in diesem Handbuch kompakt und umfassend dargestellt werden soll, befindet sich in einem steten Wandel: zum einen durch neue Gesetze und andere Rechtsvorschriften, häufig veranlaßt durch die europäische Rechtsangleichung, zum anderen durch die Rechtsprechung, ferner durch die Bedingungs- und Formularpraxis, durch die die rechtlichen Rahmenbedingungen für die einzelnen Bankgeschäfte konkretisiert werden und in der auf gesetzliche Veränderungen oder Änderungen der Rechtsprechung reagiert werden muß, und schließlich durch die Änderungen der Technik und des Marktes, sei es durch die zunehmende Bedeutung der Datenverarbeitung, sei es durch die neuen Formen des Banking oder die Internationalisierung und Globalisierung der Märkte.

Ein Handbuch, das alle Rechtsmaterien des Bankrechts auf aktuellem Stand behandelt, fehlte bisher. Für die Herausgeber und die Autoren war es eine große Aufgabe, dieses Vorhaben anzufassen. Die Zuversicht, daß es weitgehend erfolgreich abgeschlossen wurde, überwiegt.

Das Bankrechtshandbuch wendet sich an den Praktiker des Bankrechts, will aber auch wissenschaftlichen Ansprüchen genügen. Dem ist durch die Zusammensetzung des Autorenkreises Rechnung getragen worden. Er setzt sich zusammen aus Richtern – insbesondere des IX. und XI. Senats des BGH –, Universitätsprofessoren und Bankjuristen. Alle Autoren haben ihre Beiträge unter persönlicher Verantwortung verfaßt. Die Richter legen in ihren Beiträgen – soweit sie sich über die Darstellung der vorliegenden Rechtsprechung hinaus äußern – nur ihre persönliche Auffassung dar und geben selbstverständlich nicht eine Einschätzung ab, wie die Rechtsprechung künftig entscheiden wird.

Karlsruhe und Hamburg im Frühjahr 1997 — Die Herausgeber

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

Inhaltsübersicht

Es haben bearbeitet: V
Vorwort zur 6. Auflage VII
Aus dem Vorwort zur 1. Auflage VIII
Inhaltsverzeichnis XIII
Abkürzungs- und Literaturverzeichnis LXXXIX

Band I

1. Abschnitt. Allgemeine Grundlagen

1. Kapitel. Geschäftsverbindungen zwischen Bank und Kunden, AGB Banken

§ 1. Die rechtliche Beziehung zwischen Bank und Kunden 1
§ 2. AGB-Banken (Allgemeiner Teil) 19
§ 3. AGB-Banken (Nr. 1 bis Nr. 21) 77
Anhang zu § 3 313
§ 4. Schlichtungsverfahren: Ombudsmann 361
Anhang zu § 4 409

2. Kapitel. Bankgeschäfte mit Auslandsbezug

§ 5. Auslandsbezug und Tragweite ausländischen Rechts 415
§ 6. Geschäftsverkehr mit ausländischen Kunden 474
§ 7. Bankgeschäfte im Europäischen Binnenmarkt (anwendbares Recht, internationale Zuständigkeit, grenzüberschreitende Vollstreckung) 498

3. Kapitel. Bankgeheimnis, Bankauskunft, Auskunfteien, Geldwäsche, Datenschutz

§ 8. Bankgeheimnis 557
§ 9. Bankauskunftsverfahren 633
§ 10. Auskunfteien 662
§ 11. Geldwäsche – Kriminalpolitischer Hintergrund 684
§ 12. Datenschutz bei Bankgeschäften 880

2. Abschnitt. Zahlungsverkehr

4. Kapitel. Bankkonto, allgemein

§ 13. Begriff „Konto“ 911
§ 14. Sonderprobleme bei Kontoeröffnung und Kontoführung 923
§ 15. Legitimationsprüfung nach § 154 AO 934
§ 16. Vertretungs- und Verfügungsmacht über das Konto 940
§ 17. Kontenpfändung 972
§ 18. Erläuterungen zu Kontoeröffnungs- und Vollmachtsvordrucken 1021

5. Kapitel. Besondere Gestaltungsformen des Kontos

§ 19. Gemeinschaftskonto 1074
Anhang zu § 19 1101
§ 20. Sperrkonto 1111
§ 21. Treuhandkonto 1117
§ 22. Anderkonto 1143
Anhang zu § 22 1154
§ 23. Basiskonto 1155
§ 24. Pfändungsschutzkonto (P-Konto) 1166

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

6. Kapitel. Bargeldloser Zahlungsverkehr im Allgemeinen, Girovertrag und Kontokorrent

§ 25. Bargeldloser Zahlungsverkehr im Allgemeinen 1182
§ 26. Girovertrag und Kontokorrent 1196

7. Kapitel. Überweisungsverkehr

§ 27. Abwicklung des Inlands-Überweisungsverkehrs 1244
§ 28. Rechtsbeziehungen im Inlands-Überweisungsverkehr 1251
§ 29. Bereicherungsausgleich und insolvenzrechtliche Fragen 1308
Anhang zu §§ 25–29 1325
§ 30. SEPA – Grundstrukturen des neuen EU-Zahlungsverkehrsraums 1331
§ 31. Die Giroüberweisung im außereuropäischen Geschäftsverkehr 1344
§ 32. Geldautomatensystem 1353
§ 33. Bankgeschäfte online 1425
Anhang zu §§ 32–33 1540
§ 34. FinTech und PayTech 1574
§ 35. Elektronisches Geld, virtuelle Währungen (Bitcoins, Ether Coins etc.) 1608

8. Kapitel. Lastschriftverfahren

§ 36. Grundlagen und Rechtsbeziehungen im Lastschriftverfahren 1664
§ 37. Lastschrift und Insolvenz 1712
Anhang zu § 37 1716

9. Kapitel. Scheckverkehr

§ 38. Scheckanweisung, Scheckeinziehung, Scheckrückgriff 1746

10. Kapitel. Wechselgeschäft

§ 39. Der Wechsel 1807
§ 40. Der Wechselkredit 1827
§ 41. International umlaufender Wechsel 1839

11. Kapitel. Kreditkartenverträge

§ 42. Das Kreditkartengeschäft 1863
§ 43. ec-Kassen und POS-System (Point-of-Sale). GeldKarte 1908
Anhang zu §§ 42, 43 1932

3. Abschnitt. Einlagen- und Kreditgeschäft

12. Kapitel. Einlagen- und Kreditgeschäft

§ 44. Einordnung und Begriff des Einlagengeschäfts 1955
§ 45. Das Rechtsregime der Einlagengeschäfte 1967
§ 46. Bedingungen für den Sparverkehr 1999
Anhang zu § 46 2023

13. Kapitel. Depot- und Verwahrungsgeschäft, Safevertrag

§ 47. Das Depotgeschäft 2024
§ 48. Safevertrag, Schließfach 2079
§ 49. Das Verwahrgeschäft 2086

14. Kapitel. Kreditvertrag

§ 50. Erscheinungsformen 2088
§ 51. Darlehensvertrag 2098
§ 52. Krediteröffnungsvertrag 2132
§ 53. Vergütungen 2145
§ 54. Kündigungsrecht 2209

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

§ 55. Leistungsstörungen 2287
§ 56. Verbraucherdarlehensrecht 2311
§ 57. Verbraucherleasing 2473
§ 58. Immobiliar-Verbraucherdarlehensverträge/Immobiliardarlehensverträge 2487
§ 59. Überziehungskredite 2533
§ 60. Existenzgründungsdarlehen 2549
§ 61. Vermittlung von Verbraucherdarlehensverträgen etc. 2554
§ 62. Sittenwidrige Darlehen 2575
§ 63. Gewerbliche Kredite/Fördergeschäft 2624
§ 64. Kapitalaufbringung und Gesellschafterdarlehen 2643
§ 65. Sanierungsdarlehen 2688
§ 66. Der Hypothekarkredit (Realkredit) 2790
§ 67. Grundzüge des Pfandbriefrechts und des Refinanzierungsregisters 2813
§ 68. Öffentliche Kredite 2860
Anhang zu § 68 2873

Sachverzeichnis 2887

Band II

15. Kapitel. Kreditsicherung

§ 69. Allgemeines 1
§ 70. Bürgschaft 173
§ 71. Garantie und sonstige Mithaftung 339
§ 72. Pfandrechte 366
Anhang zu § 72 432
§ 73. Grundpfandrechte 442
Anhang zu § 73 562
§ 74. Sicherungsübereignung 575
Anhang zu § 74 618
§ 75. Sicherungsabtretung 636
Anhang zu § 75 690
§ 76. Poolverträge 708
§ 77. Atypische Sicherheiten 733
§ 78. Kreditsicherung bei Grenzüberschreitung 799
§ 79. Sicherungsverträge der Im- und Exportfinanzierung 819

16. Kapitel. Sonstige Finanzierungsgeschäfte – Leasing, Factoring und Forfaiting

§ 80. Das Leasinggeschäft 851
§ 81. Das Factoringgeschäft 916
§ 82. Das Forfaitinggeschäft 980

4. Abschnitt. Kapitalmarkt, Wertpapier-, Geld- und Auslandsgeschäfte

17. Kapitel. Kapitalmarkt, Wertpapier-, Effekten-, Emissions- und Investmentgeschäft, Derivate

§ 83. Grundlagen des Kapitalmarktrechts 997
§ 84. Effektengeschäft (Finanzkommissionsgeschäft) 1021
§ 85. Wertpapierdarlehen und Wertpapierpensionsgeschäft 1048
§ 86. Insider- und Ad-hoc-Publizitätsprobleme 1062
§ 87. Allgemeine Voraussetzungen der Bankenhaftung bei fehlerhafter Information 1164
§ 88. Informationspflichten bei den einzelnen Bankgeschäften 1199
§ 89. Verhaltensregeln und Compliance 1228
§ 90. Beratungs- und Informationspflichten im Effektengeschäft 1326
§ 91. Vermögensverwaltung 1364
§ 92. Das Emissionsgeschäft 1383

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

§ 93. Investmentgeschäft 1507
§ 94. Außerbörsliche Finanztermingeschäfte (OTC-Derivate) 1590
Anhang zu § 94 1780
§ 95. Verbriefung von Forderungen – Asset Backed Securities („ABS") 1858
§ 96. Aktiengeschäfte um den Dividendenstichtag – Cum/Cum-, Cum/Ex-, Cum/Fake-Geschäfte 1892
§ 97. Musterverfahren in kapitalmarktrechtlichen Streitigkeiten nach dem KapMuG 1917

18. Kapitel. Fremdwährungsschuld, Bankgeschäfte in fremder Währung, Devisenrecht

§ 98. Fremdwährungsschuld 1963
§ 99. Bankgeschäfte in fremder Währung 2032
§ 100. Devisenrecht 2102

19. Kapitel. Einzelne Auslandsgeschäfte

§ 101. Auslandskreditgeschäft 2136
§ 102. Inkassogeschäft 2200
§ 103. Grundlagen des Akkreditivgeschäftes 2216
§ 104. Bankgarantien bei Außenhandelsgeschäften 2391
§ 105. Exportkreditgarantien des Bundes (Hermesdeckungen) 2467

5. Abschnitt. Öffentliches Bankrecht (einschließlich Europa-Recht)

20. Kapitel. Organisation des deutschen Kreditwesens

§ 106. Die Deutsche Bundesbank 2515
§ 107. Rechtliche Ordnung des übrigen Bankwesens 2541
§ 108. Finanzmarktstabilisierungsgesetze 2588
§ 109. EU-Bankenunion 2627

21. Kapitel. Aufsicht über Kredit- und Finanzdienstleistungsinstitute

§ 110. Grundlagen 2659
§ 111. Die Aufsichtsbehörden und ihre Instrumente 2694
Anhang zu § 111 2714
§ 112. Gegenstand der Bankenaufsicht 2719
§ 113. Betriebserlaubnis, Pflichten, Geldwäsche und Geschäftsleiter 2742
§ 114. Eigenmittel und Liquidität 2783
§ 115. Beschränkungen und Kontrollen des Kreditgeschäfts 2799
§ 116. Sparverkehr, Konditionen, Werbung und Bezeichnungsschutz 2814
§ 117. Anzeigen, Auskunftspflichten, Jahresabschluss 2831
§ 118. Sanierung, Abwicklung und Einlagensicherung 2845
§ 119. Basel III: Neukonzeption des Eigenkapital- und Liquiditätsregimes 2895

22. Kapitel. Bankrecht und Währungsrecht der Europäischen Union

§ 120. Das Europäische System der Zentralbanken und die Europäische Zentralbank 2912
§ 121. Der Ansatz der Bankrechtskoordinierung 2947
§ 122. Bankenbegriff und Marktzugang 2992
§ 123. Die fortlaufende Aufsicht über Kreditinstitute 3009
§ 124. Das Kreditinstitut in der Krise 3063
§ 125. Fragen der praktischen Umsetzung 3080

23. Kapitel. Kartellrecht, Beihilfenaufsicht

§ 126. Das nationale Kartellrecht der Kreditwirtschaft 3092
§ 127. Die Anwendung der EU-Wettbewerbsregeln auf die Kreditwirtschaft 3127
§ 128. Die Aufsicht über staatliche Beihilfen (Art. 107 ff. AEUV) 3157

Sachverzeichnis 3183

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

Inhaltsverzeichnis

Es haben bearbeitet: V
Vorwort zur 6. Auflage VII
Aus dem Vorwort zur 1. Auflage VIII
Abkürzungs- und Literaturverzeichnis LXXXIX

Band I

1. Abschnitt. Allgemeine Grundlagen

1. Kapitel. Geschäftsverbindungen zwischen Bank und Kunden, AGB Banken

§ 1. Die rechtliche Beziehung zwischen Bank und Kunden 1
I. Der Bankvertrag als Grund- oder Rahmenvertrag 2
1. Die privatautonome Gestaltung der verschiedenen Beziehungen zwischen Bank und Kunden 2
2. Fallgruppen von Grund- oder Rahmenverträgen 3
3. Die Dogmatik der Grund- oder Rahmenverträge 3
4. Der Grund- oder Rahmenvertrag im Bankrecht 5
II. Die Lehre von der Geschäftsverbindung 14
1. Die Lehre von der Geschäftsverbindung 14
2. Culpa in contrahendo und Vertrauenshaftung 15
3. Die unterschiedlichen Folgerungen für die Beziehung zwischen Bank und Kunden 15
4. Die allgemeinen Verhaltenspflichten der Bank und des Kunden 18

§ 2. AGB-Banken (Allgemeiner Teil) 19
A. Entstehung und Bedeutung der AGB-Banken 19
I. Allgemeines 20
II. Entstehung der AGB-Banken 20
1. Änderungen der AGB-Banken 22
2. AGB der anderen Kreditinstituts-Gruppen 23
III. Aufgabe der AGB-Banken 25
1. Konkretisierung des Bankvertrages 25
2. Rationalisierung und Standardisierung 28
3. Risikoabwälzung und -begrenzung 29
IV. Bedeutung der AGB-Banken 30
1. Wirtschaftliche Bedeutung 31
2. Rechtliche Bedeutung 32
3. Bedeutung der Bankenabkommen 34
V. Übersicht über die Sonderbedingungen 34
B. AGB-Banken und das Recht der Allgemeinen Geschäftsbedingungen (§§ 305 ff. BGB) 35
I. Allgemeines 36
II. Der Anwendungsbereich nach § 305 Abs. 1 BGB 37
1. Der Begriff der AGB (§ 305 Abs. 1 BGB) 37
2. Individualvereinbarungen (§§ 305 Abs. 1 Satz 3, 305b BGB) 38
III. Einbeziehung in den Bankvertrag (§§ 305 Abs. 2, 305c Abs. 1 BGB) 42
1. Voraussetzungen der Einbeziehung (§§ 305 Abs. 2, 305c Abs. 1 BGB) 42
2. Einbeziehung durch Rahmenvereinbarung (§ 305 Abs. 3 BGB) 50
3. Einbeziehung im kaufmännischen Geschäftsverkehr 50
4. Der Geschäftsverkehr mit Ausländern 51
IV. Auslegung der AGB-Banken (§ 305c Abs. 2 BGB) 55
1. Objektive Auslegung 55

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

2. Einschränkende Auslegung . . . 56
3. Die gesetzliche Unklarheitenregel (§ 305c Abs. 2 BGB) . . . 57
V. Inhaltskontrolle der AGB nach §§ 307–309 BGB . . . 58
1. Schranken der Inhaltskontrolle (§ 307 Abs. 3 BGB) . . . 58
2. Inhaltskontrolle nach §§ 307–309 BGB . . . 65
VI. Rechtsfolgen bei Nichteinbeziehung oder bei Unwirksamkeit von AGB-Klauseln (§ 306 BGB) . . . 68
VII. Sonderregeln über Verbraucherverträge (§ 310 Abs. 3 BGB) . . . 74
1. Anwendungsbereich von § 310 Abs. 3 BGB und § 307 Abs. 1 Satz 2 BGB . . . 74
2. Umsetzung der EG-Richtlinie 93/13/EWG durch §§ 305 ff. BGB . . . 76

§ 3. AGB-Banken (Nr. 1 bis Nr. 21) . . . 77

Nr. 1 AGB-Banken: Geltungsbereich und Änderungen dieser Geschäftsbedingungen und der Sonderbedingungen für einzelne Geschäftsbeziehungen . . . 80
Text . . . 80
I. Allgemeines . . . 81
1. Regelungszweck . . . 81
2. Entstehungsgeschichte . . . 82
II. Geltungsbereich der AGB-Banken und der Sonderbedingungen (Nr. 1 Abs. 1) . . . 83
1. Unterscheidung von Geschäftsverbindung und -beziehung . . . 83
2. Verhältnis von AGB und Sonderbedingungen . . . 84
3. Bankmäßige Leistung als Anwendbarkeitsvoraussetzung . . . 84
4. Der Geschäftsverkehr der Banken untereinander . . . 85
III. Änderungen der AGB-Banken und der Sonderbedingungen (Nr. 1 Abs. 2) . . . 85
1. AGB-rechtliche Vorgaben . . . 85
2. Die Grundsatzentscheidung des BGH vom 27.4.2021 . . . 86
3. Verfahren der Einbeziehung von Änderungen . . . 88
4. Elektronische Information über Bedingungsänderungen (Nr. 1 Abs. 2 Satz 2 und 3) . . . 88
5. Sonderkündigungsrecht . . . 89
IV. AGB-Sparkassen . . . 89
1. Grundlagen der Geschäftsbeziehung; Bedeutung . . . 89
2. Änderung zum 1.11.2009 . . . 89
3. Einbeziehung der AGB und der Sonderbedingungen . . . 90
4. Änderungen der Geschäftsbedingungen; Neufassung zum 1.11.2009 . . . 90
5. Einbeziehung der Änderungen . . . 91
6. Sonderkündigungsrecht . . . 91
7. Abweichende Vereinbarungen . . . 92

Nr. 2 AGB-Banken: Bankgeheimnis und Bankauskunft . . . 92
Text . . . 92
I. Allgemeines . . . 93
1. Regelungszweck . . . 93
2. Entstehungsgeschichte . . . 94
II. Bankgeheimnis (Nr. 2 Abs. 1) . . . 95
1. Bankgeheimnis – Begriff . . . 95
2. Grenzen des Bankgeheimnisses, Durchbrechung . . . 96
III. Bankauskunft (Nr. 2 Abs. 2 und Abs. 3) . . . 97
1. Bankauskunft – Begriff . . . 97
2. Voraussetzungen für die Erteilung einer Bankauskunft (Nr. 2 Abs. 3) . . . 98
IV. Empfänger von Bankauskünften . . . 100
V. Abweichende Regelungen in den AGB-Sparkassen . . . 101

Nr. 3 AGB-Banken: Haftung der Bank; Mitverschulden des Kunden . . . 101
Text . . . 101
I. Allgemeines . . . 102
1. Regelungszweck . . . 102
2. Entstehungsgeschichte . . . 102
II. Haftungsgrundsätze (Nr. 3 Abs. 1) . . . 102
1. Haftung für jedes Verschulden . . . 102

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

2. Haftung für Mitarbeiter und Erfüllungsgehilfen . . . 103
3. Einzelne Haftungsfälle . . . 104
4. Abweichende Regelungen . . . 108
5. Mitverschulden des Kunden . . . 109
III. Weitergeleitete Aufträge (Nr. 3 Abs. 2) . . . 109
1. Allgemeines zum weitergeleiteten Auftrag . . . 109
2. Abgrenzung: Erfüllungsgehilfe – Substitution – weitergeleiteter Auftrag . . . 110
3. Beschränkte Haftung der Bank für sorgfältige Auswahl und Unterweisung des Dritten . . . 111
IV. Haftungsausschluss bei Störungen des Bankbetriebes (Nr. 3 Abs. 3) . . . 111
V. Abweichende Regelungen in den AGB-Volks- und Raiffeisenbanken und AGB-Sparkassen . . . 112

Nr. 4 AGB-Banken: Grenzen der Aufrechnungsbefugnis der Kunden . . . 113
Text . . . 113
I. Allgemeines . . . 113
1. Regelungszweck . . . 113
2. Entstehungsgeschichte . . . 113
II. Aufrechnungsbefugnis nach Nr. 4 . . . 114
1. Allgemeine Voraussetzungen der Aufrechnung . . . 114
2. Besondere Voraussetzungen der Aufrechnungsbefugnis nach Nr. 4 . . . 116
III. Abweichende Regelungen in den AGB-Sparkassen . . . 118

Nr. 5 AGB-Banken: Verfügungsberechtigung nach dem Tod des Kunden . . . 118
Text . . . 118
I. Allgemeines . . . 118
1. Regelungszweck . . . 118
2. Entstehungsgeschichte . . . 119
3. Bedeutung der Regelung . . . 121
II. Vorlage von geeigneten Nachweisen (Nr. 5 Satz 1) . . . 122
1. Nachweis in geeigneter Weise . . . 122
2. Geeignete Unterlagen . . . 122
3. Erbschein und öffentliches Testament . . . 123
III. Vorlage des Testamentes oder Erbvertrages (Nr. 5 Satz 2) . . . 124
1. Ausfertigung oder beglaubigte Abschrift der letztwilligen Verfügung und Eröffnungsniederschrift . . . 124
2. Abgabe weiterer Erklärungen . . . 125
3. Schwebezeit . . . 125
IV. Leistung mit befreiender Wirkung (Nr. 5 Satz 2 und 3) . . . 125
1. Erbschein und Testamentsvollstreckerzeugnis . . . 125
2. Testament und Erbvertrag . . . 127
3. Ausschluss des Gutglaubensschutzes . . . 129
V. AGB-Sparkassen . . . 129

Nr. 6 AGB-Banken: Maßgebliches Recht und Gerichtsstand bei kaufmännischen und öffentlich-rechtlichen Kunden . . . 130
Text . . . 130
I. Allgemeines . . . 131
1. Regelungszweck . . . 131
2. Entstehungsgeschichte der Regelung . . . 131
II. Geltung deutschen Rechts (Nr. 6 Abs. 1) . . . 131
1. Rechtswahl – allgemein . . . 131
2. Ausnahmen für Verbraucherverträge (Art. 6 Rom I-Verordnung) . . . 132
III. Gerichtsstand für Inlandskunden (Nr. 6 Abs. 2) . . . 132
1. Kaufmännische Kunden . . . 132
2. Öffentlich-rechtliche Kunden . . . 133
3. Aktiv- und Passivprozesse der Bank . . . 133
IV. Gerichtsstand für Auslandskunden (Nr. 6 Abs. 3) . . . 134
V. Allgemeiner Gerichtsstand bei Prozessen mit in- oder ausländischen Privatkunden 134
VI. AGB-Sparkassen . . . 134

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

Nr. 7 AGB-Banken: Rechnungsabschlüsse bei Kontokorrentkonten (Konten in laufender Rechnung) . . . 135
Text . . . 135
I. Allgemeines . . . 135
1. Regelungszweck . . . 135
2. Entstehungsgeschichte der Regelung . . . 136
II. Erteilung der Rechnungsabschlüsse (Nr. 7 Abs. 1) . . . 137
1. Kontokorrentkonto . . . 137
2. Rechnungsabschluss . . . 138
3. Vereinbarung der Abrechnungsperiode . . . 138
4. Zinseszinsberechnung (Nr. 7 Abs. 1 Satz 2) . . . 138
III. Erhebung von Einwendungen; Genehmigungsfiktion (Nr. 7 Abs. 2) . . . 139
1. Erhebung von Einwendungen (Nr. 7 Abs. 2 Satz 1) . . . 139
2. Genehmigungsfiktion (Nr. 7 Abs. 2 Satz 2) . . . 141
3. Verspätete Einwendungen des Kunden (Nr. 7 Abs. 2 Satz 4) . . . 143
4. Berichtigung von Rechnungsabschlüssen . . . 143
5. Genehmigung von Einzugsermächtigungslastschriften . . . 144
IV. AGB-Sparkassen . . . 145
Nr. 8 AGB-Banken: Storno- und Berichtigungsbuchungen der Bank . . . 146
Text . . . 146
I. Allgemeines . . . 146
1. Regelungszweck . . . 146
2. Entstehungsgeschichte . . . 148
II. Stornobuchungen der Bank („vor Rechnungsabschluss“) . . . 148
1. Rechtsnatur des Stornorechts . . . 148
2. Regelungsbereich: Stornobuchungen auf Kontokorrentkonten . . . 149
3. „Fehlerhafte Gutschriften“ . . . 149
4. „Bis zum nächsten Rechnungsabschluss“ . . . 151
5. Einwand der Entreicherung . . . 152
III. Berichtigungsbuchung „nach Rechnungsabschluss“ . . . 152
1. Abgrenzung Storno- und Berichtigungsbuchung . . . 152
2. Bereicherungsanspruch als Rechtsgrundlage . . . 152
3. Einbeziehung des Bereicherungsanspruchs in die Kontokorrentrechnung . . . 153
4. Einwendungen des Kunden (Nr. 8 Abs. 2 Satz 2) . . . 153
IV. Information des Kunden; Zinsberechnung (Nr. 8 Abs. 3) . . . 154
1. Verpflichtung zur unverzüglichen Benachrichtigung . . . 154
2. Valutagerechte Buchung (Nr. 8 Abs. 3 Satz 2) . . . 154
V. Abweichende Regelungen in den AGB-Volks- und Raiffeisenbanken und in den AGB-Sparkassen . . . 155
Nr. 9 AGB-Banken: Einzugsaufträge . . . 156
Text . . . 156
I. Allgemeines . . . 156
1. Regelungszweck . . . 157
2. Entstehungsgeschichte . . . 157
II. Erteilung von Vorbehaltsgutschriften bei Einreichung (Nr. 9 Abs. 1) . . . 158
1. Einzugsauftrag und Einzugspapier . . . 158
2. Erteilung einer „E. v.“-Gutschrift . . . 159
3. Stornierung der Gutschrift . . . 162
III. Einlösung von Lastschriften und von Kunden ausgestellter Schecks (Nr. 9 Abs. 2) . 162
1. Voraussetzungen der Einlösung . . . 163
2. Zeitpunkt der Einlösung . . . 164
3. Rechtsfolgen der Einlösung . . . 168
IV. AGB-Sparkassen . . . 168
Nr. 10 AGB-Banken: Fremdwährungsgeschäfte und Risiken bei Fremdwährungskonten . . . 169
Text . . . 169
I. Allgemeines . . . 170
1. Regelungszweck . . . 170

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

2. Entstehungsgeschichte der Regelung 170
II. Auftragsausführung bei Fremdwährungskonten 171
1. Fremdwährungskonto 171
2. Abwicklung über Banken im Heimatland der Währung 171
3. Ausführung im eigenen Haus 171
III. Gutschriften bei Fremdwährungsgeschäften mit dem Kunden (Nr. 10 Abs. 2) . . . 172
IV. Vorübergehende Beschränkung der Leistung durch die Bank (Nr. 10 Abs. 3) 172
1. Verteilung des politischen Fremdwährungsrisikos 172
2. Aussetzung der Leistungsverpflichtung der Bank 172
3. Ausschluss des politischen Risikos des Heimatlandes der Währung 173
4. Anpassung bzw. Umwandlung der Fremdwährungsschuld 173
5. Keine Aussetzung bei Möglichkeit der Ausführung „im eigenen Hause“ 174
6. Verrechnungsmöglichkeit bei wechselseitigen Ansprüchen in derselben Währung 174
V. Umrechnungskurs (Nr. 10 Abs. 4) 174
VI. Abweichende Regelungen in den AGB-Sparkassen 175

Nr. 11 AGB-Banken: Mitwirkungspflichten des Kunden 175
Text 175
I. Allgemeines 176
1. Regelungszweck 176
2. Entstehungsgeschichte 176
II. Änderungsmitteilungen (Nr. 11 Abs. 1) 177
1. Änderung von Name und/oder Anschrift 177
2. Änderungen einer der Bank gegenüber erteilten Vertretungsmacht 177
III. Klarheit von Aufträgen 179
1. Allgemeine Klarheitspflicht (Nr. 11 Abs. 2 Satz 1) 179
2. Rückfragen beim Kunden (Nr. 11 Abs. 2 Satz 2) 179
3. Aufträge zur Gutschrift auf einem Konto (Nr. 11 Abs. 2 Satz 3) 180
4. Besondere Kennzeichnungspflicht (Nr. 11 Abs. 2 Satz 4) 182
IV. Besonderer Hinweis bei Eilbedürftigkeit eines Auftrags (Nr. 11 Abs. 3) 182
1. Hinweispflicht wegen Eilbedürftigkeit 182
2. Schriftform des Hinweises 183
V. Prüfung und Einwendungen bei Mitteilungen der Bank (Nr. 11 Abs. 4) 183
VI. Benachrichtigungspflicht bei Ausbleiben von Mitteilungen (Nr. 11 Abs. 5) 184
VII. Abweichende Regelungen in den AGB der Volks- und Raiffeisenbanken sowie der Sparkassen 185

Nr. 12 AGB-Banken: Zinsen, Entgelte und Auslagen 186
Text 186
I. Allgemeines 187
1. Überblick; Regelungszweck 187
2. Entstehungsgeschichte 189
II. Höhe der Zinsen und Entgelte (Nr. 12 Abs. 1 und 2) 192
1. Allgemeine Rechtsgrundlagen 192
2. Zinsen und Entgelte im Verbrauchergeschäft (Abs. 1) 192
3. Zinsen und Entgelte im Geschäft mit Kunden, die keine Verbraucher sind (Abs. 2) 199
4. Nicht entgeltfähige Leistung (Abs. 3) 200
5. Beispiele aus der Rechtsprechung 200
III. Änderung von Zinsen und Entgelten (Nr. 12 Abs. 4 Satz 1 und Abs. 5) 212
1. Zinsanpassung bei Krediten mit veränderlichem Zins (Abs. 4 Satz 1) 212
2. Mitteilung der Änderung; Kündigungsrecht des Kunden bei Erhöhung von Zinsen (Nr. 12 Abs. 4 Sätze 2 und 3) 214
IV. Änderung von Entgelten bei typischerweise dauerhaft in Anspruch genommenen Leistungen (Nr. 12 Abs. 5) 216
V. Auslagenersatz (Nr. 12 Abs. 6) 217
1. Bisherige Regelung 217
2. Die Entscheidung des BGH zum Auslagenersatz 217
3. Die neue Regelung in Nr. 12 Abs. 6 219

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

VI. Besonderheiten bei Verbraucherdarlehensverträgen und Zahlungsdienstleistungsverträgen mit Verbrauchern für Zahlungen innerhalb des EWR in einer EWR-Währung (Nr. 12 Abs. 7) 220
VII. AGB-Sparkassen 220
1. Neufassung der Nr. 17 AGB-Sparkassen 220
2. Verweis auf das Preis- und Leistungsverzeichnis 221
3. Entgelte für sonstige Leistungen (Nr. 17 Abs. 3) 221
4. Nicht entgeltpflichtige Tätigkeiten 221
5. Änderungen von Zinsen 221
6. Änderungen von Entgelten 222
7. Sonderregelungen für Verbraucherverträge 223
8. Ersatz von Aufwendungen (Nr. 18) 223
Nr. 13 SAGB-Banken: icherheiten für die Ansprüche der Bank gegen den Kunden 224
Text 224
I. Allgemeines 225
1. Regelungszweck 225
2. Entstehungsgeschichte der Regelung 225
II. Anspruch der Bank auf Bestellung von Sicherheiten (Nr. 13 Abs. 1) 226
1. Ansprüche aus der bankmäßigen Geschäftsverbindung (Sicherungszweck) 226
2. Bankmäßige Sicherheiten (Art der Sicherheitsleistung) 227
3. Anlass und Voraussetzungen des Sicherheitenverlangens 227
4. Inhalt des Anspruchs 228
5. Besonderheiten bei Bürgschaften 229
III. Veränderungen des Risikos (Nr. 13 Abs. 2) 229
1. Nachsicherungsanspruch: Voraussetzungen und Beispiele 229
2. Ausschluss des Nachsicherungsanspruchs 231
IV. Fristsetzung für die Bestellung oder Verstärkung von Sicherheiten (Nr. 13 Abs. 3) 232
1. Fristsetzung der Bank 232
2. Hinweis auf Kündigungsabsicht 233
V. AGB-Sparkassen und AGB-Volksbanken 233
Nr. 14 SAGB-Banken: Vereinbarung eines Pfandrechts zugunsten der Bank 234
Text 234
I. Allgemeines 234
1. Regelungszweck 234
2. Entstehungsgeschichte der Regelung 235
II. Entstehung des Pfandrechts (Nr. 14 Abs. 1) 237
1. AGB-mäßige Einigung 237
2. Besitzerlangung 237
3. Erwerb des Pfandrechts der Bank an Wertpapieren und Sachen 238
4. Erwerb des Pfandrechts an Ansprüchen des Kunden gegen die Bank 239
5. Verhältnis des Pfandrechts zu sonstigen Vereinbarungen 240
6. Erlöschen des Pfandrechts 241
III. Gesicherte Ansprüche 242
1. Sämtliche Ansprüche der Bank 242
2. Filialklausel 243
3. Pfandrecht bei Haftung für Drittverbindlichkeiten (Nr. 14 Abs. 2 Satz 2) 243
IV. Ausnahmen vom Pfandrecht (Nr. 14 Abs. 3) 243
1. Besondere Zweckbestimmung 243
2. Fallgruppen der besonderen Zweckbestimmung 244
3. Haftendes Kapital der Bank 246
V. Zins- und Gewinnanteilscheine (Nr. 14 Abs. 4) 246
VI. AGB-Sparkassen 246
Nr. 15 SAGB-Banken: Sicherungsrechte bei Einzugspapieren und diskontierten Wechseln 247
Text 247
I. Allgemeines 248
1. Regelungszweck 248
2. Entstehungsgeschichte der Regelung 248

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

II. Sicherungsübereignung (Nr. 15 Abs. 1) 249
1. Sicherungseigentum an Schecks 249
2. Sicherungseigentum an zum Einzug eingereichten Wechseln 250
3. Eigentumserwerb an diskontierten Wechseln 250
III. Sicherungsabtretung (Nr. 15 Abs. 2) 251
1. Sicherungszession bei Scheck und Wechsel 251
2. Sicherungszession bei anderen Einzugspapieren 252
3. Mögliche Abtretungshindernisse 252
IV. Zweckgebundene Einzugspapiere (Nr. 15 Abs. 3) 253
V. Gesicherte Ansprüche der Bank (Nr. 15 Abs. 4) 253
1. Zweckbestimmungserklärung (Nr. 15 Abs. 4 Satz 1) 254
2. Freigabeverpflichtung (Nr. 15 Abs. 4 Satz 2) 254
VI. AGB-Sparkassen 255

Nr. 16 SAGB-Banken: Begrenzung des Besicherungsanspruchs und Freigabeverpflichtung 255
Text 255
I. Allgemeines 256
1. Regelungszweck 256
2. Entstehungsgeschichte der Regelung 256
II. Deckungsgrenze 258
1. Bedeutung der Deckungsgrenze 258
2. AGB-mäßige Bestimmung der Deckungsgrenze 260
3. Bewertungsmaßstab für Sicherheiten 261
III. Freigabe 263
1. Allgemeines zu Freigabeklauseln 263
2. Inhalt der Freigabeverpflichtung (Nr. 16 Abs. 2) 264
3. Wahlrecht der Bank 265
IV. Sondervereinbarungen 266
1. Vereinbarung eines Bewertungsmaßstabs für Sicherheiten 266
2. Vereinbarung der Deckungsgrenze 267
3. Vereinbarung einer Freigabegrenze 267
V. AGB-Sparkassen 267

Nr. 17 SAGB-Banken: Verwertung von Sicherheiten 268
Text 268
I. Allgemeines 268
1. Regelungszweck 268
2. Entstehungsgeschichte der Regelung 269
II. Wahlrecht der Bank (Nr. 17 Abs. 1) 270
1. Wahl unter mehreren Sicherheiten 270
2. Pflicht zur Rücksichtnahme 271
3. Weitere Verwertungsregeln 273
4. Verhältnis zum AGB-Pfandrecht 273
III. Erlösgutschrift nach dem Umsatzsteuerrecht (Nr. 17 Abs. 2) 274
IV. AGB-Sparkassen 274

Nr. 18 SAGB-Banken: Kündigungsrechte des Kunden 275
Text 275
I. Allgemeines 275
1. Regelungszweck 275
2. Entstehungsgeschichte der Regelung 275
II. Jederzeitiges Kündigungsrecht 276
1. Gegenstand der Kündigung 276
2. Keine Laufzeit- oder abweichende Vereinbarung 276
3. Kündigung durch gesetzlichen Vertreter 277
III. Kündigung aus wichtigem Grund (Nr. 18 Abs. 2) 277
IV. Gesetzliche Kündigungsrechte (Nr. 18 Abs. 3) 278
V. Abwicklung gekündigter Geschäftsbeziehungen 278
VI. AGB-Sparkassen 279

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

Nr. 19 SAGB-Banken: Kündigungsrechte der Bank 279
Text 279
I. Allgemeines 280
1. Regelungszweck 280
2. Entstehungsgeschichte der Regelung 280
II. Ordentliche Kündigung 282
1. Kündigung unter Einhaltung einer Kündigungsfrist, Nr. 19 Abs. 1 282
2. Kündigung unbefristeter Kredite, Nr. 19 Abs. 2 285
3. Allgemeine Schranken des ordentlichen Kündigungsrechts 286
III. Kündigung aus wichtigem Grund ohne Einhaltung einer Kündigungsfrist (Nr. 19 Abs. 3) 289
1. Gegenstand der Kündigung 289
2. Wichtiger Grund 290
3. Verfahren bei Kündigung; Abhilfefrist oder Abmahnung 295
4. Unberechtigte Kündigung aus wichtigem Grund 297
IV. Kündigung von Verbraucherdarlehensverträgen bei Verzug nach Nr. 19 Abs. 4 . . 297
V. Kündigung eines Basiskontovertrages 298
VI. Abwicklung nach einer Kündigung (Nr. 19 Abs. 6) 298
1. Angemessene Abwicklungsfrist 298
2. Fortgeltung der AGB bis zur Beendigung 299
3. Gesetzliche Ansprüche 299
VII. AGB-Sparkassen und AGB-Volksbanken 299
Nr. 20 SAGB-Banken: Schutz der Einlagen 302
Text 302
I. Allgemeines 303
1. Regelungszwecke 304
2. Entstehungsgeschichte 304
II. Einlagensicherungfonds des Bundesverbandes deutscher Banken 305
1. Geschichte des Einlagensicherungsfonds 305
2. Organisation und Statut des Einlagensicherungsfonds 306
III. Nr. 20 AGB-Banken 307
1. Hinweis auf Beteiligung am Einlagensicherungsfonds (Abs. 1 Satz 1) 307
2. Übergang der gesicherten Forderungen (Abs. 4) 307
3. Auszahlung mangels Weisung 309
4. Befreiung vom Bankgeheimnis (Abs. 5) 310
IV. AGB der Sparkassen und Genossenschaftsbanken 310
Nr. 21 SAGB-Banken: Ombudsmannverfahren 311
Text 311
Anhang zu § 3 313
§ 4. Schlichtungsverfahren: Ombudsmann 361
I. Einleitung 363
1. Bürgerschutz gegen Behördenwillkür 363
2. Streitbereinigung im Privatrecht 364
3. Entwicklungen auf europäischer und nationaler Ebene 366
4. Gründe für eine außergerichtliche Streitschlichtung 371
5. Private Schlichtungsverfahren in Deutschland 373
6. Entwicklungen im Ausland 374
II. Die gesetzlichen Rahmenbedingungen für die außergerichtliche Streitbeilegung . . 374
1. Die Richtlinie 2013/11/EU über die alternative Beilegung verbraucherrechtlicher Streitigkeiten (ADR-Richtlinie) 374
2. Die EU-Verordnung 524/2014 über Online-Streitbeilegung in Verbraucherangelegenheiten (ODR-Verordnung) 377
3. Das Gesetz zur Umsetzung der ADR-Richtlinie und der ODR-Verordnung . . 379
III. Der Ombudsmann der privaten Banken 385
1. Gründe für die Einführung 385
2. Verfahren 386
3. Erfahrungen seit 1992 398

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

4. Ausgewählte Rechtsfragen 400
5. Kritik am Ombudsmannsystem der privaten Banken 406
Anhang zu § 4 409
Erhebungsbogen 2018 409
Erhebungsbogen 2019 411
Erhebungsbogen 2020 413

2. Kapitel. Bankgeschäfte mit Auslandsbezug

§ 5. Auslandsbezug und Tragweite ausländischen Rechts 415
I. Auslandsbezug 420
II. Maßgebliches Recht und Gerichtsstand gem. Nr. 6 der AGB Banken (Wahl anwendbaren Rechts und gerichtlicher Zuständigkeit) 421
1. Tragweite der Rechtswahl für die Geschäftsverbindung zwischen dem Kunden und der Bank 421
2. Geltung für vertragliche Schuldverhältnisse 421
3. Nicht erfasste Bereiche 422
4. Gesetzliche Schuldverhältnisse, insbesondere aus Delikt 422
5. Wahl des Gerichtsstands in Nr. 6 Abs. 3 AGB Banken 422
6. Begrenzte Tragweite der Wahl des anwendbaren Rechts und des Gerichtsstands 423
III. Grundfragen des Kollisionsrechts 423
1. Internationales Privatrecht als nationales Recht 423
2. Tragweite einer Rechtswahl 424
3. Bedeutung der Gerichtsstandsvereinbarung in Nr. 6 Abs. 3 iVm Abs. 2 AGB-Banken 424
4. Internationales Verfahrensrecht im autonomen deutschen Recht 425
IV. Harmonisierung des Internationalen Privatrechts und die Vergemeinschaftung des Verfahrensrechts innerhalb Europas 426
1. Die Rom I-Verordnung über das auf vertragliche Schuldverhältnisse anzuwendende Recht 426
2. Weiterentwicklung des bisher geltenden EVÜ 427
3. Grundsatz der freien Rechtswahl nach § 3 Rom I-VO 428
4. Grenzen der freien Rechtswahl 429
5. Mangels Rechtswahl anwendbares Recht 430
6. Regelung der internationalen Zuständigkeit in der Brüssel Ia-VO, im EuGVÜ und im Lugano-Abkommen 433
7. Sonderstellung von Bankgeschäften mit Auslandsberührung im EU-Binnenmarkt und außerhalb des Binnenmarkts 436
V. Ermittlung des anwendbaren Rechts nach deutschen Kollisionsregeln 436
1. Regelung des deutschen Kollisionsrechts im EGBGB sowie in der Rom I-VO und der Rom II-VO 437
2. Statut, Weiterverweisung, Rückverweisung 437
VI. Die einzelnen Statuten 438
1. Geschäftsfähigkeit natürlicher Personen (Personalstatut) 438
2. Juristische Personen und sonstige Personenvereinigungen 439
3. Stellvertretung 444
4. Form 445
5. Schuldverträge 446
6. Verfügungen 452
7. Haftung aus Delikt 454
8. Geschäftsführung ohne Auftrag 457
9. Ungerechtfertigte Bereicherung 458
10. Ehewirkungen und Güterstand 458
11. Erbfolge 462
12. Wertpapiere 463
13. Schadensersatzansprüche 468
14. Tragweite ausländischen öffentlichen Rechts 468
VII. Das auf typische Bankgeschäfte anwendbare Recht 469
1. Darlehen, Diskontkredit, Einlagengeschäft und Anleihe 469

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

2. Girogeschäft 470
3. Akkreditiv 471
4. Garantie und Bürgschaft 471
5. Geld- und Devisenhandelsgeschäfte und Zinssatzswaps als Interbankengeschäfte 472
6. Börsengeschäfte 473

§ 6. Geschäftsverkehr mit ausländischen Kunden 474
I. Einleitung 475
II. Kontoeröffnung 476
1. Außenwirtschaftsrecht 476
2. Rechtsfähigkeit/Geschäftsfähigkeit 479
III. Vollmacht 485
1. Allgemeines 485
2. Vollmachtstatut 485
3. Reichweite der Vollmacht 487
4. Form 488
5. Gesetzliche Vertretung 488
6. Organschaftliche Vertretung 488
7. Anscheins- und Duldungsvollmacht 488
8. Haftung des Vertreters ohne Vertretungsmacht 489
IV. Rechtsfragen beim Todesfall 489
1. Vorbemerkung 489
2. Materielle Legitimation/anwendbares Recht 489
3. Formelle Legitimation 490
4. Verträge zugunsten Dritter auf den Todesfall 496
5. Nachlassverbindlichkeiten 496

§ 7. Bankgeschäfte im Europäischen Binnenmarkt (anwendbares Recht, internationale Zuständigkeit, grenzüberschreitende Vollstreckung) 498
I. Eigener Rechtsrahmen für Bankgeschäfte im Europäischen Binnenmarkt 504
1. Europäischer Binnenmarkt als Raum ohne rechtliche Grenzen? 504
2. Das Aufsichtsrecht als Vorreiter bei der Entwicklung zu einem Binnenmarkt . . 505
3. Die zivilrechtlichen Rahmenbedingungen für Bankgeschäfte im Binnenmarkt . 506
4. Paradoxon: Vereinheitlichung der Rechtslage bei inländischen Geschäften durch Rechtsharmonisierung zur Förderung des Binnenmarkts 508
5. Die Vision eines einheitlichen Europäischen Zivilrechts 512
6. Zivilrechtliche Regelungen als mittelbares Hemmnis und Verstoß gegen das Freizügigkeitsgebot nach AEUV 513
7. Zusammenfassung: Rechtsrahmen des Binnenmarkts 516
II. Bewältigung der rechtlichen Unterschiede durch vereinheitlichtes Kollisionsrecht und internationales Verfahrensrecht 517
1. Binnenmarkt mit Grenzen eigener Art 517
2. Harmonisierung des Internationalen Verfahrensrechts und des Internationalen Privatrechts 517
3. Gestaltungsmöglichkeiten auf der Grundlage des Europäischen Kollisions- und Internationalen Verfahrensrechts 518
III. Tragweite und Inhalt des internationalen Zivilverfahrensrechts (EuGVVO/EuGVÜ) 536
1. Internationale Zuständigkeit 536
2. Anerkennung und Vollstreckung ausländischer Entscheidungen und vollstreckbarer Urkunden 547

3. Kapitel. Bankgeheimnis, Bankauskunft, Auskunfteien, Geldwäsche, Datenschutz

§ 8. Bankgeheimnis 557
I. Begriff des Bankgeheimnisses 560
II. Rechtliche Grundlagen 561
1. Zivilrechtliche Grundlagen 561
2. Regelungen in Verträgen 562
3. Aufsichtsrechtlicher Rahmen 563

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

4. Europarechtliche Einflüsse . . . 563
5. Verfassungsrechtliche Aspekte . . . 563
6. Verhältnis zur Datenschutz-Grundverordnung . . . 564
III. Gegenstand und Umfang der Verschwiegenheitspflicht . . . 566
1. Wille des Kunden („Geheimnisherr") . . . 566
2. Inhaltliche Reichweite: Kundenbezogene Tatsachen und Wertungen . . . 566
3. Zeitliche Reichweite des Bankgeheimnisses . . . 568
4. Geschützter Personenkreis (Aktivlegitimation) . . . 568
5. Geheimhaltungspflichtiger Personenkreis . . . 568
6. Organisatorische Maßnahmen / Bankgeheimnis in der Digitalisierung . . . 572
IV. Grenzen des Bankgeheimnisses im Zivilrecht . . . 573
1. Einwilligung des Kunden . . . 573
2. Scheckverkehr . . . 574
3. Lastschriftverfahren . . . 575
4. Überweisungsverfahren . . . 578
5. Bürgschaft . . . 578
6. Sonstige Drittsicherheiten . . . 579
7. Offenlegung der Zession/sonstige Sicherheitenverwertung . . . 580
8. Nachrangiger Gläubiger . . . 581
9. Informationsrecht eines GmbH-Gläubigers (§ 74 Abs. 3 S. 2 GmbHG) . . . 581
10. Verkauf von Darlehensforderungen . . . 581
11. Maßnahmen der Risiko- und Eigenkapitalsteuerung . . . 585
12. Insolvenzverfahren . . . 586
13. Nachlass . . . 587
14. Anderkonto . . . 588
15. Nothilfe/Notwehr . . . 589
16. Pflichtenkollision . . . 589
17. Wahrnehmung berechtigter Interessen . . . 590
18. Warn- und Suchmeldungen . . . 592
V. Durchbrechung des Bankgeheimnisses im Strafverfahren . . . 592
1. Durchsuchungs- und Beschlagnahmebeschluss . . . 595
2. Zeugeneinvernahme . . . 608
3. Automatisierter Abruf von Kontoinformationen (§ 24c KWG) . . . 610
VI. Einschränkung des Bankgeheimnisses durch das Steuerrecht . . . 612
1. Entwicklung . . . 613
2. Auskunftsersuchen im nationalen Besteuerungsverfahren, §§ 93 ff. AO . . . 616
3. Befugnisse der Steuerfahndung im Besteuerungsverfahren . . . 620
4. Steuerstrafverfahren . . . 621
5. Rechtsbehelfe . . . 622
6. Finanzgerichtsverfahren . . . 622
7. Meldungen nach dem Zinsabschlaggesetz (§ 45d EStG) . . . 622
8. Auskunftspflicht wegen Erbschaftsteuer . . . 622
9. Internationaler Informationsaustausch in Steuersachen . . . 623
VII. Das Bankgeheimnis im sonstigen Verfahrensrecht . . . 625
1. Zivilprozess . . . 625
2. Sonstige Gerichtsverfahren . . . 626
3. Drittschuldnererklärung im Zwangsvollstreckungsverfahren . . . 626
4. Verfahren nach dem Verwaltungsverfahrensgesetz (VwVfG) . . . 626
5. Sozialrecht . . . 626
6. Bankenaufsicht . . . 627
7. Informationsfreiheitsgesetz . . . 628
8. Verpfändung von „Wirtschaftskrediten" an die Deutsche Bundesbank . . . 629
VIII. Rechtsfolgen einer Verletzung der Verschwiegenheitspflicht . . . 629
1. Schadensersatz . . . 629
2. Kündigungsrecht des Kunden . . . 631
3. Arbeits-/dienstrechtliche Konsequenzen . . . 631
4. Strafrechtlicher Schutz . . . 632

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

§ 9. Bankauskunftsverfahren . . . 633
I. Bankauskunft . . . 633
1. Entwicklungsgeschichte . . . 633
2. Begriff (Nr. 2 Abs. 2 AGB-Banken, Nr. 3 Abs. 1 AGB-Sparkassen) . . . 636
3. Erkenntnisquellen für eine Bankauskunft . . . 636
4. Inhalt der Bankauskunft . . . 637
II. Voraussetzung für die Erteilung einer Bankauskunft (Nr. 2 Abs. 3 AGB-Banken/ Nr. 3 Abs. 2 AGB-Sparkassen) . . . 639
1. Differenzierung nach Kundenarten . . . 639
2. Rechtfertigung für die Erteilung einer Bankauskunft . . . 640
3. Interessenabwägung . . . 641
4. Adressat von Bankauskünften (Nr. 2 Abs. 4 AGB-Banken/Nr. 3 Abs. 2 S. 3 AGB-Sparkassen) . . . 643
5. Bankgeheimnis und Datenschutzrecht . . . 643
III. Praktische Abwicklung des Bankauskunftsverfahrens . . . 646
1. „Grundsätze" vom 1.5.1987 . . . 646
2. Form und Inhalt der Auskunftsanfrage . . . 646
3. Keine Benennung des anfragenden Kunden . . . 647
4. Weiterleitung von Auskunftsanfragen an andere Kreditinstitute . . . 647
5. Zustimmungserklärung des Privatkunden . . . 648
6. Form der Bankauskunft . . . 648
7. Keine Recherchen . . . 648
8. Auskunftsverweigerung . . . 649
9. Weitergabe der Auskunft an den anfragenden Kunden und Vergütung . . . 649
10. Weitergabeverbot – haftungseinschränkende Hinweise . . . 650
11. Nachtragsauskunft – Pflicht zur Berichtigung . . . 650
12. Bekanntgabe der Auskunft an den angefragten Kunden . . . 650
13. Formular für Erteilung einer Auskunft . . . 651
IV. Haftung aus Auskunftserteilung . . . 652
1. Haftung wegen Vertragsverletzung . . . 652
2. Haftung wegen unerlaubter Handlung . . . 658
3. Gewährleistung für die Bestätigung der Einlagezahlung (§ 37 Abs. 1 Satz 3 AktG) . . . 659
4. Haftung aus der Finanzierungsbestätigung . . . 660
5. Haftung der auskunftsgebenden Bank gegenüber dem Beauskunfteten . . . 660

§ 10. Auskunfteien . . . 662
I. Auskunfteien . . . 662
1. Begriff der Auskunftei . . . 662
2. Makroökonomische Bedeutung . . . 663
3. Wirtschaftsauskunfteien in Deutschland . . . 664
4. Gesetzliche Grundlagen des Auskunfteiverfahrens . . . 665
II. SCHUFA-Verfahren . . . 671
1. Geschichte der SCHUFA . . . 671
2. Vertragsbeziehung SCHUFA – Kreditinstitut . . . 672
3. Vertragsbeziehung Kreditinstitut – Kunde . . . 677
III. Rechte des Betroffenen . . . 682
1. Zivilrecht . . . 682
2. Datenschutzrecht . . . 682
3. Sanktionen . . . 683
4. Rechte nach dem UKlaG . . . 683

§ 11. Geldwäsche – Kriminalpolitischer Hintergrund . . . 684
I. Geldwäsche – Kriminalpolitischer Hintergrund . . . 689
1. Begriffe und gesetzliche Ansätze . . . 689
2. Erscheinungsformen und faktischer Prozess der Geldwäsche . . . 691
3. Terrorismusfinanzierung . . . 692
II. Internationale Vorgaben und gesetzgeberische Maßnahmen zur Bekämpfung der Geldwäsche und der Terrorismusfinanzierung . . . 693
1. Internationale Vorgaben . . . 693

buch-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

2. Europäische Richtlinien 695
3. Nationalgesetzliche Maßnahmen gegen Geldwäsche und Terrorismusfinanzierung 698
4. Vorgaben der Bundesanstalt für Finanzdienstleistungsaufsicht (BaFin) 702
5. Auslegungs- und Anwendungshinweise der Deutschen Kreditwirtschaft 703
6. Die Financial Intelligence Unit (FIU) 703

III. Straftatbestand der Geldwäsche, § 261 StGB 705
1. Gesetzeshistorie, geschütztes Rechtsgut, Kritik 705
2. Die Tatobjekte des § 261 Abs. 1 StGB 708
3. Die Vortaten 712
4. Die objektiven Tathandlungen 717
5. Der subjektive Tatbestand 722
6. Einschränkungen des Tatbestands 725
7. Täterschaft und Teilnahme 731
8. Versuch 732
9. Geldwäsche durch Unterlassen 732
10. Strafausschließungsgründe 733
11. Rechtsfolgen 737
12. Konkurrenzen 739
13. Verjährung 739

IV. GwG und geldwäscherelevante Regelungen im KWG 740
1. Grundlagen 740
2. Verpflichtete des GwG (§ 2 GwG) 743
3. Wirtschaftlich Berechtigter (§ 3 GwG) 747
4. Risikomanagement und Risikoanalyse 749
5. Risikoanalyse (§ 5 GwG) 751
6. Interne Sicherungsmaßnahmen (§ 6 GwG) 756
7. Bestellung eines Geldwäschebeauftragten (§ 7 GwG) 765
8. Überblick über die Kundensorgfaltspflichten 774
9. Allgemeine Sorgfaltspflichten (§ 10 Abs. 1 GwG) 778
10. Risikobasierter Maßnahmenumfang im Einzelfall (§ 10 Abs. 2 GwG) 795
11. Pflichtauslösende Ereignisse (§ 10 Abs. 3 GwG) 800
12. Beendigungsverpflichtung bei Nichterfüllung der Sorgfaltspflichten (§ 10 Abs. 9 GwG) 808
13. Vereinfachte Sorgfaltspflichten 810
14. Verstärkte Sorgfaltspflichten 815
15. Ausführung der Sorgfaltspflichten durch Dritte und vertragliche Auslagerung (§ 17 GwG) 821
16. Aufzeichnungs- und Aufbewahrungspflicht (§ 8 GwG) 824
17. Meldepflicht bei Verdacht der Geldwäsche und Terrorismusfinanzierung (§ 43 GwG) 827
18. Verhalten nach der Verdachtsmeldung 839
19. Verfahren bei der FIU 844
20. Verfahren bei der Strafverfolgungsbehörde 848
21. Sanktionen nach dem Geldwäschegesetz 850

V. Automatisierter Abruf von Kontoinformationen, § 24c KWG 858
1. Zweck des automatisierten Kontenabrufverfahrens 858
2. Adressaten 859
3. Erfasste Konten und Depots 859
4. Erfasste Kontodaten 860
5. Datenhistorie 861
6. Datenabruf 861

VI. Geldwäscherelevante Regelungen des Zahlungsdiensteaufsichtsgesetzes (ZAG) 862
1. Zahlungsdienste (§ 1 Abs. 1 S. 2 ZAG) 862
2. Negativkatalog Zahlungsdienste (§ 2 Abs. 1 ZAG) 866
3. E-Geld-Geschäft (§ 1 Abs. 2 S. 2 u. S. 3 ZAG) 872
4. Erlaubnispflicht für Zahlungsinstitute (§ 10 ZAG) und für E-Geld-Institute (§ 11 ZAG) 872

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

5. Spezifische geldwäscherechtliche Pflichten (§§ 24, 25, 27 ZAG) 874
6. Straf- und Bußgeldvorschriften (§§ 63, 64, 65 ZAG) 876

§ 12. Datenschutz bei Bankgeschäften 880
I. Datenschutz bei Bankgeschäften 881
1. Einführung 881
2. Verhältnis zwischen Datenschutz und Bankgeheimnis 882
II. Grundsätze der Verarbeitung personenbezogener Daten 883
1. Verarbeitung personenbezogener Daten 883
2. Grundsätze der Datenverarbeitung (Überblick) 885
III. Akteure der DS-GVO 886
1. Verantwortlicher und gemeinsame Verantwortlichkeit (Joint Controllership) . . 887
2. Auftragsverarbeiter 887
3. Empfänger personenbezogener Daten und Dritte 887
4. Abgrenzung der Akteure 888
IV. Rechtsgrundlagen für die Verarbeitung personenbezogener Daten 890
1. Vorliegen kumulativer Rechtfertigungsgründe 890
2. Vertragserfüllung 893
3. Gesetzliche Verpflichtung 894
4. Berechtigtes Interesse des Verantwortlichen oder eines Dritten 895
5. Einwilligung 896
V. Rechte der betroffenen Personen 897
1. Datenschutzhinweise 898
2. Auskunftsrecht 899
VI. Verarbeitungsverzeichnis 901
VII. Ausgewählte Fragestellungen zum Bank- und Kapitalmarktrecht 902
1. Zahlungsverkehrsrecht 903
2. Multibanking-Applikationen, Beyond-Banking und Embedded Finance 904
3. Kreditgeschäft 905
4. Zusammenarbeit mit Auskunfteien 906
5. Abtretung 907
6. Kapitalmarktrecht 908
7. Geldwäsche 909

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

2. Abschnitt. Zahlungsverkehr

4. Kapitel. Bankkonto, allgemein

§ 13. Begriff „Konto“ 911
I. Bankkonto 912
1. Begriff 912
2. Das Konto im Zivilprozess 913
II. Kontoeröffnung 915
1. Kontofähigkeit 915
2. Kontoinhaberschaft 915
3. Konto zugunsten eines Dritten 917
4. Kontoerrichtung im Wege der Stellvertretung 921
5. Kontoänderung 921

§ 14. Sonderprobleme bei Kontoeröffnung und Kontoführung 923
I. Minderjähriger Kontoinhaber 923
1. Kontoeröffnung 923
2. Generalermächtigung 924
3. Kontoverfügungen 925
4. Kreditgeschäft 925
5. ec-Karte und Kreditkarte 926
6. Eintritt der Volljährigkeit 927
II. Vormundschaft, Pflegschaft und Betreuung 927
1. Allgemeines 927

2. Kontoführung . . . 929
3. Vermögensanlage . . . 929
III. Nachlasskonto . . . 929
1. Rechtslage beim Tod des Kunden . . . 929
2. Fortbestand von Vollmachten . . . 931

§ 15. Legitimationsprüfung nach § 154 AO . . . 934
I. Bedeutung des § 154 AO . . . 934
II. Grundsätze der Legitimationsprüfung . . . 935
1. Zeitpunkt der Legitimationsprüfung . . . 935
2. Subjekte der Legitimationsprüfung . . . 935
3. Aufzeichnungspflicht . . . 937
4. Herstellung der Auskunftsbereitschaft . . . 937
5. Erhebung der steuerlichen Ordnungsmerkmale . . . 937
6. Vergeblichkeitsmeldung . . . 938
7. Erleichterungen . . . 938
8. Folgen eines Verstoßes . . . 938
9. CpD-Konto . . . 938

§ 16. Vertretungs- und Verfügungsmacht über das Konto . . . 940
I. Die Vertretungsmacht . . . 941
1. Allgemeines . . . 941
2. Die Erteilung der Vollmacht . . . 942
3. Die Form der Vollmacht . . . 942
4. Der Umfang der Vertretungsmacht . . . 944
5. Einschränkungen der Vertretungsmacht . . . 948
6. Der Missbrauch der Vertretungsmacht . . . 950
7. Die Rechtsscheinvollmacht . . . 958
II. Die transmortale und die postmortale Vollmacht . . . 960
1. Allgemeines . . . 960
2. Der Umfang der Vollmacht . . . 961
3. Der Widerruf der Vollmacht . . . 962
4. AGB-Regelungen der Banken u. Sparkassen . . . 963
5. Postmortale Vollmacht und Testamentsvollstreckung . . . 965
6. Der Missbrauch der postmortalen Vollmacht . . . 966
7. Postmortale Schenkungen des Kontos mit Hilfe postmortaler Vollmachten . . . 968
III. Die Verfügungsmacht . . . 970

§ 17. Kontenpfändung . . . 972
I. Allgemeines . . . 973
1. Zwangsvollstreckung in Geldforderungen (§§ 829 ff. ZPO) . . . 973
2. Drittschuldnererklärung nach § 840 ZPO . . . 976
3. Vorpfändung . . . 978
4. Arrestpfändung . . . 979
5. Bestimmtheit der gepfändeten Forderungen . . . 980
6. Verdachts-/Ausforschungspfändung . . . 983
7. Pfändungsschutz . . . 985
II. Pfändung von Girokonten . . . 986
1. Historische Entwicklung . . . 986
2. Pfändung des Zustellungssaldos gemäß § 357 HGB . . . 987
3. Pfändung der periodischen Aktivsalden . . . 989
4. Pfändung der Ansprüche aus dem Girovertrag . . . 990
5. Pfändung des Kontokorrentkredits . . . 996
III. Pfändung sonstiger Konten . . . 1006
1. Sparkonten . . . 1006
2. Sparkonten zur Anlage vermögenswirksamer Leistungen . . . 1008
3. Festgeldkonten . . . 1009
4. Tagesgeldkonten . . . 1009
5. Wertpapierdepots . . . 1010
6. Treuhand- und Anderkonten . . . 1011

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

7. Gemeinschaftskonten 1016
8. Sperrkonten 1020

§ 18. Erläuterungen zu Kontoeröffnungs- und Vollmachtsvordrucken 1021
I. Eröffnung von Einzelkonten/Einzeldepots für Privatkunden 1023
Erläuterungen 1025
II. Eröffnung eines Basiskontos 1028
Erläuterungen 1033
III. Eröffnung von Konten/Depots für Minderjährige 1036
Erläuterungen 1038
IV. Konto-/Depotvollmacht 1040
Erläuterungen 1043
V. Konto-/Depotvollmacht – Vorsorge-Vollmacht 1046
Erläuterungen 1049
VI. Vollmacht für den Todesfall 1052
Erläuterungen 1054
VII. Eröffnung von Konten und Depots für Personenhandels- und Kapitalgesellschaften, Vereine, Partnerschaftsgesellschaften, juristische Personen des öffentlichen Rechts einschließlich rechtsfähiger kirchlicher Institutionen 1055
Erläuterungen 1063
VIII. Eröffnung von Konten und Depots für eine Gesellschaft des bürgerlichen Rechts 1066
Erläuterungen 1072

5. Kapitel. Besondere Gestaltungsformen des Kontos

§ 19. Gemeinschaftskonto 1074
I. Gemeinschaftskonten als Tatbestände der Inhaberschaft eines Bankkontos 1075
1. Abgrenzung zum Einzelkonto 1075
2. Typisierte Vertragsgestaltungen 1077
3. Mehrere Kontoinhaber als Teilhaber einer Gemeinschaft nach Bruchteilen? . . . 1079
II. Oder-Konto 1079
1. Anwendungsbereich 1079
2. Zivilrechtliche Einordnung 1080
3. Abtretung eines Kontoguthabens 1086
4. Pfändung der Forderung eines Kontoinhabers und Pfändungsschutz 1086
5. Tod und Insolvenz eines Kontomitinhabers 1090
6. Kündigung und Umwandlung eines Oder-Kontos in ein Und-Konto 1093
III. Und-Konto 1094
1. Allgemeine Kennzeichnung 1094
2. Zivilrechtliche Einordnung 1095
3. Anwendungsbereich 1096
4. Einzelheiten 1098
IV. Steuerrechtliche Behandlung der Gemeinschaftskonten 1100
Anhang zu § 19 1101
Erläuterungen 1104, 1110

§ 20. Sperrkonto 1111
I. Tatbestandliche Abgrenzung 1111
1. Anderweitige Beschränkungen der Dispositionsbefugnis 1111
2. Beschränkungen iS eines „Sperrkontos“ 1112
II. Auswirkungen einer Kontosperre 1114
1. Dingliche oder schuldrechtliche Wirkung 1114
2. Einzelzwangsvollstreckung und Insolvenz 1115

§ 21. Treuhandkonto 1117
I. Treuhandkonto – eine Schöpfung der Bankpraxis 1118
1. Begriff des Treuhandkontos 1119
2. Unterschiedliche Ausgestaltungen des Treuhandkontos 1121
3. Anderkonto 1121

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

II. Rechtsverhältnisse um das Treuhandkonto 1121
1. Treuhandverhältnis zwischen Treuhänder und Treugeber 1121
2. Rechtsverhältnis zwischen dem kontoführenden Kreditinstitut und dem Treuhänder sowie dem Treugeber 1124
3. Rechtsverhältnisse des Treuhänders zu seinen anderen Gläubigern 1126
III. Kontoguthaben als Treugut 1126
1. Ausnahme vom Unmittelbarkeitsprinzip 1126
2. Treuhandsammelkonto 1128
IV. Vollrechtstreuhand oder Ermächtigungstreuhand 1129
1. Kennzeichnung des Unterschieds 1129
2. Rechtslage beim Treuhandkonto 1130
3. Besondere Rechtsfolgen 1130
V. Offenes oder verdecktes Treuhandkonto 1131
1. Kennzeichnung des Unterschieds 1131
2. Auswirkungen der Offenlegung im Rechtsverhältnis zum Kreditinstitut 1134
VI. Drittwiderspruchsklage (§ 771 ZPO) des Treugebers oder Treuhänders 1136
1. Zwangsvollstreckung gegen den Treuhänder 1136
2. Zwangsvollstreckung gegen den Treugeber 1138
VII. Aussonderungsrecht (§ 47 InsO) des Treugebers und dessen Insolvenz 1139
1. Aussonderungsrecht des Treugebers in der Insolvenz des Treuhänders 1139
2. Insolvenz des Treugebers 1140
VIII. Bereicherungsausgleich in der Insolvenz des Treuhänders 1141
IX. Einzelgläubigeranfechtung der „Rechtsstellung des Treuhänders“ beim Treuhandkonto (§ 11 AnfG) 1141
X. Mehrseitiges Treuhandverhältnis 1142

§ 22. Anderkonto 1143
I. Rechtliche Einordnung und Anwendungsbereich 1144
II. Rechtsverhältnis Treugeber – Treuhänder (Anderkonteninhaber) 1146
III. Rechtsverhältnis Treuhänder (Anderkontoinhaber) – Kreditinstitut 1148
1. Einlagen- oder/und Giroverhältnis und Bedingungen für Anderkonten 1148
2. Rechte und Pflichten der Beteiligten 1149
IV. Rechtsverhältnis Kreditinstitut – Treugeber 1150
V. Einzelzwangsvollstreckung und Insolvenz 1151
1. Betroffenheit des Treuhänders (Anderkontoinhaber) 1151
2. Betroffenheit des Treugebers 1152
VI. Tod des Treuhänders oder Ausscheiden aus dem Personenkreis der Anderkontoinhaber 1153

Anhang zu § 22 1154

§ 23. Basiskonto 1155
I. Einführung 1155
II. Begriff des Basiskontos 1156
III. Errichtung des Basiskontos 1157
1. Anspruch auf Abschluss eines Basiskontovertrags 1157
2. Antrag auf Abschluss eines Basiskontovertrags 1157
3. „Annahme“ des Antrags 1158
4. Ablehnung des Antrags 1158
5. Verwaltungsverfahren in Fällen der Ablehnung oder Nichtbescheidung 1160
6. Klage des Berechtigten gegen den Verpflichteten 1162
7. Schlichtungsverfahren 1162
8. Verbandsklage 1162
IV. Der Basiskontovertrag 1163
1. Pflichten des kontoführenden Instituts 1163
2. Pflichten des Kontoinhabers 1164
3. Folgen einer Pflichtverletzung 1164
V. Das Basiskonto als Pfändungsschutzkonto 1164

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

VI. Beendigung des Basiskontovertrags 1164
1. Kündigung durch das kontoführende Institut 1164
2. Kündigung durch den Kontoinhaber 1165

§ 24. Pfändungsschutzkonto (P-Konto) 1166
I. Einführung 1167
II. Regelungszweck 1167
III. Entstehung und Beendigung des P-Kontos 1168
1. Einrichtung eines neuen P-Kontos 1168
2. Umwandlung bestehender Konten in P-Konten 1169
3. Gemeinschaftskonten 1170
4. Beschränkung auf ein P-Konto 1170
5. Rückumwandlung 1171
6. Beendigung durch Tod 1172
IV. Schutzumfang des P-Kontos 1172
1. Sockelfreibetrag 1172
2. Erhöhungsbeträge 1174
3. Nachweise über Erhöhungsbeträge 1174
4. Einzelfallbezogene Änderung der Erhöhungsbeträge 1174
5. Sonderfälle 1176
V. P-Konto und Insolvenz 1179

6. Kapitel. Bargeldloser Zahlungsverkehr im Allgemeinen, Girovertrag und Kontokorrent

§ 25. Bargeldloser Zahlungsverkehr im Allgemeinen 1182
I. Historische Entwicklung 1183
II. Erscheinungsformen 1183
III. Statistik 1184
IV. Rechtliche Grundlagen 1184
V. Technische Grundlagen 1188
1. Übertragung von Buchgeld 1188
2. Zahlungswege 1189
3. Verrechnungsmethoden im Inter-Banken-Verkehr 1190
4. Zahlungssysteme 1192
5. Rechtsbeziehungen 1194
VI. Einführung des Euro 1194
VII. Brexit 1195

§ 26. Girovertrag und Kontokorrent 1196
I. Girovertrag 1198
1. Allgemeines 1198
2. Bedeutung/Recht auf ein Girokonto 1200
3. Inhalt 1203
4. Entgeltlichkeit 1215
5. Änderung 1219
6. Beendigung 1221
II. Girokonto als Kontokorrentkonto 1225
1. Wesen des Kontokorrents 1226
2. „Laufende Rechnung“ 1226
3. Kontokorrentbindung 1232
4. Verrechnung 1235
5. Feststellung des Saldos/Auskunftspflicht des Zahlungsinstituts 1237
6. Saldoanerkenntnis 1238
7. Beendigung des Kontokorrentverhältnisses 1241

7. Kapitel. Überweisungsverkehr

§ 27. Abwicklung des Inlands-Überweisungsverkehrs 1244
I. Einleitung 1246

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

II. Technische Abwicklung des Überweisungsverkehrs 1246
1. Allgemeines 1246
2. Auftragsarten 1248
3. Abwicklung 1249

§ 28. Rechtsbeziehungen im Inlands-Überweisungsverkehr 1251
I. Rechtsbeziehungen zwischen dem Überweisenden und seinem Zahlungsdienstleister 1252
1. Überweisungsauftrag 1252
2. Rechte und Pflichten des Zahlungsdienstleisters 1261
3. Pflichten des Überweisenden 1284
II. Mehrgliedriger Überweisungsverkehr 1287
1. Allgemeines 1287
2. Außerbetriebliche Überweisung 1288
III. Rechtsstellung des Zahlungsdienstleisters des Empfängers 1294
1. Stellung in der Überweisungskette 1294
2. Rechtsbeziehungen zum Überweisungsempfänger 1296
IV. Rechtsbeziehungen zwischen dem Überweisenden und dem Überweisungsempfänger (Valutaverhältnis) 1299
1. Zulässigkeit einer Überweisung 1299
2. Zielkonto 1301
3. Erfüllungszeitpunkt 1302
4. Rechtzeitigkeit der Leistung 1304
V. Barzahlungsaufträge 1305
1. Arten von Barzahlungsaufträgen 1305
2. Barzahlungsaufträge als Zahlungsdienste 1306
3. Pflichten der beauftragten Zahlungsinstitute 1306

§ 29. Bereicherungsausgleich und insolvenzrechtliche Fragen 1308
I. Bereicherungsausgleich 1308
1. Allgemeines 1308
2. Grundsatz nach altem Recht 1309
3. Grundsatz nach neuem Recht 1310
4. Mängel im Deckungsverhältnis 1310
5. Mängel im Valutaverhältnis 1317
6. Mängel im Inkassoverhältnis 1318
II. Insolvenzrechtliche Fragen 1319
1. Allgemeines 1319
2. Auswirkungen des Insolvenzverfahrens auf die vertraglichen Beziehungen 1319
3. Insolvenz des Überweisenden 1320
4. Insolvenz des Überweisungsempfängers 1323

Anhang zu §§ 25–29 1325

§ 30. SEPA – Grundstrukturen des neuen EU-Zahlungsverkehrsraums 1331
I. Einführung 1331
II. Entstehungsgeschichte und Rechtsrahmen 1332
1. Rechtsentwicklung des Zahlungsverkehrs in der Europäischen Union 1332
2. Entstehung und Ziele der Single Euro Payments Area (SEPA) 1334
3. Grundsätzlich andere rechtliche Grundstrukturen in SEPA 1335
III. Governance; Rollen und Interessen der Beteiligten 1335
IV. Die neuen SEPA-Zahlungsinstrumente und -Regelwerke der PSD 1336
1. SEPA-Rulebooks und Implementation Guidelines 1336
2. IBAN und BIC 1337
3. Die SEPA-Überweisung 1338
4. Die SEPA-Lastschrift 1338
5. Die SEPA-Kartenzahlung 1340
6. eSEPA 1341
V. Weiterentwicklung des europäischen Zahlungsverkehrsraums nach der PSD (PSD 2) 1341
1. Durchsetzung der SEPA-Zahlungsinstrumente 1341

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

2. Weiterentwicklung durch die PSD 2 1342
VI. Fazit 1343

§ 31. Die Giroüberweisung im außereuropäischen Geschäftsverkehr 1344
I. Einführung 1344
1. Grenzüberschreitende Überweisung als typische „Kettenüberweisung“ 1344
2. Anwendbares Recht 1345
II. Giroverhältnis zu einer Korrespondenzbank 1346
1. Nostrokonto des deutschen Kreditinstituts bei einer ausländischen Korrespondenzbank 1346
2. Lorokonto bei einem deutschen Kreditinstitut für die ausländische Korrespondenzbank 1347
3. Gegenseitige Kontenverbindung 1347
4. Agenturvereinbarung 1347
III. Grenzüberschreitende Überweisung in das Ausland 1347
1. Außenwirtschaftsrecht 1347
2. Überweisung in Euro 1347
3. Überweisung in ausländischer Währung 1348
4. Einschaltung weiterer Korrespondenzbanken 1348
5. Technische Übermittlungsverfahren 1349
IV. Grenzüberschreitende Überweisung aus dem Ausland 1350
1. Ausführung der Überweisung im Inland 1350
2. Technische Übermittlungsverfahren 1351
3. Entgelt für die Ausführung von Überweisungen aus dem Ausland 1351
V. Ausführung von grenzüberschreitenden Überweisungen durch die Deutsche Bundesbank 1352

§ 32. Geldautomatensystem 1353
I. Verfahren und Technik 1355
1. Organisatorische Grundlagen 1355
2. Technische Grundlagen 1356
II. Rechtliche Grundlagen 1360
1. Zahlungsdiensterichtlinien 1360
2. Zahlungsdienst mit Zahlungskarte 1360
III. Bankkartenvertrag 1362
1. Vertragsschluss und Vertragsinhalt 1362
2. Finanzielle Nutzungsgrenze 1363
3. Verfügungsrahmen der Karte 1365
4. Beendigung des Kartenvertrags, Kartensperre, Ersatzkarte 1365
5. Pflichten des Karteninhabers 1367
6. Pflichten des Kreditinstituts 1368
IV. Auszahlungsvorgang 1371
1. Zahlungsauftrag des Karteninhabers 1371
2. Geldausgabe 1372
3. Nachweis korrekter Auszahlung 1374
4. Ausschlussfrist bei fehlerhafter Auszahlung 1375
V. Autorisierung der Geldauszahlung 1376
1. Formalisierte Autorisierung 1376
2. Nicht autorisierte Geldabhebung, Handeln unter fremdem Namen 1377
3. Beweisfragen bei streitiger Autorisierung 1379
4. Ausschlussfrist bei nicht autorisierter oder fehlerhafter Auszahlung 1387
VI. Haftung bei missbräuchlicher Nutzung 1388
1. Haftung vor Übergabe von Karte und Geheimzahl 1388
2. Verschuldensunabhängige Haftung des Karteninhabers, § 675v Abs. 1 BGB . . . 1389
3. Haftung des Karteninhabers für den gesamten Schaden bei grober Fahrlässigkeit, Vorsatz oder betrügerischer Absicht, § 675v Abs. 3 BGB 1395
4. Allgemeine Haftungsausschlüsse 1409
5. Beweisfragen bei missbräuchlicher Nutzung, Anscheinsbeweis 1412

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

§ 33. Bankgeschäfte online . . . 1425
I. Technische Grundlagen . . . 1427
1. Zugangssysteme . . . 1427
2. Authentifizierungsverfahren . . . 1433
3. Angriffsszenarien im Online-Banking . . . 1441
II. Rechtliche Grundlagen . . . 1447
1. Zahlungsdiensterichtlinien . . . 1447
2. Zahlungsdienst im Online-Banking . . . 1447
3. Interbankenverhältnis . . . 1450
4. Aufsichtsrecht . . . 1451
III. Online-Banking-Vertrag . . . 1454
1. Anspruch auf Zulassung zum Online-Banking . . . 1454
2. Nutzungsgrenzen . . . 1455
3. Beendigung des Online-Banking-Vertrags, Nutzungssperre . . . 1457
4. Pflichten . . . 1459
IV. Zahlungsvorgang . . . 1463
1. Online-Auftrag . . . 1463
2. Ausführung des Zahlungsauftrags . . . 1464
3. Nachweis korrekter Ausführung des Zahlungsauftrags . . . 1465
4. Ausschlussfrist nach fehlerhafter Buchung . . . 1466
V. Autorisierung . . . 1466
1. Formalisierte Autorisierung des Zahlungsvorgangs . . . 1466
2. Nicht autorisierter Zahlungsvorgang, Handeln unter fremdem Namen . . . 1469
3. Beweisfragen bei streitiger Autorisierung . . . 1472
4. Ausschlussfrist bei nicht autorisiertem oder fehlerhaftem Zahlungsvorgang . . . 1484
5. Saldoanerkenntnis . . . 1485
VI. Missbräuchliche Nutzung . . . 1485
1. Haftung vor Erhalt eines Zahlungsinstruments . . . 1486
2. Verschuldensunabhängige Haftung des Bankkunden, § 675v Abs. 1 BGB . . . 1487
3. Unbegrenzte Haftung des Bankkunden bei grober Fahrlässigkeit, Vorsatz oder betrügerischer Absicht, § 675v Abs. 3 BGB . . . 1494
4. Haftungsausschlüsse . . . 1529
5. Beweisfragen bei missbräuchlicher Nutzung, Anscheinsbeweis . . . 1533
Anhang zu §§ 32–33 . . . 1540
3.1 System-Übersicht und Definitionen . . . 1544
3.2 Anforderungen an die Geräteausstattung und die Bedienerführung . . . 1546
3.3 Kartenausstattung . . . 1551
3.4 Sicherheitsverfahren . . . 1551
3.5 Überprüfung der Geräteanforderungen . . . 1554
3.6 Online-Nachrichten im Deutschen Geldautomaten-System . . . 1554
3.7 Verrechnung der Verfügungsbeträge und Entgelte im Deutschen Geldautomaten-System . . . 1555

§ 34. FinTech und PayTech . . . 1574
I. Einordnung . . . 1577
1. Begriff . . . 1577
2. Wesen . . . 1578
3. Marktüberblick . . . 1579
II. Rechtspolitische und -historische Entwicklungslinien . . . 1579
1. Regulierungssymmetrie vs. Technologieneutralität . . . 1579
2. Europäische (und deutsche) Rechtsentwicklung . . . 1580
III. Künstliche Intelligenz . . . 1583
1. Privatrechtliche Grundlagen . . . 1583
2. Bankdienstleistungen auf KI-Basis . . . 1587
IV. Blockchain . . . 1591
1. Privatrechtliche Grundlagen . . . 1591
2. Kategorien von Token . . . 1593
3. Tokenisierung . . . 1594

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

4. Smart Contracts 1594
5. Bankdienstleistungen auf Blockchain-Basis 1595
V. Online-Plattformen 1602
1. Begriff 1602
2. Rechtsrahmen 1602
3. Bankdienstleistungen durch und mittels Online-Plattformen 1604

§ 35. Elektronisches Geld, virtuelle Währungen (Bitcoins, Ether Coins etc.) 1608
I. Einführung 1609
II. Elektronisches Geld nach der Zweiten Europäischen E-Geld-Richtlinie und der PSD2 1609
1. Historie der E-Geld-Regulierung 1609
2. Rechtstatsachen 1611
3. Definition des E-Geldes 1611
4. Rechtsnatur des elektronischen Geldes 1634
5. E-Geld-Emittenten 1635
6. E-Geld-Agenten 1639
7. Besonderheiten des Geldwäschepräventionsrechts beim E-Geld 1642
III. Virtuelle Währungen 1644
1. Rechtstatsachen 1645
2. Rechtliche Einordnung von virtuellen Währungen in den Rahmen der deutschen Finanzmarktregulierung 1649
IV. Ausblick: Entwurf einer Europäischen Verordnung eines harmonisierten Kryptowerterechts 1661
1. Ausgabe von Kryptowerten, die nicht realwertbasierte Token oder E-Geld Token darstellen 1662
2. Ausgabe von realwertbasierten Token 1662
3. Ausgabe von E-Geld Token 1662
4. Dienstleistungen im Zusammenhang mit Kryptowerten 1663
5. Sonstige Regelungen 1663

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

8. Kapitel. Lastschriftverfahren

§ 36. Grundlagen und Rechtsbeziehungen im Lastschriftverfahren 1664
I. Die Entwicklung des Lastschriftverfahrens 1667
1. Vorläufer der Lastschrift 1667
2. Bankquittungs- und Rechnungseinziehungsverfahren 1669
3. Entwicklung des modernen Lastschriftverfahrens 1670
4. Das Lastschriftabkommen von 1964 und seine Überarbeitungen 1670
5. SEPA-Lastschriftabkommen 1674
II. Der Ablauf des Lastschriftverfahrens 1676
1. Allgemeines 1676
2. Die zur Verfügung gestellten Verfahren 1677
III. Bedeutung, Vor- und Nachteile des Lastschriftverfahrens 1679
1. Bedeutung des Lastschriftverfahrens 1679
2. Einzugsgeeignete Forderungen 1680
3. Vorteile und Risiken beim Lastschriftverfahren 1680
IV. „Wilde“ Lastschriften 1683
1. Verfahrensablauf 1683
2. Risiken des Verfahrens 1683
3. Reaktionen der Kreditwirtschaft 1683
V. Die Rechtsnatur des SEPA-Lastschriftmandats 1685
1. Deckungsverhältnis 1685
2. Valutaverhältnis 1686
3. Inkassoverhältnis 1687
4. Interbankenverhältnis 1688
VI. Das Rechtsverhältnis zwischen dem Gläubiger und der Gläubigerbank (Inkassoverhältnis) 1688
1. Erforderlichkeit einer Inkassovereinbarung 1688
2. Die Inkassovereinbarung 1689

VII. Das Rechtsverhältnis zwischen dem Schuldner und der Schuldnerbank (Deckungsverhältnis) . . . 1693
1. SEPA-Lastschriftverfahren . . . 1694
2. Entgelt bei Nichteinlösung mangels Deckung . . . 1699
3. Benachrichtigungspflicht bei Nichteinlösung . . . 1700
VIII. Die Rechtsverhältnisse zwischen den beteiligten Kreditinstituten . . . 1701
IX. Das Rechtsverhältnis zwischen Gläubiger und Schuldner (Valutaverhältnis) . . . 1702
1. Die Lastschriftabrede . . . 1702
2. Die Erfüllung der Zahlungspflicht im Valutaverhältnis . . . 1706
X. Die Rechtsverhältnisse zwischen Gläubigerbank und Schuldner bzw. zwischen Schuldnerbank und Gläubiger . . . 1708
1. Ansprüche der Gläubigerbank gegen den Schuldner . . . 1708
2. Ansprüche des Schuldners gegen die Gläubigerbank . . . 1709
3. Ansprüche der Schuldnerbank gegen den Gläubiger . . . 1709
4. Ansprüche des Gläubigers gegen die Schuldnerbank . . . 1709

§ 37. Lastschrift und Insolvenz . . . 1712
I. Erstattungsanspruch im SEPA-Basislastschriftverfahren . . . 1712
1. Deckungsverhältnis . . . 1712
2. Valutaverhältnis . . . 1713
II. Weitere Entwicklung . . . 1714
III. Vorsatzanfechtung . . . 1715

Anhang zu § 37 . . . 1716
Art. 1 Gegenstand und Anwendungsbereich . . . 1734
Art. 2 Begriffsbestimmungen . . . 1735
Art. 3 Erreichbarkeit . . . 1736
Art. 4 Interoperabilität . . . 1736
Art. 5 Anforderungen an Überweisungen und Lastschriften . . . 1737
Art. 6 Enddaten . . . 1739
Art. 7 Gültigkeit von Mandaten und Erstattungsrecht . . . 1739
Art. 8 Interbankenentgelte für Lastschriften . . . 1739
Art. 9 Zugänglichkeit von Zahlungen . . . 1740
Art. 10 Zuständige Behörden . . . 1740
Art. 11 Sanktionen . . . 1740
Art. 12 Außergerichtliche Beschwerde- und Rechtsbehelfsverfahren . . . 1740
Art. 13 Übertragung von Befugnissen . . . 1741
Art. 14 Ausübung der Befugnisübertragung . . . 1741
Art. 15 Überprüfung . . . 1741
Art. 16 Übergangsbestimmungen . . . 1741
Art. 17 Änderungen der Verordnung (EG) Nr. 924/2009 . . . 1742
Art. 18 Inkrafttreten . . . 1742
Anhang Technische Anforderungen (Artikel 5) . . . 1743

9. Kapitel. Scheckverkehr

§ 38. Scheckanweisung, Scheckeinziehung, Scheckrückgriff . . . 1746
I. Grundlagen . . . 1749
1. Historische Entwicklung . . . 1749
2. Gesetzliche Grundlagen . . . 1749
II. Rechtliche Einordnung . . . 1750
1. Der Scheck als abstrakte Zahlungsanweisung . . . 1750
2. Der Scheck als „echtes“ Wertpapier . . . 1750
3. Rechtsbeziehungen . . . 1751
4. Sonderformen . . . 1751
III. Entstehung der abstrakten Scheckforderung . . . 1752
1. Entstehung durch Scripturakt und wirksamen Begebungsvertrag . . . 1753
2. Entstehung durch gutgläubigen Erwerb kraft Rechtsscheins . . . 1754
3. Formvorgaben . . . 1754

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

4. Aktive Scheckfähigkeit 1757
5. Passive Scheckfähigkeit 1758
IV. Das Valutaverhältnis zwischen Gläubiger und Schuldner 1758
1. Die Scheckzahlungsabrede 1758
2. Verhältnis der Scheckforderung zur Grundforderung 1760
V. Scheckinkasso 1762
1. Grundlagen 1762
2. Insbesondere: Pflichten der Inkassobank gegenüber dem Einreicher 1765
VI. Das Verhältnis zwischen der Inkassobank, der Bundesbank und der bezogenen Bank (Interbankenverhältnis) 1770
1. Scheckabkommen 1770
2. Rechtsdogmatische Grundlagen des Interbankenverhältnisses 1771
3. Belegloser Scheckeinzug mit und ohne Beteiligung der Deutschen Bundesbank 1772
4. Belegloser Scheckeinzug im imagegestützten Scheckeinzugsverfahren der Deutschen Bundesbank 1774
VII. Das Verhältnis zwischen dem Einreicher und der bezogenen Bank 1777
1. Scheckrechtliche Ansprüche des Einreichers 1777
2. Vertragliche und vertragsähnliche Ansprüche des Einreichers 1777
3. Außervertragliche Ansprüche des Einreichers 1778
4. Rechte der bezogenen Bank bei Einlösung 1779
5. Pflichten der bezogenen Bank bei Nichteinlösung 1779
6. Insbesondere: Bestätigter Bundesbankscheck 1779
VIII. Das Deckungsverhältnis zwischen Schuldner und Kreditinstitut (Scheckvertrag) . . 1780
1. Rechtsnatur des Scheckvertrags 1780
2. Zustandekommen des Scheckvertrags 1780
3. Rechte und Pflichten der Scheckvertragspartner 1781
IX. Rechtsverhältnisse bei abhanden gekommenen Schecks 1787
1. Begriff des Abhandenkommens 1787
2. Rechtsfolgen der Einlösung 1790
X. Das Verhältnis zwischen dem Aussteller und der Inkassobank 1795
XI. Das Verhältnis zwischen dem Kontoinhaber bzw. dem Scheckberechtigten und dem Einreicher 1795
XII. Scheckrückgriff 1797
1. Formelle Voraussetzungen des Scheckrückgriffs 1797
2. Geltendmachung von persönlichen Einwendungen 1801
XIII. Erlöschen der Scheckforderung 1806

10. Kapitel. Wechselgeschäft

§ 39. Der Wechsel 1807
I. Vorbemerkung 1807
II. Historische Entwicklung 1808
III. Bestandteile des Wechsels 1809
1. Notwendige Bestandteile 1809
2. Weitere Bestandteile 1811
IV. Die Wechselverbindlichkeit 1813
1. Entstehung 1813
2. Übertragung 1813
3. Die Verpflichteten 1816
4. Verhältnis zum Grundgeschäft/Einwendungen 1817
5. Erfüllung 1819
6. Regress 1820
V. Erscheinungsformen 1822
VI. Wechselverbot 1823
VII. Einzug von Wechseln 1823
1. Vereinfachtes Einzugsverfahren 1824
2. Verletzung des Wechselabkommens 1825
3. Rückrufverfahren 1825
4. Rückgabeverfahren 1825

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

§ 40. Der Wechselkredit . . . 1827
I. Vorbemerkung . . . 1827
II. Diskontkredit . . . 1827
1. Überblick . . . 1827
2. Rahmenvereinbarung/Diskontkrediteröffnungsvertrag . . . 1829
3. Das einzelne Diskontgeschäft . . . 1829
4. Folgen der Diskontierung . . . 1830
5. Rückbelastungsrecht . . . 1831
6. Rückforderung noch nicht fälliger Wechsel durch den Einreicher . . . 1832
7. Besondere Diskontgeschäfte . . . 1832
8. Refinanzierung/Rediskont . . . 1833
III. Akzeptkredit . . . 1834
1. Rechtsnatur . . . 1834
2. Rechtsverhältnisse zwischen den Beteiligten . . . 1835
IV. Avalkredit . . . 1836
V. Sonderformen . . . 1837
1. Forfaitinggeschäft . . . 1837
2. Wechselpensionsgeschäft . . . 1837

§ 41. International umlaufender Wechsel . . . 1839
I. Internationalität des Wechsels . . . 1841
1. Entstehung aus dem grenzüberschreitenden Wirtschaftsverkehr . . . 1841
2. Harmonisierung des Wechselrechts durch internationale Abkommen . . . 1842
3. Die besonderen Risiken bei grenzüberschreitenden Geschäften und die Funktionen des Wechsels . . . 1843
II. International umlaufende Wechsel im Bankgeschäft . . . 1844
1. Refinanzierung durch Wechsel . . . 1844
2. Grenzüberschreitende Wechselbegebung im Zusammenhang mit Akkreditiven 1845
3. Forfaitierung . . . 1846
4. Exportfinanzierung durch die AKA . . . 1847
5. Banker's Acceptance . . . 1847
6. Finanzierung durch sog Promissory Notes . . . 1847
7. Das Scheck-Wechselverfahren in Fällen mit Auslandsberührung . . . 1847
III. Internationale Zuständigkeit für Klagen aus Wechseln mit Auslandsberührung . . . 1848
1. Möglichkeit einer Klage im Inland . . . 1848
2. Klage im Ausland . . . 1851
IV. Anwendbares Recht . . . 1851
1. Internationales Wechselprivatrecht in den Vertragsstaaten des sog Genfer Konfliktabkommens . . . 1852
2. Gestaltungsmöglichkeiten nach deutschem internationalen Wechselrecht . . . 1853
3. Kollisionsrecht außerhalb der Genfer Übereinkommen . . . 1853
V. Praktisch relevante Unterschiede innerhalb des Genfer Abkommens . . . 1855
1. Ausgangslage . . . 1855
2. Die Vorbehalte . . . 1855
3. Die Abstraktheit von Wechselforderungen und Einwendungen im unmittelbaren Verhältnis . . . 1857
4. Einwendungsausschluss gegenüber Dritten . . . 1858
VI. Unterschiede zwischen Genfer Wechselrecht und anglo-amerikanischem Rechtskreis . . . 1859
1. Der anglo-amerikanische Rechtskreis . . . 1859
2. Terminologie und gesetzliche Regelung . . . 1860
3. Gemeinsamkeiten mit dem Genfer Einheitlichen Wechselrecht . . . 1860
4. Praktisch bedeutsame Besonderheiten . . . 1861

11. Kapitel. Kreditkartenverträge

§ 42. Das Kreditkartengeschäft . . . 1863
I. Grundstruktur und Bedeutung des Kreditkartengeschäfts . . . 1865
1. Kundenkreditkarten und Universalkreditkarten . . . 1865

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

2. Emissionsvertrag, Akquisitionsvertrag und Valutavertrag 1866
3. Bankwirtschaftliche Bedeutung 1868
4. „Wettbewerb" der Zahlungsmittel: Zahlungsauslösedienste 1869
II. Grundprobleme des Emissionsvertrags 1872
1. Auswirkungen von Zahlungsdiensterichtlinien und Zahlungsdienstegesetz 1872
2. Zustandekommen des Vertrages, grundsätzlicher Pflichteninhalt und Datenschutz 1873
3. Aufwendungsersatz, Kontokorrentverkehr und Saldomitteilung 1875
4. Überziehungsprovision bei negativem Deckungskonto 1877
5. Vereinbarungsdarlehen 1877
6. Zusatzleistungen des Kreditkartenunternehmens 1878
7. Fristlose Kündigung 1883
III. Der Einwendungsdurchgriff beim Emissionsvertrag 1884
1. Die Interessenlage 1884
2. Der nachträgliche Widerrufsversuch 1884
3. Der Einwendungsdurchgriff im engeren Sinne 1887
4. Einwendungsdurchgriff bei strittiger Weisungserteilung (Mailorderverfahren) . . 1888
IV. Missbrauchsrisiko und Haftungsklauseln 1891
V. Der Emissionsvertrag und die Vorschriften zum Verbraucherdarlehen 1894
VI. Zusatzkarten 1895
VII. Der Garantiecharakter des Akquisitionsvertrags 1897
1. Hintergründe der Kontroverse 1897
2. Der Streitstand 1898
3. Stellungnahme 1899
4. Folgerungen 1901
VIII. Pflichteninhalt des Akquisitionsvertrages 1902
1. Disagio 1902
2. Annahmepflicht des Vertragsunternehmens, Erfüllungswirkung der Kartenzahlung und Preisaufschlagsverbot 1902
IX. Einwendungsdurchgriff beim Akquisitionsvertrag 1904
X. Rückfrageklauseln 1905

§ 43. ec-Kassen und POS-System (Point-of-Sale). GeldKarte 1908
I. Rechtliche Grundlagen und Verfahrensablauf 1909
II. Rechtsverhältnis kartenausgebendes Institut/POS-Kassenbetreiber („Händlerbedingungen") 1913
1. Allgemeines 1913
2. Abwicklung des Umsatzes 1916
3. Vorteile des electronic cash-Systems aus Händlersicht 1916
III. Rechtsverhältnis Kreditwirtschaft/Netzbetreiber 1917
IV. Rechtsverhältnis kartenausgebendes Institut/Karteninhaber 1917
V. „Wildes POS-Verfahren" 1918
VI. GeldKarte 1918
1. Beschreibung des Systems „GeldKarte" 1918
2. GeldKartengeschäft als Bankgeschäft 1921
3. GeldKarte als Kleinbetragsinstrument 1922
4. GeldKarte als Bestandteil des Girovertrages 1923
5. Girovertragliche Weisung 1925
6. Börsenverrechnungskonto 1928
7. Anspruch des Händlers auf Zulassung zum System 1929
8. Zahlungsgarantie der Bank 1929
9. Zahlung als Erfüllung 1931

Anhang zu §§ 42, 43 1932
I. Zahlungsverkehrsbezogene Anwendungen 1932
II. Zusatzanwendungen 1940
III. Änderungen der Geschäftsbedingungen 1940
1. Zahlungssysteme 1941
2. Anerkennung der Vereinbarung durch die angeschlossenen Zahlungsdienstleister 1942

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

3. Umsatzautorisierung 1942
4. Verfahren zur Online-Personalisierung von Terminals (OPT-Verfahren) 1943
5. Ausstattung der Karten 1943
6. Vereinbarung von Kundenbedingungen mit Karteninhabern 1943
7. Zulassung von Netzbetreibern, Kopf- und Übergabestellen, IP-Netz-Providern und von Betreibern digitaler Karten 1943
8. Anschluss von Unternehmen nach Maßgabe der Händlerbedingungen 1943
9. Entgeltverrechnung 1944
10. Zahlungsversprechen des kartenausgebenden Zahlungsdienstleisters 1944
11. Umsatzinkasso 1944
12. Fortentwicklung des Vertragswerkes 1944
13. Schäden aus Fälschungen oder Verfälschungen von Debitkarten 1945
14. Meldepflichten 1945
15. Änderungen der Vereinbarung und Kündigung 1945
16. Inkrafttreten 1946
Anlagen: 1946
1. Teilnahme am electronic cash-System der deutschen Kreditwirtschaft 1946
2. Kartenakzeptanz 1946
3. Anschluss des Unternehmens an das Betreibernetz eines Netzbetreibers 1947
4. Austausch von für den Terminalbetrieb erforderlichen kryptographischen Schlüsseln 1947
5. Umsatzautorisierung durch den kartenausgebenden Zahlungsdienstleister 1947
6. Entgelte 1947
7. Betrieb von Terminals nach Maßgabe der Vorgaben des Technischen Anhangs 1948
8. Eingabe der persönlichen Geheimzahl (PIN) beim Bezahlvorgang 1948
9. Zutrittsgewährung 1948
10. Einzug von electronic cash-Umsätzen 1949
11. Aufbewahrungsfristen 1949
12. Akzeptanzzeichen 1949
13. Sonderbestimmungen für die Auszahlung von Bargeld durch das Unternehmen 1949
14. Änderung der Bedingungen 1949
15. Rechtswahl, Gerichtsstand und Sprache 1949

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

3. Abschnitt. Einlagen- und Kreditgeschäft

12. Kapitel. Einlagen- und Kreditgeschäft

§ 44. Einordnung und Begriff des Einlagengeschäfts 1955
I. Einordnung 1956
II. Begriff des Einlagengeschäfts 1956
1. Der Begriff der Einlage 1956
2. Die Entkoppelung von Einlagenbegriff und Einlagengeschäft 1958
3. Die Merkmale des Einlagengeschäfts im Einzelnen 1958
4. Einzelfälle 1961
III. Gesetzliche Gebote und Verbote 1963
1. Einlagengeschäft ohne Erlaubnis 1963
2. Verbotene Einlagengeschäfte 1964
3. Gebotene Einlagengeschäfte 1966

§ 45. Das Rechtsregime der Einlagengeschäfte 1967
I. Allgemeine Unterscheidung 1969
II. Einlagenarten 1969
1. Sichteinlagen 1970
2. Termineinlagen 1970
3. Spareinlage 1971
III. Rechtliche Einordnung 1973
1. Zivilrechtlich 1973
2. Bankaufsichtsrechtlich 1975
3. Bilanziell 1976

IV. Verzinsung 1976
1. Allgemeines 1976
2. Beginn und Ende der Verzinsung 1977
3. Zinshöhe 1977
4. Variable Verzinsung 1977
5. Anpassungsklausel bei langfristigen Einlagen/Prämiensparverträgen 1982
6. Negativzinsen/Verwahrentgelte 1990
V. Beendigung des Einlagevertrages 1994
1. Grundlagen der Beendigung 1994
2. Kündigung 1995
VI. Rückzahlung der Einlage 1997
VII. Verjährung von Ansprüchen 1997
1. Anspruch auf Rückzahlung der Einlage 1997
2. Anspruch auf Zinszahlung/Berechnung 1998

§ 46. Bedingungen für den Sparverkehr 1999
I. Vereinbarung der Sparbedingungen 1999
II. Die typischen Regelungen 2002
1. Zentrale Bestimmungen zu Spareinlage und Sparurkunde 2003
2. Verzinsung 2018
3. Kündigung 2018
4. Begleitende Regelungen 2021
Anhang zu § 46 2023

13. Kapitel. Depot- und Verwahrungsgeschäft, Safevertrag

§ 47. Das Depotgeschäft 2024
I. Einleitung und Begriffsbestimmung 2026
1. Bankmäßiges Depotgeschäft, Abgrenzung zum Verwahrvertrag 2026
2. Inhalt und Durchführung des Depotvertrages 2027
3. Schutz des Hinterlegers bei der Drittverwahrung 2031
4. Depotbuchführung 2033
5. Einschaltung einer Wertpapiersammelbank 2034
6. Drittverwahrung im Ausland 2035
7. Buchführung im Depot 2036
8. Depotauszug, Depotabstimmung 2037
9. Persönliches Depotbuch, sachliches Depotbuch 2037
II. Gegenstand des Depotgesetzes 2038
1. Erfasste Wertpapiere 2038
2. Sammelurkunde 2040
3. Wertrechte 2042
4. Inlandsverwahrung von ausländischen Wertpapieren 2043
5. Elektronische Wertpapiere 2043
III. Sammelverwahrung 2044
1. Begriff und Bedeutung 2044
2. Sammeldepotfähigkeit 2045
3. Rechtsposition des Hinterlegers 2046
4. Eintritt und Austritt 2049
5. Verfügungen über Anteile am Sammelbestand, insbesondere Austritt aus der Gemeinschaft 2051
6. Zwangsvollstreckung und Insolvenz 2057
IV. Andere Verwahrarten 2057
1. Sonderverwahrung 2057
2. Unregelmäßige Verwahrung 2058
3. Tauschverwahrung 2059
V. Depotsonderformen 2059
1. Sperrdepot 2059
2. Depot zugunsten Dritter 2060
3. Nießbrauchsdepot 2060

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

VI. Auslandsaufbewahrung 2061
1. Rechtliche Grundlagen 2061
2. Rechtsposition des Hinterlegers 2062
3. Anwendungsbereich von Nr. 12 SB-WP 2063
4. WR-Gutschrift und Treuhandverhältnis 2063
5. Dienstleistungen bei Auslandsverwahrung 2066
6. Pfandrecht an auslandsverwahrten Wertpapieren 2067
VII. Depotverwaltung 2067
1. Rechtsgrundlagen 2067
2. Inkassotätigkeit 2069
3. Bezugsrechte, Options- und Wandlungsrechte 2070
4. Informationsweitergabe 2071
5. Prüfungspflicht der Bank 2072
6. Auftragsstimmrecht 2073
VIII. Depotprüfung 2076
1. Allgemeines 2076
2. Umfang und Durchführung der Prüfung 2076
3. Berichterstattung 2077
4. Bestellung des Depotprüfers 2077

§ 48. Safevertrag, Schließfach 2079
I. Abschluss, Inhalt und Beendigung des Schrankfachvertrages 2079
1. Rechtsnatur 2079
2. Inhalt des Schrankfachvertrages 2080
3. Legitimation 2081
4. Mehrheit von Mietern 2081
5. Beendigung des Schrankfachvertrages, Öffnung des Schrankfachs 2082
6. Vertretung, Vollmacht 2083
II. Rechtsverhältnisse am Inhalt 2083
1. Besitz und Eigentum 2083
2. Pfandrecht und Zurückbehaltungsrecht am Schrankfachinhalt 2083
III. Rechtsänderungen 2084
1. Übertragung 2084
2. Zwangsvollstreckung in das Schrankfach 2084
3. Insolvenz 2084

§ 49. Das Verwahrgeschäft 2086
I. Gegenstand und Rechtsnatur des Verwahrvertrages 2086
II. Legitimation des Hinterlegers 2086
III. Besitz am Verwahrstück 2087
IV. Sonstiges 2087

14. Kapitel. Kreditvertrag

§ 50. Erscheinungsformen 2088
I. Allgemeines 2088
II. Zahlungskredite 2090
1. Kontokorrentkredit 2090
2. Ratenkredit 2092
3. Überziehungskredit 2093
4. Revolvierender Kredit 2094
5. Lombardkredit 2094
III. Haftungskredite 2095
1. Avalkredit 2095
2. Diskontkredit/Akzeptkredit 2096
3. Rembourskredit 2097

§ 51. Darlehensvertrag 2098
I. Darlehensvertrag im Allgemeinen 2099
II. Darlehen als Konsensualvertrag 2100

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

III. Vertragsabschluss . . . 2102
1. Allgemeine Rechtsgrundsätze . . . 2102
2. Anfechtung . . . 2107
3. Scheingeschäft . . . 2109
IV. Unwirksamkeitsgründe . . . 2110
1. Nichtigkeit (§ 134 BGB) . . . 2110
2. Sittenwidrigkeit (§ 138 BGB) . . . 2116
3. Widerrufbarkeit . . . 2117
4. Verletzung von Aufklärungspflichten . . . 2118
V. Darlehensempfang . . . 2122
VI. Beteiligung Dritter am Kreditengagement; Verbriefung . . . 2123
VII. Verjährung . . . 2127
VIII. Darlehensvertragliche Sonderregelungen aus Anlass der Covid-19-Pandemie . . . 2129

§ 52. Krediteröffnungsvertrag . . . 2132
I. Allgemeines . . . 2132
II. Rechtsnatur des Krediteröffnungsvertrages . . . 2135
III. Zustandekommen . . . 2136
IV. Abruf und Valutierung . . . 2137
V. Beendigung des Krediteröffnungsvertrages . . . 2137

§ 53. Vergütungen . . . 2145
I. Zinsen und sonstige Entgelte . . . 2149
II. Zinsen . . . 2150
1. Begriff . . . 2150
2. Zinsakzessorietät . . . 2152
3. Zinsschuld . . . 2152
4. Zinshöhe . . . 2156
5. Referenzzinssätze . . . 2158
III. Effektiver Jahreszins . . . 2160
1. Preisangabenverordnung . . . 2160
2. Angabepflicht, Berechnung und Annahmen . . . 2161
3. Effektiver Jahreszins bei Ablauf der Sollzinsbindung vor dem Rückzahlungstermin . . . 2165
4. Effektiver Jahreszins bei variablen Sollzinsen . . . 2166
5. Rechtsfolgen bei Fehlen oder Falschangabe des effektiven Jahreszinses . . . 2166
IV. Disagio (Damnum) . . . 2169
1. Begriff . . . 2169
2. Fälligkeit . . . 2169
3. AGB-Kontrolle . . . 2170
4. Anteilige Erstattung des Disagios bei vorzeitiger Vertragsbeendigung . . . 2170
V. Zinsanpassung bei Bankdarlehen . . . 2172
1. Zweck und Gestaltungsmöglichkeiten . . . 2172
2. Neuverhandlung und Anpassung bei auslaufender Zinsbindung . . . 2173
3. Zinsgleitklauseln . . . 2173
4. Zinsanpassungsklauseln im Aktivgeschäft . . . 2174
5. Negative Zinsen . . . 2185
VI. Zinsberechnung bei Annuitätendarlehen . . . 2187
1. Annuitätenprinzip und Zinsberechnung . . . 2187
2. AGB-Kontrolle von Zinsberechnungs- und Tilgungsverrechnungsklauseln . . . 2187
3. Anspruch auf Neuabrechnung . . . 2189
VII. Entgeltklauseln im Kreditgeschäft . . . 2189
1. Einführung . . . 2189
2. Vorformulierung, Stellen und Aushandeln von Entgeltklauseln . . . 2190
3. Kontrollfähigkeit von Entgeltklauseln . . . 2191
4. Auslegung von Entgeltklauseln . . . 2193
5. Kontrolle von Entgeltklauseln . . . 2194
6. Entgeltklauseln . . . 2197
7. Rechtsfolgen unwirksamer Entgeltklauseln . . . 2208

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

§ 54. Kündigungsrecht 2209
I. Grundstruktur darlehensrechtlicher Kündigungsrechte 2211
1. Gelddarlehensvertrag 2212
2. (Außer-)Ordentliches Kündigungsrecht des Darlehensgebers/des Darlehensnehmers 2213
3. Bestimmte Laufzeit des Darlehens 2213
4. Unbestimmte Laufzeit des Darlehens 2214
5. Fester oder veränderlicher Zinssatz 2214
6. Vertragliches Kündigungsrecht in Allgemeinen Geschäftsbedingungen 2214
7. Information über Kündigungsrecht 2215
II. Allgemeine Grundsätze zum Kündigungsrecht 2215
1. Kündigungserklärung 2215
2. Rechtsfolgen der Kündigung 2220
3. Unberechtigte Kündigungen 2223
4. Abtretung und Kündigungsrecht 2227
III. Kündigungsrecht gemäß § 488 Abs. 3 BGB 2227
1. Anwendungsbereich 2227
2. Modifizierung des § 488 Abs. 3 BGB durch AGB 2229
IV. Ordentliche Kündigungsrechte des Darlehensnehmers gemäß § 489 BGB 2230
1. Entstehungsgesichte und unionsrechtlicher Einfluss im Überblick 2231
2. Überblick über das deutsche Pfandbriefsystem und seine Bedeutung für § 489 BGB 2231
3. Normzweck des § 489 BGB 2233
4. Anwendungsbereich des § 489 BGB 2233
5. Kündigung von Darlehen mit gebundenem Sollzinssatz (§ 489 Abs. 1 BGB) . . 2234
6. Kündigung von Darlehen mit veränderlichem Zinssatz (§ 489 Abs. 2 BGB) . . . 2241
7. Lossagung von Verbraucherdarlehen nach § 500 BGB 2242
8. Fiktion der unterbliebenen Kündigung gemäß § 489 Abs. 3 BGB 2246
9. Halbzwingendes Kündigungsrecht des Kreditnehmers (§ 489 Abs. 4 Satz 1 BGB) 2247
V. Außerordentliches Kündigungsrecht gemäß § 490 BGB 2249
1. Außerordentliches Kündigungsrecht des Kreditnehmers gemäß § 490 Abs. 2 BGB bei berechtigtem Interesse 2250
2. Außerordentliches Kündigungsrecht des Kreditgebers gemäß § 490 Abs. 1 BGB 2268
3. § 490 Abs. 3 BGB lässt §§ 313, 314 BGB unberührt 2275
VI. Außerordentliches Kündigungsrecht gemäß § 313 BGB wegen Störung der Geschäftsgrundlage 2275
1. Allgemeines 2275
2. Tatbestand 2275
VII. Außerordentliches Kündigungsrecht gemäß § 314 BGB aus wichtigem Grund . . . 2278
1. Allgemeines und Verhältnis des § 490 Abs. 1 BGB zu § 314 BGB 2278
2. Tatbestand 2279
3. Vorfälligkeitsentschädigung bei Kündigung des Darlehensgebers aus wichtigem Grund 2284
VIII. Kündigungsrecht des Kreditnehmers gemäß § 505d Abs. 1 Satz 3 BGB 2285

§ 55. Leistungsstörungen 2287
I. Leistungsstörungen im Darlehensvertrag 2288
II. Das kreditvertragliche Pflichtenprogramm im Überblick 2288
1. Pflichten des Kreditgebers 2288
2. Pflichten des Kreditnehmers 2290
III. Mögliche Reaktionen auf Pflichtverletzungen 2292
1. Rechte des Kreditgebers 2292
2. Rechte des Kreditnehmers 2293
IV. Einzelne Ansprüche und Rechte des Kreditgebers aufgrund von Pflichtverletzungen des Kreditnehmers 2293
1. Schadensersatz in Form einer Nichtabnahmeentschädigung 2293
2. Rechte im Zusammenhang mit dem Zahlungsverzug des Kreditnehmers 2297

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

3. Vorfälligkeitsentschädigung bei zahlungsverzugsbedingter Kündigung eines Kreditvertrags . . . 2304
V. Einzelne Ansprüche und Rechte des Kreditnehmers aufgrund von Pflichtverletzungen des Kreditgebers . . . 2307
1. Pflichtverletzung durch Ausübung einer unberechtigten Kündigung . . . 2307
2. Rückzahlung nichtgeschuldeter Vorfälligkeitsentschädigung . . . 2309

§ 56. Verbraucherdarlehensrecht . . . 2311
I. Historische Entwicklung und Anwendungsbereich . . . 2318
1. Zeitlicher Anwendungsbereich . . . 2319
2. Persönlicher Anwendungsbereich (§ 491 BGB) . . . 2320
3. Sachlicher Anwendungsbereich . . . 2325
4. Vollausnahmen/§ 491 Abs. 2 Satz 2 Nr. 1–6 BGB . . . 2326
5. Teilausnahmen . . . 2341
II. Vorvertragliche Informationen und Erläuterungen, Formerfordernisse und Fehlerfolgen . . . 2343
1. Allgemeines . . . 2343
2. Die vorvertraglichen Informationen nach § 491a Abs. 1 BGB iVm Art. 247 EGBGB . . . 2344
3. Die Erläuterungen nach § 491a Abs. 3 BGB . . . 2355
4. Aushändigung eines Vertragsentwurfs . . . 2357
5. Kreditwürdigkeitsprüfung gem. § 505a BGB bzw. § 18a KWG . . . 2357
6. Schriftform, Vertragsinhalt, weitere Vorgaben . . . 2362
7. Fehlerfolgen . . . 2374
III. Widerrufsrecht . . . 2381
1. Allgemeines/Anwendungsbereich . . . 2381
2. Widerrufsbelehrung/-information und Widerrufsfrist . . . 2390
3. Widerrufserklärung, Verstoß des Widerrufs gegen § 242 BGB und Rückzahlungspflicht als Wirksamkeitserfordernis . . . 2401
4. Widerrufsfolgen . . . 2409
5. Verbundene Geschäfte . . . 2410
IV. Einwendungsverzicht; Wechsel- und Scheckverbot . . . 2410
1. Einwendungsverzicht . . . 2411
2. Wechsel- und Scheckverbot . . . 2412
3. Unterrichtungspflichten . . . 2412
V. Verbundene Geschäfte . . . 2413
1. Überblick/historische Entwicklung . . . 2413
2. Verbundenes Geschäft . . . 2415
3. Widerrufsdurchgriff . . . 2423
4. Einwendungsdurchgriff . . . 2427
5. Ausdehnung der Verbundgeschäftsregeln in § 360 BGB . . . 2435
VI. Verzug . . . 2438
1. Normzweck . . . 2438
2. Anwendungsbereich . . . 2439
3. Ersatz des primären Verzugsschadens (§ 497 Abs. 1 BGB) . . . 2439
4. Eingeschränkter Ersatz des sekundären Verzugsschadens (§ 497 Abs. 2 und 3 BGB) . . . 2442
5. Verjährungshemmung . . . 2445
VII. Vorzeitige Vertragsbeendigung durch den Darlehensgeber . . . 2446
1. Überblick über die Voraussetzungen und Folgen der vorzeitigen Beendigung eines Verbraucherdarlehensvertrags . . . 2446
2. Kündigung vor Auszahlung der Valuta und Verweigerung der Auszahlung . . . 2447
3. Gesamtfälligstellung bei Teilzahlungsdarlehen . . . 2448
4. Kündigungsrechte des Darlehensgebers bei Unregelmäßigkeiten bei der Durchführung der Kreditwürdigkeitsprüfung . . . 2453
VIII. Vorzeitige Vertragsbeendigung durch den Darlehensnehmer . . . 2453
1. Vorzeitige Rückzahlung . . . 2454
2. Kündigungsrecht des Darlehensnehmers . . . 2454

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

IX. Rechtsfolgen der vorzeitigen Vertragsbeendigung . . . 2455
1. Überblick . . . 2455
2. Ermäßigung der Gesamtkosten . . . 2457
3. Vorfälligkeitsentschädigung . . . 2459
X. Unabdingbarkeit und Umgehungsverbot . . . 2464
XI. Sonderregelungen für Verbraucherdarlehensverträge aus Anlass der COVID-19-Pandemie . . . 2465
1. Hintergrund und Zweck der Sonderregelungen . . . 2465
2. Zentraler Regelungsgehalt (Rechtsfolgen) und Geltungsdauer der Sonderregelungen . . . 2466
3. Anwendungsbereich . . . 2467
4. Voraussetzungen . . . 2468
5. Weitere Rechtsfolgen . . . 2470

§ 57. Verbraucherleasing . . . 2473
I. Einleitung . . . 2473
II. Verbraucher – Existenzgründer . . . 2474
III. Anwendungsbereich – Leasingverträge . . . 2475
1. Gesetzeskonzeption . . . 2475
2. Kfz-Kilometerabrechnungsverträge und Verbraucherdarlehensregelungen . . . 2478
3. Kfz-Kilometerabrechnungsverträge und Fernabsatzregelungen . . . 2479
4. Vertrags-/Haftungsübernahmen . . . 2480
IV. Zu beachtende Vorgaben . . . 2480
V. Widerrufsrecht . . . 2481
VI. Verbundene Geschäfte . . . 2481
1. Widerrufsrecht und Verbundene Geschäfte . . . 2482
2. Einwendungsdurchgriff . . . 2484
VII. Widerruf und § 242 BGB . . . 2484
VIII. Kündigung – Gesamtfälligstellung . . . 2486

§ 58. Immobiliar-Verbraucherdarlehensverträge/Immobiliardarlehensverträge . . . 2487
I. Terminologie und Gesetzgebungshistorie . . . 2490
1. Der Begriff „Immobiliardarlehensvertrag“ (§ 503 Abs. 1 BGB aF) . . . 2491
2. Der Begriff „Immobiliar-Verbraucherdarlehensvertrag“ (§ 491 Abs. 3 BGB) . . . 2491
3. Gesetzessystematik vor und nach Umsetzung der Wohnimmobilienkreditrichtlinie . . . 2491
4. Langfristiges Nebeneinander von altem und neuem Recht; Übergangsregelungen . . . 2492
II. Definition des Immobiliardarlehensvertrags (§ 503 Abs. 1 BGB aF) . . . 2492
1. Abhängigkeit der Darlehensgewährung von der Sicherung durch ein Grundpfandrecht (subjektive Komponente) . . . 2493
2. Realkredit zu üblichen Bedingungen (objektive Komponente) . . . 2494
3. Zwischenfinanzierung . . . 2496
4. Bausparkredite . . . 2496
III. Definition des Immobiliar-Verbraucherdarlehensvertrags (§ 491 Abs. 3 BGB) . . . 2497
1. Besicherung durch Grundpfandrecht oder Reallast (objektive Variante) . . . 2497
2. Erwerb oder Erhaltung der Rechtsposition Grundeigentum etc. (subjektive Variante) . . . 2498
3. Immobiliar-Verbraucherdarlehensverträge in Gestalt von Zahlungsaufschüben und sonstigen Finanzierungshilfen . . . 2499
4. Ausnahmen . . . 2500
IV. Geltung des allgemeinen Verbraucherdarlehensrechts für Immobiliardarlehensverträge bzw. für Immobiliar-Verbraucherdarlehensverträge . . . 2501
1. Geltung der Regelungen über den Einwendungsverzicht und das Wechsel- und Scheckverbot . . . 2501
2. Ausgeschlossene Vorschriften des allgemeinen Verbraucherdarlehensrechts . . . 2501
V. Die für Immobiliardarlehensverträge bzw. für Immobiliar-Verbraucherdarlehensverträge geltenden Sonderregelungen . . . 2501
1. Informationspflichten – Systematik und Überblick . . . 2501
2. Besonderheiten bei der Kreditwürdigkeitsprüfung . . . 2502

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

3. Verbot von Kopplungsgeschäften 2509
4. Bedenkzeit 2512
5. Verzugszins 2513
6. Beendigung des Darlehensverhältnisses durch den Darlehensgeber; Gesamtfälligstellung 2513
7. Vorzeitige Rückzahlung des Darlehens durch den Darlehensnehmer; Vorfälligkeitsentschädigung 2514
8. Verbundene Verträge 2518
VI. Ergänzende Bestimmungen für Immobiliar-Verbraucherdarlehensverträge in Fremdwährung 2519
1. Definition von „Landeswährung des Darlehensnehmers“ 2520
2. Definition von „Immobiliar-Verbraucherdarlehensvertrag in Fremdwährung“ . 2521
3. Rechte des Darlehensnehmers 2521
4. Abweichende und ergänzende Regelungen 2522
VII. (Vorvertragliche) Informationspflichten bei Immobiliar-Verbraucherdarlehensverträgen 2522
1. Allgemeine Informationspflichten bestimmter Darlehensgeber 2523
2. Vorvertragliche Informationspflichten 2524
3. Angaben im Immobiliar-Verbraucherdarlehensvertrag 2525
4. Besondere Informationspflichten während der Vertragslaufzeit 2527
VIII. Beratungsleistungen bei Immobiliar-Verbraucherdarlehensverträgen 2527
1. Abgrenzung und Definition von Beratungsleistungen 2529
2. Informationen vor der Erbringung von Beratungsleistungen 2529
3. Maßstäbe für die Erbringung von Beratungsleistungen 2530
4. Inhalt und Form von Empfehlungen 2531
5. Pflichtverletzungen des Darlehensgebers 2531
IX. Kreditfinanzierte Steuersparmodelle – Rechtslage bei „Schrottimmobilien“ 2532

§ 59. Überziehungskredite 2533
I. Grundlagen und Terminologie 2533
II. Überziehungsmöglichkeiten 2536
1. Gemeinsame Voraussetzungen für alle Arten von Überziehungsmöglichkeiten . 2536
2. Gemeinsame Rechtsfolgen 2537
3. Besonderheiten bei kurzfristigen oder kündbaren Überziehungsmöglichkeiten (§ 504 Abs. 2 BGB) 2541
4. Formerleichterungen bei kurzfristigen oder kündbaren Überziehungsmöglichkeiten ohne weitere laufende Kosten (§ 504 Abs. 2 Satz 2 BGB) 2541
5. Konsequenzen der Verletzung von Informationspflichten 2542
6. Erforderliche Angaben bei Angebot und Werbung 2543
III. Geduldete Überziehungen 2543
1. Die „einfache“ geduldete Überziehung 2544
2. Die „erhebliche“ geduldete Überziehung 2546
3. Konsequenzen von Informationspflichtverletzungen bei geduldeten Überziehungen 2547
4. Beratungspflicht bei geduldeten Überziehungen 2547
IV. Nicht geduldete Kontoüberziehungen 2547

§ 60. Existenzgründungsdarlehen 2549
I. Grundlagen 2549
1. Kredithöhe 2550
2. Beweislast 2551
3. Unentgeltliche Existenzgründungsdarlehen 2551
II. Existenzgründungsphase 2551
1. Aufnahme der Tätigkeit 2551
2. Maßnahmen im Vorfeld 2552
3. Gesellschaften als Existenzgründer 2552
III. Finanzierung des Erwerbs von Beteiligungen 2552
IV. Neben- und Nacheinander von Gründungen; Nebentätigkeitsgründungen 2553
1. Zweitgründung 2553

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

2. Erneute Gründung 2553
3. Nebentätigkeit 2553

§ 61. Vermittlung von Verbraucherdarlehensverträgen etc. 2554
I. Grundlagen 2555
1. Allgemeine zivilrechtliche Rahmenbedingungen 2555
2. Verhältnis der §§ 655a ff. BGB zum Gewerberecht 2556
II. Entgeltliche Kreditvermittlung 2557
1. Kreditvermittlung 2557
2. Sonstige Finanzierungshilfen 2560
III. Schutz des Verbrauchers vor und bei Vertragsschluss 2560
1. Schutz des Verbrauchers durch Information 2561
2. Schutz des Verbrauchers durch Formerfordernisse 2564
3. Rechtsfolgen bei Nichteinhaltung der Informationspflichten und Formvorschriften 2565
4. Vollmacht zum Abschluss eines Darlehensvermittlungsvertrags 2565
IV. Wirksamkeit des Darlehensvermittlungsvertrags 2566
1. Nichtigkeit gemäß § 655b Abs. 2 BGB 2566
2. Nichtigkeit gemäß § 134 BGB wegen Gesetzesverstoßes 2567
3. Nichtigkeit gemäß § 138 BGB 2568
V. Vergütung des Darlehensvermittlers 2568
1. Erfolgsabhängiger Vergütungsanspruch 2568
2. Ansprüche neben der erfolgsabhängigen Vergütung 2572
3. Ansprüche bei nach § 655b Abs. 2 BGB nichtigem Darlehensvermittlungsvertrag 2574

§ 62. Sittenwidrige Darlehen 2575
I. Grundsätzliches 2577
1. Privatautonomie und Inhaltskontrolle 2577
2. Methodik der Inhaltskontrolle 2578
3. Maßgeblicher Zeitpunkt 2578
II. Sittenwidrige Ausbeutung 2579
1. Verhältnis von § 138 Abs. 1 BGB zu § 138 Abs. 2 BGB 2579
2. Objektive Voraussetzungen 2579
3. Subjektive Voraussetzungen 2588
4. Besondere Kreditformen und -geschäfte 2590
III. Sittenwidrige finanzielle Überforderung 2594
1. Darlehensempfänger 2595
2. Mitschuldner 2596
3. Mithaftung von GmbH-Gesellschaftern, Kommanditisten und GmbH-Geschäftsführern 2610
4. Mithaftung von Arbeitnehmern für Kreditschulden ihres Arbeitgebers 2612
IV. Sittenwidrige Verwendungszwecke 2612
1. Gesetzwidrige Zwecke 2613
2. Missbilligte Zwecke 2613
V. Sittenwidrigkeit wegen sonstiger Umstände 2614
VI. Rechtsfolgen der Sittenwidrigkeit 2615
1. Allgemeines 2615
2. Bereicherungsausgleich 2615
3. Anpassung bei Kettenkreditverträgen 2618
4. Schadensersatzanspruch 2619
5. Abwehr von Vollstreckungstiteln (§ 826 BGB) 2619

§ 63. Gewerbliche Kredite/Fördergeschäft 2624
I. Einleitung 2624
II. Begriffsbestimmungen 2625
1. Gewerblicher Kredit 2625
2. Fördergeschäft und Förderbank sowie Förderinstitution 2627
3. Förderkredit 2627
4. Gründerdarlehen 2627

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

5. Investitionsdarlehen 2627
6. Betriebsmittelkredit 2628
7. Kontokorrentkredit 2628
8. Aval 2628
III. Förderbanken und -institutionen 2628
1. Weltweit 2628
2. EU-Ebene 2629
3. Bundesebene 2630
4. Länderebene 2631
5. Fördergebiet 2632
6. Aufsicht über Förderbanken in Deutschland 2632
IV. Zweck der öffentlichen Förderung 2633
1. EIB 2634
2. KfW 2635
3. Landwirtschaftliche Rentenbank 2635
4. Förderbanken der Länder 2635
5. Bürgschaftsbanken, mittelständische Beteiligungsgesellschaften 2635
V. Gesetzliche Grundlagen der öffentlichen Förderung 2636
VI. Rechtliche Konstruktion der öffentlichen Fördergewährung 2636
1. Hausbankprinzip 2636
2. Durchleitprinzip 2636
3. Vertriebsstruktur 2637
4. Bonitäts-/Ausfallrisiko 2638
5. Gestaltungsformen im Fördergeschäft 2639
VII. Rechtliche Problemstellungen 2640
1. Bearbeitungsentgelte 2640
2. Rückabwicklung der öffentlichen Förderung 2641

§ 64. Kapitalaufbringung und Gesellschafterdarlehen 2643
I. Kapitalaufbringung in der GmbH 2644
1. Erfüllung der Bareinlageschuld 2644
2. Wirtschaftliche Neugründung 2650
3. Verdeckte Sacheinlage 2652
4. Kapitalerhöhung 2658
II. Frühere Rechtslage: Behandlung von Darlehen als Kapitalersatz 2659
1. Voraussetzungen 2659
2. Rechtsfolgen 2660
3. Rechtsprechungsfälle 2660
III. Neue Rechtslage: Rein insolvenzrechtliche Behandlung von Gesellschafterdarlehen 2665
1. Nachrang von Gesellschafterhilfen 2666
2. Anfechtung der Rückgewähr von Gesellschafterdarlehen 2675
3. Gesellschafterbesicherte Darlehen Dritter 2680
4. Nutzungsüberlassung 2683
5. Einzelanfechtung 2686
IV. Gesellschafterdarlehen in der Corona-Krise 2687
1. Kredite außenstehender Dritter 2687
2. Gesellschafterdarlehen 2687

§ 65. Sanierungsdarlehen 2688
I. Begriff und Risiken des bankgeschäftlichen Sanierungsdarlehens 2695
1. Unternehmenssanierung vor allem durch „freie Sanierung“ 2695
2. Kreditwirtschaftliche Sanierungshilfen 2698
3. Sanierungsdarlehen und Sanierungseignung von Krediten 2700
4. Risiken einer Bank aus einem Sanierungskredit beim Scheitern der Sanierung . 2704
II. Rechtsgrundlage des Sanierungsdarlehens 2706
1. Sanierungsvereinbarung 2706
2. Außergerichtlicher Sanierungsvergleich 2708
3. Kreditversorgungspflicht 2710

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

4. Rechtspflicht zur Gewährung eines Sanierungsdarlehens aus Treu und Glauben (§ 242 BGB)? . . . 2711
III. Bindung an den Sanierungszweck . . . 2715
IV. Kündigungsschranken bei Sanierungskrediten . . . 2716
1. Schranken des Rechts zur Kündigung eines Kredits in der Krise des Unternehmens . . . 2716
2. Ausschluss der ordentlichen Kündbarkeit des Sanierungskredites . . . 2719
3. Ungünstige Entwicklung der Sanierung als wichtiger Kündigungsgrund . . . 2720
4. Schranken der außerordentlichen Kündigung . . . 2723
V. Schadenersatzpflicht bei rechtswidriger Kündigung . . . 2724
1. Haftung gegenüber dem Darlehensnehmer . . . 2724
2. Haftung gegenüber Dritten, insbesondere den Gesellschaftern des insolventen Unternehmensträgers . . . 2725
VI. Gefährdung von Sicherheiten für Sanierungskredite beim Scheitern der Sanierung 2726
1. Anfechtung der Sicherheitenbestellung durch den Insolvenzverwalter nach der InsO . . . 2728
2. Anfechtung der Sicherheitenbestellung durch den Konkursverwalter nach der KO . . . 2739
3. § 138 BGB . . . 2740
VII. Haftung eines finanzierenden Kreditinstituts bei fehlgeschlagener Sanierung . . . 2742
1. Vertragsrechtliche Haftung . . . 2742
2. Deliktsrechtliche Haftung (§ 826 BGB) . . . 2742
VIII. Haftung eines finanzierenden Kreditinstituts bei faktischer Geschäftsführung . . . 2749
IX. Sanierungskredit als Gesellschafterdarlehen . . . 2750
1. Ausgangslage . . . 2750
2. Übergangsrecht . . . 2752
3. Das bisherige Recht des Eigenkapitalersatzes bei der GmbH . . . 2753
4. Gesellschafterdarlehen im Überschuldungsstatus . . . 2753
5. Bankgeschäftlicher Sanierungskredit als Gesellschafterdarlehen . . . 2755
6. Gesellschafterdarlehen bei anderen Gesellschaftsformen als der GmbH . . . 2759
7. Gesellschafter- oder gesellschafterähnliche Stellung des Kreditinstituts . . . 2761
8. Kreditunwürdigkeit des Unternehmens . . . 2766
9. Stehengelassene Alt-Kredite . . . 2766
10. Anfechtung der Rückzahlung oder Besicherung von Gesellschafterdarlehen im Insolvenzverfahren . . . 2767
11. Sonderrecht bei Sanierungsdarlehen eines Kreditinstituts ohne gesellschaftsrechtliche Beteiligung? . . . 2770
12. Privilegierung von bankgeschäftlichen Sanierungskrediten? . . . 2771
13. Privilegierung bei Kleinstbeteiligung und bei einem Sanierungszweck . . . 2772
14. Haftung eines finanzierenden Gesellschafters wegen eigennütziger Insolvenzverschleppung bei fehlgeschlagener Sanierung . . . 2777
X. Umwandlung von Sanierungsdarlehen in haftendes Kapital (Debt-Equity-Swap) . 2778
XI. Sanierungskredit im Verfahren nach der Insolvenzordnung und im Vergleichsverfahren . . . 2780
1. Insolvenzordnung . . . 2780
2. Vergleichsverfahren . . . 2789

§ 66. Der Hypothekarkredit (Realkredit) . . . 2790
I. Entstehung und Bedeutung . . . 2792
II. Begriff des Hypothekarkredits . . . 2793
III. Weitere Hypothekarkreditgeber . . . 2796
1. Die privaten Geschäftsbanken . . . 2796
2. Sparkassen . . . 2796
3. Landesbanken/Girozentralen . . . 2797
4. Die Bausparkassen . . . 2798
5. Das Hypothekengeschäft der Versicherungen . . . 2798
IV. Finanzierung von Immobilienanlagen/Bauträgermaßnahmen . . . 2799
1. Zur Reform des Bauvertragsrechts . . . 2799
2. Bauträgerfinanzierung . . . 2799

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

3. Makler- und Bauträgerverordnung (MaBV) 2801
4. Finanzierung von Bauträger und/oder Erwerber 2804
5. Avalkredit für Bürgschaften 2806
6. Sicherheiten für Objektkredit und Avalkredit 2808
7. Erwerberfinanzierung 2809
8. Die Bank finanziert sowohl den Bauträger als auch den Erwerber 2811
9. Abschlagszahlungsvereinbarungen bei Bauträgerverträgen 2812

§ 67. Grundzüge des Pfandbriefrechts und des Refinanzierungsregisters 2813
I. Covered Bonds in Europa 2815
II. Entstehungsgeschichte und Entwicklung des deutschen Pfandbriefgesetzes 2818
III. Inhalt des Pfandbriefgesetzes 2821
1. Erlaubnis 2822
2. Aufsicht 2822
3. Deckungskongruenz 2824
4. Deckungsregister 2826
5. Treuhänder 2827
6. Pfandbriefe 2828
7. Hypothekenpfandbriefe 2829
8. Öffentliche Pfandbriefe 2834
9. Schiffspfandbriefe 2836
10. Flugzeugpfandbriefe 2836
11. Risikomanagement 2837
12. Transparenzvorschriften 2837
13. Trennungsprinzip bei Insolvenz der Pfandbriefbank 2838
IV. Refinanzierungsregister 2847
1. Offene Rechtsfrage bei Sicherungsbuchgrundschuld 2847
2. Insolvenzfestigkeit der Treuhand-Sicherungsbuchgrundschuld 2848
3. Gesetzliche Bestimmungen über das Refinanzierungsregister 2849
V. Künftige Entwicklung 2857

§ 68. Öffentliche Kredite 2860
I. Begriff und Funktion 2861
II. Rechtliche Ausgestaltung 2862
III. Praktische Umsetzung 2863
IV. Besonderheiten 2864
1. Verbraucherdarlehensrecht 2864
2. Disagiorückerstattung 2865
3. Kreditvertragsbearbeitungsentgelte 2865
4. Mithaftung einkommens-/ vermögensloser Personen 2866
5. EU-Beihilfeverbot (Art. 107, 108 AEUV) 2868
6. Rechtsdienstleistungsgesetz 2871

Anhang zu § 68 Mitteilung der Kommission über die Anwendung der Artikel 87 und 88 des EG-Vertrages auf staatliche Beihilfen in Form von Haftungsverpflichtungen und Bürgschaften 2873

Sachverzeichnis 2887

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

Band II

15. Kapitel. Kreditsicherung

§ 69. Allgemeines 1
I. Grundbegriffe 7
1. Kredit 7
2. Kreditsicherung 7
3. Sicherungsrecht 9
4. Sicherungsmittel 9
5. Gesicherte Forderung 9
6. Sicherungszweck 9
II. Arten der Kreditsicherheiten 10
1. Personal- und Realsicherheiten 10
2. Akzessorische, abstrakte und fiduziarische Sicherheiten 11
3. Bedingte Sicherheiten 12
4. Mittelbar und unmittelbar verwertbare Sicherheiten 13
5. Gesetzliche und kautelarische Sicherheiten 13
6. Finanzsicherheiten 14
7. Unechte Kreditsicherheiten 14
III. Bewertung der Sicherheiten und Deckungsverhältnis 15
1. Bewertung der Sicherheiten 15
2. Deckungsgrenze 17
IV. Das Sicherungsmittel 17
1. Personalsicherheiten 17
2. Realsicherheiten 18
3. Mehrheit von Sicherungsmitteln 22
4. Zukünftige Sachen und Rechte als Sicherungsmittel 22
5. Surrogation 23
V. Die gesicherte Forderung 24
1. Zweckbestimmungserklärung 24
2. Limitierung der Sicherung 28
3. Auswechslung und Änderung der gesicherten Forderung 29
4. Mehrheit der gesicherten Forderungen 30
5. Sicherung einer künftigen Forderung 31
6. Fehlen der gesicherten Forderung 32
7. Verjährung der gesicherten Forderung 35
8. Wechsel des Schuldners und des Gläubigers der gesicherten Forderung 35
VI. Mehrheit von Sicherheiten 39
1. Kombination von Sicherheiten 39
2. Kumulation von Sicherheiten 39
3. Kollision von Sicherheiten 39
4. Nachrangige, „angehängte“ und „unterlegte“ Sicherheiten, Austauschsicherheiten 40
5. Sicherheitenpool 40
VII. Rechtsgeschäfte bei der Kreditsicherung 42
1. Kreditvertrag 42
2. Sicherungsvertrag 42
3. Auftrag 47
4. Negativerklärung 47
5. Sicherungsvorvertrag (Positiverklärung) 47
6. Gleichstellungsverpflichtung 48
7. Sicherstellungsvertrag 48
VIII. Die beteiligten Personen 58
1. Kreditvertrag 58
2. Sicherungsvertrag 59
3. Sicherstellungsvertrag 59
IX. Allgemeine Schranken der Sicherungsgeschäfte 62
1. Unwirksamkeitsgründe 62

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

2. Haftung des Sicherungsnehmers gegenüber Dritten 91
3. Anwendung der Verbraucherschutzgesetze auf Kreditsicherheiten 94
4. Teilnichtigkeit (§ 139 BGB) 97
5. Umdeutung nichtiger Sicherungsgeschäfte (§ 140 BGB) 97
X. Sicherungsübertragung eines streitbefangenen Gegenstandes 97
XI. Verfügungen des Sicherungsnehmers über das Sicherungsrecht vor Verwertungsreife 98
1. Allgemeines 98
2. Akzessorische Sicherheiten 98
3. Nicht-akzessorische, insbesondere fiduziarische Sicherheiten 98
4. Verfügungen eines dem Bankgeheimnis unterliegenden Sicherungsnehmers . . . 99
XII. Sicherheiten in der Einzelzwangsvollstreckung 101
1. Zwangsvollstreckung gegen den Sicherungsgeber 101
2. Zwangsvollstreckung gegen den Sicherungsnehmer 101
XIII. Sicherheiten in der Insolvenz 102
1. Sicherheiten in Konkurs, Gesamtvollstreckung und Vergleich 102
2. Insolvenz des Sicherungsgebers und/oder Schuldners 102
3. Insolvenz des Sicherungsnehmers 114
4. Eigenkapitalersetzende Sicherheiten in der Insolvenz der Gesellschaft 114
XIV. Sicherheiten in der vorinsolvenzlichen Restrukturierung 120
XV. Anfechtung von Sicherungsgeschäften wegen Gläubigerbenachteiligung 121
1. Allgemeines 121
2. Anfechtung außerhalb des Insolvenzverfahrens 133
3. Anfechtung in der Insolvenz 135
XVI. Abwicklung des Sicherungsverhältnisses 144
1. Verwertung der Sicherheit außerhalb eines Insolvenzverfahrens 144
2. Verwertung der Sicherheit im eröffneten Insolvenzverfahren 154
3. Verwertung der Sicherheit im Eröffnungsverfahren 163
4. Verwertung der Sicherheit im Verbraucherinsolvenzverfahren 166
5. Verwertung der Sicherheit nach Beendigung des Insolvenzverfahrens 166
6. Rechnungslegung nach Verwertung 167
7. Beendigung des Sicherungsverhältnisses ohne Verwertung 167
XVII. Kreditbesicherung während des Insolvenzverfahrens 171
§ 70. Bürgschaft 173
I. Allgemeines 181
1. Wirtschaftliche Bedeutung der Bürgschaft 181
2. Rechtsnatur der Bürgschaft 181
3. Gegenstand der Bürgschaft 182
4. Vertragspartner 182
5. Rechtsverhältnis zwischen Bürge und Hauptschuldner 183
6. Rechtsverhältnis zwischen Gläubiger und Hauptschuldner 184
7. Internationales Privatrecht 185
II. Zustandekommen des Bürgschaftsvertrages 186
1. Abschluss 186
2. Partner 186
3. Bedingung und Befristung des Bürgschaftsvertrages 188
4. Zustimmungs- und Genehmigungserfordernis 189
5. Widerruflichkeit der Bürgschaftserklärung 189
III. Form der Bürgschaftserklärung 192
1. Zweck 192
2. Anwendungsbereich 193
3. Formelle Anforderungen an die Schriftform 195
4. Inhaltlich Anforderungen an die Bürgschaftsurkunde 196
5. Erteilung der Bürgschaftsurkunde 199
6. Beweislast 199
7. Formnichtigkeit 199
IV. Wirksamkeitshindernisse beim Bürgschaftsvertrag 200
1. Gesetzliches Verbot 200

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

2. Wucher 201
3. Sittenwidrigkeit 201
4. Anfechtung 216
5. Wegfall der Geschäftsgrundlage 217
V. Inhalt und Auslegung des Bürgschaftsvertrages 219
1. Inhalt 219
2. Auslegung 222
VI. AGB-Inhaltskontrolle insbesondere bei Globalbürgschaften 223
1. Verstoß gegen § 305c Abs. 1 BGB 224
2. Ausnahmsweise kein Verstoß gegen § 305c Abs. 1 BGB 224
3. Verstoß gegen § 307 BGB 225
4. Ausnahmsweise kein Verstoß gegen § 307 BGB 226
5. Rechtsfolgen; ergänzende Vertragsauslegung 228
VII. Rechte und Pflichten der Parteien 229
1. Pflichten des Bürgen 229
2. Pflichten des Gläubigers 231
VIII. Akzessorietät, Einwendungen und Einreden 234
1. Akzessorietät der Bürgschaft 234
2. Allgemeine Einwendungen und Einreden des Bürgen 246
3. Besondere Bürgschaftseinreden gemäß § 770 BGB 253
4. Einrede der Vorausklage 257
5. Aufgabe von Sicherheiten 259
6. Verjährung der Bürgschaftsforderung 264
7. Verwirkung der Bürgschaftsforderung 269
IX. Inanspruchnahme aus der Bürgschaft und Rückgriff des Bürgen 269
1. Verhältnis zwischen Bürge und Gläubiger 269
2. Verhältnis zwischen Bürge und Hauptschuldner 276
3. Verhältnis zwischen Bürge und anderen Sicherungsgebern 280
X. Kündigung und weitere Beendigungsgründe 287
1. Kündigung 287
2. Weitere Beendigungsgründe 290
XI. Bürgschaft in der Insolvenz 291
1. Insolvenz des Hauptschuldners 291
2. Insolvenz des Bürgen 292
XII. Bürgschaft im Prozess 292
1. Rechtsweg und Gerichtsstand 292
2. Klagehäufung und Teilklage 293
3. Prozessstandschaft 293
4. Beweislast 293
5. Grundurteil 294
6. Urkundenprozess 294
7. Rechtskraft 294
8. Vollstreckbarkeit 295
XIII. Besondere Arten der Bürgschaft 295
1. Anzahlungsbürgschaft 295
2. Ausfallbürgschaft 296
3. Bürgschaft auf erstes Anfordern 298
4. Gesellschafter- und Gesellschaftsbürgschaften 307
5. Gewährleistungsbürgschaft 308
6. Höchstbetragsbürgschaft 314
7. Kreditbürgschaft 315
8. Bürgschaft gemäß § 7 MaBV 316
9. Mietkautionsbürgschaft 319
10. Mitbürgschaft 321
11. Nachbürgschaft 322
12. Prozessbürgschaft 323
13. Rückbürgschaft 327
14. Selbstschuldnerische Bürgschaft 328
15. Sicherheitsbürgschaft 330

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

16. Staatsbürgschaft . . . 330
17. Steuer- oder Zollbürgschaft . . . 330
18. Teilbürgschaft . . . 330
19. Vertragserfüllungsbürgschaft . . . 331
20. Wechsel- und Scheckbürgschaft . . . 333
21. Zeitbürgschaft . . . 334

§ 71. Garantie und sonstige Mithaftung . . . 339
I. Garantie . . . 341
1. Rechtsnatur und Form . . . 341
2. Inhalt der Garantie . . . 342
3. Abgrenzung zur Bürgschaft und zum Schuldbeitritt . . . 342
4. Wirksamkeit der Garantie, AGB-Inhaltskontrolle . . . 343
5. Abtretung, Übergang mit der garantierten Forderung . . . 344
6. Eintritt des Garantiefalls . . . 344
7. Arten der Garantie . . . 345
8. Internationales Privatrecht . . . 354
II. Schuldbeitritt . . . 355
1. Rechtsnatur . . . 355
2. Abgrenzung zur Bürgschaft . . . 355
3. Abgrenzung zur Vertragsübernahme, befreienden Schuldübernahme und Erfüllungsübernahme . . . 357
4. Zustandekommen . . . 357
5. Wirksamkeitsvoraussetzungen . . . 358
6. Rechtsfolgen des Schuldbeitritts . . . 360
7. Beendigung . . . 362
8. Internationales Privatrecht . . . 362
III. Kreditauftrag . . . 363
1. Rechtsnatur und Tatbestand . . . 363
2. Rechte und Pflichten vor der Kreditgewährung . . . 364
3. Rechte und Pflichten nach der Kreditgewährung . . . 364

§ 72. Pfandrechte . . . 366
I. Bedeutung der Pfandrechte als bankmäßige Kreditsicherheit . . . 369
1. Geeignetheit für Kreditsicherungszwecke . . . 370
2. Typische Pfandgegenstände . . . 372
3. Konto- und Depotsperre . . . 373
4. Aufrechnung . . . 373
5. Zurückbehaltungsrechte . . . 373
II. Der Pfandrechtserwerb durch das Kreditinstitut . . . 374
1. Pfandrechtsbestellung – Rechtliche Grundlagen . . . 374
2. Rangverhältnis . . . 380
3. Rechte und Pflichten aus der Verpfändung . . . 381
III. Die Verpfändungsfälle . . . 382
1. Verpfändung von Sparguthaben, Sparbriefen, Festgeld- und sonstigen Kontoguthaben . . . 382
2. Verpfändung von Wertpapieren . . . 385
3. Verpfändung von beweglichen Sachen . . . 392
4. Verpfändung von Gesellschaftsanteilen . . . 395
5. Spezialgesetzliche Vertragspfandrechte . . . 403
6. Sonstige Gegenstände einer Verpfändung zu Kreditsicherungszwecken . . . 404
7. Das Verhältnis des AGB-Pfandrechts zur gesonderten Pfandrechtsbestellung . . . 410
IV. Die Sicherungsabrede zur Verpfändung (Sicherungszweckerklärung) . . . 411
V. Pfandrechtsübergang durch Übertragung der gesicherten Forderung . . . 415
VI. Erlöschen und gesetzlicher Übergang des Pfandrechts . . . 416
VII. Pfandverwertung . . . 419
1. Allgemeine Verwertungsvoraussetzungen . . . 419
2. Bewegliche Sachen . . . 420
3. Wertpapiere . . . 424
4. Forderungen und Rechte . . . 425

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

VIII. Sicherheitenrückgabe und Sicherheitenfreigabe 428
IX. Übergang der von Dritten bestellten Sicherheiten 430
X. Bewertung der Pfandgegenstände 430
Anhang zu § 72 432
Erläuterungen 434, 437, 440

§ 73. Grundpfandrechte 442
I. Die Bedeutung von Hypothek und Grundschuld als Kreditsicherheit 447
1. Hypothek 448
2. Grundschuld 450
II. Belastungsgegenstände der Grundschuld 451
1. Das Grundstück 451
2. Erbbaurecht 452
3. Wohnungs- und Teileigentum 453
4. Miteigentumsanteile 454
5. Sonstige Belastungsgegenstände 454
III. Haftungserstreckung der Grundschuld 455
1. Nebenforderungen 455
2. Haftungserweiterung für Zinsen 455
3. Erzeugnisse, Bestandteile und Zubehör 456
4. Miet- und Pachtzinsforderungen 460
5. Wiederkehrende Leistungen 462
6. Versicherungsforderungen 462
IV. Erwerb der Grundschuld durch die Bank 465
1. Bestellung zugunsten der Bank 468
2. Abtretung der Grundschuld an die Bank 473
3. Eigentümergrundschuld 477
4. Gesamtgrundschuld 478
5. Nachverpfändung 480
6. Treuhänderisches Halten der Grundschuld für die Bank durch Dritte 480
7. Notarbestätigung 482
8. Treuhandauftrag der Bank an den Notar 483
V. Vereinbarungen anlässlich der Grundschuldbestellung (Grundschuldbestellungsurkunde) 485
1. Grundschuldkapital, Zinsen und Nebenleistungen 485
2. Fälligkeit von Grundschuld, Zinsen und Nebenleistungen 488
3. Verzicht auf Briefvorlage bei Briefgrundschuld 490
4. Festlegung des Rangs der Grundschuld 490
5. Unterwerfung unter die sofortige Zwangsvollstreckung hinsichtlich Grundschuldbetrag, Zinsen und Nebenleistungen 492
6. Übernahme der persönlichen Haftung 497
7. Gegenseitige Zustellungsbevollmächtigung 505
VI. Die Grundschuldlöschung 505
1. Aufhebung mit Zustimmung des Grundstückseigentümers 506
2. Der gesetzliche Löschungsanspruch 506
3. Die Löschungsvormerkung 509
4. Die löschungsfähige Quittung 509
VII. Verpfändung des Anspruchs auf Auflassung und aus Auflassung 509
1. Verpfändung des Anspruchs auf Auflassung (Eigentumsverschaffungsanspruch) . 510
2. Verpfändung des Anspruchs aus der Auflassung (Anwartschaftsrecht) 511
3. Gleichzeitige Verpfändung des Anspruchs auf Auflassung und aus Auflassung . . 511
VIII. Inhalt der Sicherungsabrede (Zweckerklärung) 511
1. Allgemeines 511
2. Die „weite Zweckerklärung“ zur Sicherung von Ansprüchen gegen den Sicherungsgeber 516
3. Sicherung von Ansprüchen gegen Dritte („enger Sicherungszweck“) 519
4. Eingeschränkte Zweckbestimmung bei Grundschuldbestellung durch den Grundstücksverkäufer 523

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

5. Abtretung der Ansprüche auf Rückgewähr vor- und gleichrangiger Grundschulden . . . 523
6. Abtretung des Anspruchs auf Rückübertragung von Rückgewähransprüchen . . 527
7. Die Verwertung von Grundschuld, persönlicher Haftung und Rückgewähransprüchen . . . 527
8. Sicherheitenfreigabe, insbesondere Rückgewähr der Grundschuld . . . 533
9. Bewertung von Grundschuld, persönlicher Haftung und Rückgewähransprüchen . . . 542
10. Anrechnung von Zahlungen auf die Grundschuld oder auf die gesicherte Forderung . . . 544
11. Versicherung des belasteten Grundbesitzes und Verpfändung der Ansprüche aus der Zubehörversicherung . . . 549
12. Auskunfts-, Aufklärungs- und Beratungspflichten . . . 550
IX. Auswirkungen eines Eigentümerwechsels auf die Sicherheitenposition der Bank . . 551
X. Zustimmungen Dritter im Rahmen grundpfandrechtlicher Besicherungen . . . 553
XI. Insolvenz des Sicherungsgebers . . . 556
Anhang zu § 73 . . . 562
Erläuterungen . . . 563, 568, 571, 574

§ 74. Sicherungsübereignung . . . 575
I. Einführung . . . 576
1. Begriff . . . 576
2. Gegenstand . . . 577
3. Zweck . . . 577
4. Wirtschaftliche Funktion . . . 578
5. Systematische Einordnung . . . 578
6. Rechtliche Zulässigkeit . . . 579
7. Rechtspolitische Bewertung . . . 579
8. Grenzüberschreitende Anwendung . . . 579
9. Sicherungsübereignung nach dem Recht der DDR . . . 581
II. Begründung des Sicherungseigentums . . . 582
1. Überblick . . . 582
2. Sicherungsvertrag . . . 582
3. Dingliche Einigung . . . 584
4. Besitzerlangung . . . 587
III. Rechte und Pflichten der Parteien bis zum Eintretender Verwertungsreife . . . 589
1. Rechte des Sicherungsnehmers . . . 589
2. Rechte des Sicherungsgebers . . . 591
IV. Besondere Erscheinungsformen der Sicherungsübereignung . . . 591
1. Sicherungsübereignung von Vorbehaltsware . . . 591
2. Sicherungsübereignung von Anwartschaften . . . 591
3. Sicherungsübereignung von Zubehör und Scheinbestandteilen . . . 593
4. Sicherungsübereignung von Warenlagern mit wechselndem Bestand . . . 594
5. Sicherungsübereignung von Kraftfahrzeugen . . . 597
6. Sicherungsübereignung von Wertpapieren . . . 599
7. Sicherungsübereignung von verbrauchbaren Sachen . . . 601
8. Sicherungsübereignung von zur Verarbeitung bestimmten Sachen . . . 601
9. Sicherungsübereignung von zur Verbindung oder Vermischung bestimmten Sachen . . . 602
10. Verlängerte Sicherungsübereignung . . . 602
11. Sicherungsübereignung durch Insichgeschäft (§ 181 BGB) . . . 603
12. Mantelsicherungsübereignung . . . 603
13. Sicherungsübereignung an Treuhänder . . . 603
14. Übertragung von Miteigentum . . . 603
15. Übertragung von Vorbehaltseigentum . . . 604
V. Sicherungsübereignung fremder, insbesondere unter Eigentumsvorbehalt stehender oder mit Rechten Dritter belasteter Sachen . . . 604
1. Sicherungsübereignung fremder Sachen . . . 604

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

2. Kollision zwischen dem verlängerten Eigentumsvorbehalt und der antizipierten Sicherungsübereignung . . . 606
3. Gutgläubiger Erwerb der Anwartschaft . . . 606
4. Sicherungsübereignung belasteter Sachen . . . 606
VI. Mehrfache Sicherungsübereignung derselben Sache . . . 608
1. Mehrfachübereignung gem. § 930 BGB . . . 609
2. Mehrfachabtretung gem. § 931 BGB . . . 610
3. Mischfälle . . . 610
4. Mehrfachübereignung künftig entstehender Sachen . . . 610
VII. Verfügungen des Sicherungsnehmers vor Verwertungsreife . . . 611
VIII. Beendigung des Sicherungsverhältnisses . . . 611
1. Verwertung des Sicherungsguts . . . 611
2. Erledigung des Sicherungszwecks . . . 617

Anhang zu § 74 . . . 618
Raumsicherungsübereignungsvertrag . . . 619
Erläuterungen . . . 622

§ 75. Sicherungsabtretung . . . 636
I. Einführung . . . 638
1. Begriff . . . 638
2. Gegenstand . . . 639
3. Zweck . . . 639
4. Wirtschaftliche Bedeutung . . . 639
5. Systematische Einordnung . . . 640
6. Rechtliche Zulässigkeit . . . 640
7. Rechtspolitische Bewertung . . . 640
8. Grenzüberschreitende Anwendung . . . 641
9. Sicherungszession nach dem Recht der DDR . . . 641
II. Bestellung der Sicherheit . . . 641
1. Überblick . . . 641
2. Sicherungsvertrag . . . 642
3. Dingliche Einigung (Abtretung) . . . 642
4. Zusätzlicher Rechtsakt . . . 648
III. Die Rechtsstellung des Sicherungsnehmers bei der gewöhnlichenSicherungsabtretung . . . 649
IV. Die Rechtsstellung des Sicherungsgebers bei der gewöhnlichen Sicherungsabtretung . . . 650
1. Die Rechtsstellung des Sicherungsgebers in der Insolvenz des Drittschuldners . 650
2. Die Rechtsstellung des Sicherungsgebers in der Einzelzwangsvollstreckung . . . 651
V. Besondere Erscheinungsformen der Sicherungsabtretung . . . 652
1. Sicherungsabtretung von Anwartschaften . . . 652
2. Vorausabtretung . . . 652
3. Teilabtretung . . . 654
4. Sicherungsabtretung mit vorbehaltener Einziehungsbefugnis . . . 655
5. Offene/stille Zession . . . 657
6. Mantelabtretung . . . 658
7. Globalzession . . . 659
8. Sicherungsabtretung an Treuhänder . . . 661
9. Sicherungsabtretung von Kontokorrentforderungen . . . 661
10. Sicherungsabtretung von Grundpfandrechten . . . 662
11. Sicherungsabtretung bei Einzugspapieren . . . 663
12. Sicherungsabtretung von Gesellschaftsanteilen . . . 663
13. Sicherungsabtretung von Arbeitsentgelt und Sozialleistungen . . . 665
14. Sicherungsabtretung von Einkünften aus selbstständiger Tätigkeit . . . 667
15. Sicherungsabtretung von Forderungen solcher Gläubiger, die einer Verschwiegenheitspflicht unterliegen . . . 668
16. Sicherungsabtretung von Miet- oder Pachtforderungen . . . 670
17. Sicherungsabtretung von Leasingansprüchen . . . 671
18. Sicherungsabtretung von Forderungen aus Bausparverträgen . . . 671

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

19. Sicherungsabtretung von Steuererstattungsansprüchen 672
20. Sicherungsabtretung von Versicherungsansprüchen 673
21. Sicherungsabtretung einer rechtshängigen Forderung 679
22. Sicherungsabtretung durch einen Lastschriftgläubiger, dem eine Einzugsermächtigung erteilt ist 679
VI. Schuldnerschutz 679
1. Bestandsschutz 679
2. Vertrauensschutz 680
3. Tilgungsvereinbarung 680
4. Aufrechnung des Drittschuldners mit eigenen Forderungen 681
5. Vertragliche Abtretungsverbote 681
VII. Sicherungsabtretung nicht bestehender oder nicht dem Zedenten zustehender oder mit Rechten Dritter belasteter Rechte 682
VIII. Mehrfache Sicherungsabtretung desselben Rechts 682
1. Kollision mehrerer Singularzessionen 682
2. Kollision einer Singular- mit einer Globalzession oder mehrerer Globalzessionen 684
3. Kollision einer Globalzession mit einem verlängerten Eigentumsvorbehalt 684
4. Kollision des verlängerten Eigentumsvorbehalts mit einer Factoringglobalzession 686
5. Kollision einer Sicherungsglobalzession mit einer Factoringglobalzession 686
6. Kollision zwischen der Sicherungsabtretung eines Mietanspruchs und einem Grundpfandrecht 686
7. Nachweis der Priorität 687
IX. Sukzessivabtretung 687
X. Verwertung der abgetretenen Forderungen 687
1. Verwertungsrecht, Verwertungspflicht 687
2. Verwertungsreife 687
3. Vorbereitung der Verwertung 688
4. Durchführung der Verwertung 688
Anhang zu § 75 690
Erläuterungen 693, 701, 704, 706

§ 76. Poolverträge 708
I. Erscheinungsformen und bankwirtschaftliche Bedeutung von Poolverträgen 709
1. Überblick 709
2. Finanzierungs-Poolverträge 710
3. Sicherheitenpools, insbesondere gemischte Verwertungspools 710
4. Wirtschaftliche Bedeutung der Poolbildung 710
5. Der Sicherheiten-Poolvertrag und die Unternehmenskrise 712
6. Der typische Vertragsinhalt 713
7. Typisierung als Gesellschaft bürgerlichen Rechts 714
8. Gesamthands-, Gemeinschafts- und Treuhandmodelle 715
9. Der Bassinvertrag 716
II. Sachen- und prozessrechtliche Problemfelder der Sicherheiten-Poolverträge 717
1. Grundsatz und gutgläubiger Erwerb 717
2. Aufnahmekontrolle und Ausschlussklauseln 717
3. Einfacher Eigentumsvorbehalt in sonstigen Fällen, Sprengung des Pools 718
4. Anteilsberechtigung und Anwartschaftsrecht des Schuldners 720
5. Verarbeitungs- und Verbindungsklausel 722
6. Verlängerter Eigentumsvorbehalt 723
7. Prozess- und beweisrechtliche Lösungsvorschläge 724
8. Zulässigkeit der Beweiserleichterungen 724
9. Geltendmachung der Poolforderungen 725
III. Insolvenzanfechtung des Sicherheiten-Poolvertrages 725
1. Anfechtung wegen inkongruenter Deckung (§ 131 Abs. 1 InsO) 725
2. Vorsätzliche Gläubigerbenachteiligung durch den Schuldner (§ 133 Abs. 1 Satz 1 InsO) 727

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

3. Unmittelbare Gläubigerbenachteiligung durch Schuldner gem. § 132 Abs. 1 InsO . . . 727
4. Anfechtung bei kongruenter Deckung nach § 130 InsO, insbesondere Vereitelung konkurrierender Gläubigerrechte durch Poolbildung . . . 728
5. Anfechtung wegen unentgeltlicher Leistung . . . 728
6. Besonderheiten bei Treuhandmodellen . . . 728
IV. Sicherheiten-Poolvertrag nach Eröffnung des Insolvenzverfahrens . . . 729
V. Inhaltskontrolle und Gesamtwürdigung des Sicherheiten-Poolvertrages . . . 730

§ 77. Atypische Sicherheiten . . . 733
I. Allgemeines . . . 737
II. Patronatserklärung . . . 738
1. Bedeutung . . . 738
2. Arten von Patronatserklärungen . . . 739
3. Rechtsnatur . . . 741
4. Zweck . . . 741
5. Patronatserklärung als Sanierungsintrument . . . 742
6. Haftung der Patronin aus harten externen Patronatserklärungen . . . 743
7. Haftung der Patronin aus harten internen Patronatserklärungen . . . 747
8. Haftung der Patronin aus weichen Patronatserklärungen . . . 749
9. Einzelfragen . . . 752
III. Organschaftsrevers . . . 756
1. Die Verlustübernahmepflicht nach § 302 AktG . . . 757
2. Die Pflicht zur Sicherheitsleistung nach § 303 AktG . . . 759
3. Haftung des herrschenden Unternehmens außerhalb eines Vertragskonzerns . . . 761
IV. Kommanditrevers . . . 762
V. Negativklausel . . . 763
1. Funktion und praktische Bedeutung . . . 763
2. Rechtsgrundlagen und Rechtswirksamkeit von Negativklauseln . . . 763
3. Regelungsgegenstände und Wirkungen von Negativklauseln . . . 765
VI. Positiverklärung . . . 767
1. Inhalt und Wirkungen . . . 767
2. Positiverklärungen in der Insolvenz . . . 769
3. Bilanzvermerkpflicht und Offenlegung der wirtschaftlichen Verhältnisse . . . 770
4. Verjährung . . . 771
VII. Gleichstellungsverpflichtung . . . 771
VIII. Reverse bei Gründung von Gesellschaften . . . 773
1. GmbH . . . 773
2. Aktiengesellschaft . . . 774
3. Genossenschaft . . . 774
4. Kommanditgesellschaft . . . 775
5. Auslegung der Erklärungen der Gesellschafter . . . 775
IX. Forderungs- oder Rangrücktrittserklärung . . . 776
1. Zweck und Bedeutung . . . 776
2. Abgrenzung zur überschuldungsbeseitigenden Rangrücktrittsvereinbarung und zum Besserungsschein . . . 777
3. Inhalt und Wirkungen des Rangrücktritts . . . 778
4. Bilanzvermerkpflicht und Offenlegung der wirtschaftlichen Verhältnisse . . . 780
X. Finanzierungsbestätigung . . . 780
1. Erscheinungsformen . . . 780
2. Rechtliche Beurteilung . . . 781
3. Insolvenz . . . 782
4. Sonderfall: Erwerbsangebot nach WpÜG . . . 782
XI. Liquiditätshilfegarantien . . . 782
XII. Erwerbsverpflichtungen . . . 784
XIII. Rückkaufverpflichtung . . . 785
XIV. Übernahme abstrakter Zahlungspflichten bei Projektfinanzierung . . . 786
XV. Mitverpflichtungserklärung (gesamtschuldnerische Mithaft) . . . 786
1. Kreditsicherung und Gesellschaftsrecht . . . 786

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

2. Abgrenzung der Kreditnehmereigenschaft von der sichernden Mithaftung 790
3. Haftung der GbR-Gesellschafter 792
4. Einzelfragen 793
XVI. Abschottungserklärung 793
XVII. Darlehensbelassungserklärung 794
XVIII. Financial Covenants 795

§ 78. Kreditsicherung bei Grenzüberschreitung 799
I. Die deutsche Rechtslage als Ausgangspunkt 802
II. Das anwendbare Recht 804
1. Weitgehend fehlende Harmonisierung, auch innerhalb der EU 804
2. Verbleibende Gestaltungsmöglichkeiten 810
III. Tragweite insolvenzrechtlicher Regelungen 813
1. Die maßgeblichen Fallgestaltungen 813
2. Auswirkungen der Anerkennung ausländischer Insolvenzverfahren 816

§ 79. Sicherungsverträge der Im- und Exportfinanzierung 819
I. Grundlagen der Im- und Exportfinanzierung 820
1. Varianten der Im- und Exportfinanzierung 820
2. Die traditionelle Im- und Exportfinanzierung 822
3. Transport- und Lagerdokumente als Mittel der Übereignung 825
4. Formen dokumentärer Übereignung 828
II. Sicherungsverträge im Rahmen von traditionellen Exportfinanzierungen 834
1. Technik und Rechtscharakter der Exportfinanzierung 834
2. Aufbau von Sicherungsverträgen im Rahmen von Exportfinanzierungen 835
III. Sicherungsverträge im Rahmen von traditionellen Importfinanzierungen 838
1. Technik und Rechtscharakter der Importfinanzierung 838
2. Aufbau von Sicherungsverträgen im Rahmen von Importfinanzierungen 839
IV. Die Transaktionsfinanzierung 842
1. Varianten der Transaktionsfinanzierung 842
2. Die Transaktionsbezogenheit der Transaktionsfinanzierung 843
3. Transaktionsfinanzierung oder Betriebsmittelkredit – Umfang der Eigenmittelunterlegung bei der finanzierenden Bank 844
V. Die Lieferantenfinanzierung („Supplier Finance") 845
1. Struktur der Lieferantenfinanzierung 845
2. Die Möglichkeit der elektronischen Abwicklung von Lieferantenfinanzierungen 846
3. Die Besonderheiten der Lieferantenfinanzierung 846

16. Kapitel. Sonstige Finanzierungsgeschäfte – Leasing, Factoring und Forfaiting

§ 80. Das Leasinggeschäft 851
I. Grundlagen 855
1. Das wirtschaftliche Grundkonzept des Leasings 855
2. Leasing als Investitions- und Finanzierungsmethode 857
3. Steuerrechtliche Aspekte des Finanzierungsleasings 857
4. Erscheinungsformen und Untertypen des Leasinggeschäfts 860
5. Der Streit um die Rechtsnatur von Leasingverträgen 865
6. Aufsichtsrechtliche Erfassung des Finanzierungsleasings 870
II. Lieferung, Gefahrtragung und Sachmängelhaftung 870
1. Rechtsprobleme der Lieferung 870
2. Rechtsprobleme der Gefahrtragung 883
3. Rechtsprobleme der Sachmängelhaftung und Gewährleistung 885
III. Verbraucherschutz und Inhaltskontrolle 891
1. Verbraucherschutz 891
2. Inhaltskontrolle 901
IV. Beendigung, Abrechnung und Insolvenz 902
1. Die ordentliche Vertragsbeendigung 902

beck-shop.de DIE FACHBUCHHANDLUNG

2. Nutzungsentschädigung und Schadensersatz bei vertragswidriger Rückgabe der Leasingsache . . . 907
3. Die außerordentliche Vertragsbeendigung . . . 908
4. Zwangsvollstreckung, Insolvenz und Tod des Leasingnehmers . . . 913

§ 81. Das Factoringgeschäft . . . 916
I. Wirtschaftliche und technische Grundlagen . . . 919
1. Die Grundform des Factoringgeschäfts und seine Funktionen . . . 919
2. Bankwirtschaftliche Bedeutung . . . 921
3. Gewinn-, Risiko- und Kostenkalkulation beim Factoring . . . 927
II. Ausgestaltungsformen und Verfahrensarten beim Factoring . . . 928
1. Echtes und unechtes Factoring – das Silo-Prinzip . . . 928
2. Vorschussverfahren, Fälligkeits- und Diskontverfahren . . . 930
3. Bedingungsvariante, Rücktritts- und „Gewährleistungsvariante“ . . . 930
4. Offenes und verdecktes Factoring . . . 931
III. Das echte Factoring (Ankaufsfactoring) – Rechtsnatur und Konstruktionsprobleme . . . 932
1. Die schuldrechtlichen Einzelverträge . . . 932
2. Der Factoring-Rahmenvertrag . . . 936
3. Die einzelnen Forderungsabtretungen . . . 937
4. Die Globalzession . . . 937
IV. Das unechte Factoring (Darlehensfactoring) – Rechtsnatur- und Konstruktionsprobleme . . . 938
1. Die schuldrechtlichen Einzelverträge . . . 938
2. Der Factoring-Rahmenvertrag . . . 939
3. Die einzelnen Forderungsabtretungen . . . 939
V. Factoring-Globalzession und verlängerter Eigentumsvorbehalt . . . 940
1. Die Konfliktkonstellation . . . 940
2. Der Parallelkonflikt zwischen kreditsichernder Globalzession und verlängertem Eigentumsvorbehalt . . . 940
3. Die zeitlich vorrangige echte Factoring-Globalzession . . . 942
4. Die zeitlich nachrangige echte Factoring-Globalzession . . . 947
5. Die unechte Factoring-Globalzession . . . 948
6. Die Weiterleitungsverantwortung des Factors . . . 952
7. Factoring-Globalzession und Kreditsicherungs-Globalzession . . . 954
VI. Einzelprobleme . . . 955
1. Factoring und das Kreditwesengesetz . . . 955
2. Factoring und das neue Rechtsdienstleistungsgsgesetz, Kostenerstattung gegenüber Drittschuldner . . . 957
3. Factoring und Vermögensübernahme nach § 419 BGB aF . . . 958
4. Factoring und die Vorschriften über das Verbraucherdarlehen . . . 959
5. Anspruch auf Rückerstattung der Umsatzsteuer bei Uneinbringlichkeit der Forderung . . . 959
6. Strafbewährte Geheimhaltungspflichten und gesetzliche Zessionsverbote . . . 960
7. Abtretungsverbot von Vorbehaltslieferanten . . . 962
8. Abtretungsverbote von Drittschuldnern . . . 965
9. Die Drittschuldner-Aufrechnung . . . 971
10. Wertpapierrechtliche Einwendungen . . . 972
11. Die bereicherungsrechtliche Rückabwicklung von Factoringgeschäften . . . 972
12. Factoring in der Insolvenz . . . 974

§ 82. Das Forfaitinggeschäft . . . 980
I. Grundlagen und bankwirtschaftliche Bedeutung . . . 981
1. Forfaiting als Exportfinanzierung . . . 981
2. Abgrenzung vom Exportfactoring . . . 982
3. Forfaitierung und Hermesdeckung . . . 983
4. Praktische Abwicklungsfragen . . . 984
II. Rechtsnatur des Forfaitinggeschäfts . . . 986
III. Die verschiedenen Besicherungsmöglichkeiten beim Forfaiting . . . 987

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

IV. Einzelprobleme des Forfaiting 988
1. Die Forfaitierung von Wechselforderungen 988
2. Die Forfaitierung gesicherter oder ungesicherter Buchforderungen 990
3. Verjährung der Forderung 991
4. Die Bedeutung des internationalen Privatrechts 991
V. Der regresslose Ankauf von Leasingforderungen 992
1. Überblick 992
2. Abwicklung und Einzelfragen 993

4. Abschnitt. Kapitalmarkt, Wertpapier-, Geld- und Auslandsgeschäfte

17. Kapitel. Kapitalmarkt, Wertpapier-, Effekten-, Emissions- und Investmentgeschäft, Derivate

§ 83. Grundlagen des Kapitalmarktrechts 997
I. Allgemeines 998
1. Der Begriff des Kapitalmarktes im Allgemeinen 999
2. Segmente des Wertpapiermarkts (Kapitalmarkt ieS) 1003
3. Handel auf dem Kapitalmarkt 1006
4. Marktteilnehmer (an Börsen) 1007
II. Die rechtliche Ordnung des Kapitalmarkts 1008
1. Begriff des Kapitalmarktrechts 1008
2. Verbindliche Rechtsquellen des Kapitalmarktrechts 1008
3. Kapitalmarktrechtliche Standards 1009
III. Regelungsziele des Kapitalmarktrechts 1012
1. Funktionsschutz 1012
2. Anlegerschutz 1013

§ 84. Effektengeschäft (Finanzkommissionsgeschäft) 1021
I. Rechtliche Grundlagen des Effektengeschäfts 1023
1. Begriff des Effektengeschäfts 1023
2. Begriff der Effekten 1025
3. Umlauffähigkeit der Effektenwerte 1026
4. Zentralverwahrung der Effekten 1027
5. Die effektengeschäftlichen Regelungen als Teil des Kapitalmarktrechts 1028
II. Ausführung von Kommissionsaufträgen 1030
1. Ausführungsgeschäft zum Kontrahenten 1030
2. Innenverhältnis zum Kunden 1031
3. Pflicht zur interessenwahrenden Auftragsausführung 1032
4. Vorschusspflicht des Kunden bei Kauforder 1033
5. Verkaufsaufträge ohne ausreichende Depotguthaben 1033
6. Wahl des Ausführungsplatzes 1034
7. Gültigkeitsdauer der Kundenaufträge 1036
8. Reklamationspflicht des Kunden 1037
III. Festpreisgeschäfte 1038
IV. Banken als Marktintermediäre 1039
1. Organisations- und Verhaltenspflichten 1039
2. Compliance-Organisation (Effektengeschäft) 1042
V. Staatliche Marktaufsicht 1046
1. Bundesanstalt für Finanzdienstleistungsaufsicht 1046
2. Jährliche Prüfung der Verhaltensregeln 1046

§ 85. Wertpapierdarlehen und Wertpapierpensionsgeschäft 1048
I. Grundbegriffe 1049
1. Wertpapierdarlehen 1049
2. Wertpapierpensionsgeschäft 1052
II. Ausgestaltungen 1055
1. Direktgeschäfte 1055
2. Agentengeschäfte 1056
3. Drei-Partien-Geschäfte 1056

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

III. Bank- und kapitalmarktrechtliche Bezüge 1057
1. Depotrecht 1057
2. Anteilsschwellenwerte 1057
3. Meldepflicht nach SFTR 1059
4. Erwerb eigener Aktien 1059
5. Anzeigepflicht, § 24 KWG 1059
6. MaRisk 1059
7. Netting 1060
IV. Regelungen für KVGen im Überblick 1061

§ 86. Insider- und Ad-hoc-Publizitätsprobleme 1062
I. Bedeutung und Funktion des Insiderhandelsverbots 1073
1. Das Regelungsproblem des Insiderhandels und seine Bedeutung für die Kreditinstitute 1073
2. Gründe für das Insiderhandelsverbot 1074
3. Funktion und dogmatische Einordnung des Insiderrechts 1075
II. Entstehung der Insiderhandelsregelungen 1076
1. Vom Segré-Bericht zur Marktmissbrauchsrichtlinie 2003 und die Umsetzung in §§ 12 ff. WpHG aF 1076
2. Änderungen durch die Regelungen der MAR (Marktmissbrauchsverordnung) und Crim-MAD (strafrechtliche Marktmissbrauchsrichtlinie) 1079
3. Ergänzende Rechtsakte der Europäischen Kommission und Leitlinien der ESMA 1080
4. Zu berücksichtigende Besonderheiten bei der Auslegung der MAR 1082
III. Dogmatik des Insiderrechts nach der MAR (Marktmissbrauchsverordnung) 1083
1. Anwendungsbereich (Art. 2 MAR) 1083
2. Ausnahmen vom Anwendungsbereich (Art. 5 und 6 MAR) 1087
3. Insiderinformationen (Art. 7 MAR) 1092
4. Verbot von Insidergeschäften und deren Empfehlung (Art. 14 lit. a und lit. b MAR) 1110
5. Verbot der unrechtmäßigen Offenlegung von Insiderinformationen und Ausnahmen (Art. 14 lit. c iVm Art. 10, 11 MAR) 1123
6. Insider (Art. 8 Abs. 4 MAR) 1134
IV. Ad-hoc-Publizität (Art. 17 MAR) 1138
1. Funktionen der Ad-hoc-Publizität und Verhältnis zu anderen Transparenzvorschriften. 1138
2. Unterschied zum Insiderrecht – der Emittentenbezug. 1138
3. Die einzelnen Tatbestandsmerkmale und ausgewählte Probleme. 1139
4. Aufschub der Veröffentlichung wegen berechtigter Interessen (Art. 17 Abs. 4 MAR). 1147
5. Aufschub der Veröffentlichung zur Wahrung der Stabilität des Finanzsystems (Art. 17 Abs. 5 und Abs. 6 MAR) 1153
6. Offenlegung bei nicht mehr gewährleisteter Vertraulichkeit (Art. 17 Abs. 7 MAR). 1155
7. Verfahren und Sanktionen. 1156
V. Sanktionen und Durchsetzung 1157
1. Straf- und Bußgeldvorschriften nach §§ 119, 120 WpHG idF 2. FiMaNoG . . . 1157
2. Zivilrechtliche Sanktionen 1158
3. Veröffentlichungs- und Mitteilungspflichten und Führung von Insiderlisten sowie Handelsverbot (Art. 18 und 19 MAR) 1159
4. Unternehmensinterne Durchsetzung (Compliance und Organisation) 1160
VI. Reichweite des deutschen Insiderrechts außerhalb der MAR 1160
1. Vorstand, Aufsichtsrat, Aktionäre 1160
2. Wirtschaftsprüfer 1161
3. Kreditinstitute 1161
4. Arbeitnehmer 1162
5. Öffentliche Hand 1162

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

§ 87. Allgemeine Voraussetzungen der Bankenhaftung bei fehlerhafter Information . . . 1164
I. Begriff der Informationspflichten . . . 1165
1. Vertragliche Leistungspflicht oder Schutzpflicht . . . 1165
2. Terminologie . . . 1165
3. Pflichtwidrige Falschinformation . . . 1166
II. Rechtsgrundlagen . . . 1166
1. Beratungsvertrag . . . 1166
2. Auskunftsvertrag . . . 1168
3. Vermögensverwaltungsvertrag . . . 1169
4. Finanzierungsberatungsvertrag . . . 1169
5. Depotvertrag . . . 1169
6. Kapitalbetreuungsvertrag . . . 1169
7. Direktbanken . . . 1170
8. Vorvertragliche Informationspflichten . . . 1172
9. Unerlaubte Handlung (§§ 823 ff. BGB) . . . 1172
III. Inhalt und Grenzen der Informationspflichten . . . 1173
1. Informationsbedürfnis des Kunden . . . 1174
2. Wissenszurechnung . . . 1175
3. Gegenläufige Interessen der Bank . . . 1177
4. Intensität der Beziehungen (Hausbank) . . . 1177
5. Rechtsrat . . . 1178
6. Berichtigungspflicht . . . 1178
IV. Form der Aufklärung . . . 1178
V. Kausalität und Schutzzweck . . . 1179
1. Allgemeines . . . 1179
2. Aufklärungspflichtverletzung . . . 1180
3. Schaden . . . 1181
VI. Verschulden . . . 1182
1. Allgemeines . . . 1182
2. Organisationsverschulden . . . 1183
3. Rechtsirrtum . . . 1183
VII. Mitverschulden (§ 254 BGB) . . . 1185
1. Mitverschulden bei der Schadensentstehung . . . 1185
2. Schadensminderungspflicht . . . 1185
VIII. Schaden . . . 1185
1. Allgemeines . . . 1185
2. Naturalrestitution . . . 1187
3. Befreiung von einer Verbindlichkeit . . . 1187
4. Schadenspositionen . . . 1187
5. Vorteilsausgleichung . . . 1188
IX. Beweislast . . . 1191
1. Pflichtverletzung . . . 1192
2. Kausalität . . . 1192
3. Verschulden . . . 1194
X. Verjährung . . . 1194
XI. Freizeichnung . . . 1196
XII. Nichtigkeit des Bankvertrages . . . 1197
1. Anfechtung wegen arglistiger Täuschung (§ 123 BGB) . . . 1197
2. Sittenwidriges Rechtsgeschäft (§ 138 BGB) . . . 1197
3. Gesetzliches Verbot (§ 134 BGB) . . . 1198

§ 88. Informationspflichten bei den einzelnen Bankgeschäften . . . 1199
I. Kontoverbindung . . . 1200
II. Kreditgeschäft . . . 1201
1. Finanzierungsberatung . . . 1201
2. Vorvertragliche Aufklärungspflichten (Grundsätze) . . . 1202
3. Aufklärungspflichten im Einzelnen . . . 1205
4. Kreditsicherheiten . . . 1217

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

III. Zahlungsverkehr . . . 1219
1. Überweisungsverkehr . . . 1219
2. Lastschriftverfahren . . . 1220
3. Scheckverkehr . . . 1220
IV. Akkreditivgeschäft . . . 1221
V. Wechselgeschäft . . . 1221
VI. Depotgeschäft . . . 1221
VII. Anlageberatung . . . 1222
VIII. Anlagevermittlung . . . 1222
1. Allgemeines . . . 1222
2. Aufklärungspflichten . . . 1223

§ 89. Verhaltensregeln und Compliance . . . 1228
I. Compliance als Managementfunktion zur Vermeidung regulatorischer Risiken . . 1234
1. Begriff und geschäftspolitische Bedeutung . . . 1234
2. Überblick über die kapitalmarktrechtlichen Verhaltensregeln . . . 1237
II. Die Verhaltensregeln für Wertpapierfirmen . . . 1249
1. Allgemeine Verhaltensregeln (§ 63 WpHG) . . . 1249
2. Besondere Verhaltensregeln bei Wertpapierhandel und Anlageberatung . . . 1264
3. Besondere Verhaltensregeln bei Emissionen und Übernahmen . . . 1266
4. Besondere Verhaltensregeln für das Asset Management . . . 1269
5. Besondere Verhaltensregeln für die Finanzanalyse . . . 1274
6. Organisationspflichten . . . 1278
III. Elemente einer Compliance-Organisation für das Wertpapiergeschäft (Compliance zur Steuerung von Interessenkonflikten) . . . 1299
1. Richtlinien . . . 1299
2. Personalinformation und -ausbildung . . . 1302
3. Die Organisation der Vertraulichkeitsbereiche . . . 1303
4. Beratung der Geschäftsabteilungen . . . 1315
5. Überwachung und Kontrolle (sog Monitoring und Surveillance) . . . 1317
6. Konkrete Verbote . . . 1324

§ 90. Beratungs- und Informationspflichten im Effektengeschäft . . . 1326
I. Grundlagen . . . 1329
1. Eigenverantwortung und Anlegerschutz . . . 1329
2. Rechtsquellen . . . 1330
II. Differenzierung der Beratungs- und Informationspflichten nach Art der Dienstleistungen . . . 1335
1. Beratung . . . 1335
2. Wertpapiergeschäfte . . . 1338
3. Wertpapiergeschäfte ohne vorhergehende Beratung . . . 1339
4. Depotverwahrung und -verwaltung . . . 1341
III. Pflichten in der Beratung . . . 1341
1. Gegenstand und Inhalt der Beratung . . . 1341
2. Zivilrechtliche Anforderungen an eine ordnungsgemäße Beratung . . . 1342
3. Adressat der Beratung . . . 1352
4. Zeitpunkt der Beratung . . . 1353
5. Form und Dokumentation der Beratung . . . 1353
IV. Haftung bei fehlerhafter Beratung . . . 1357
1. Pflichtverletzung und Verschulden . . . 1357
2. Schaden und Kausalität . . . 1358
3. Umfang des Schadensersatzes . . . 1359
4. Mitverschulden . . . 1360
5. Verjährung . . . 1360
6. Darlegungs- und Beweislast . . . 1362

§ 91. Vermögensverwaltung . . . 1364
I. Grundlagen . . . 1365
1. Begriff der Vermögensverwaltung . . . 1365

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

2. Gegenstand der Vermögensverwaltung 1367
3. Aufsichtsrechtliche Fragen 1367
II. Formen der Vermögensverwaltung 1368
1. Rechtliche Stellung des verwalteten Vermögens 1368
2. Handlungsspielraum des Vermögensverwalters 1369
III. Der individuelle Vermögensverwaltungsvertrag 1370
1. Rechtsnatur 1370
2. Form 1370
3. Verbraucherverträge 1370
4. Inhalt 1371
5. Beendigung des Vermögensverwaltungsvertrags 1371
6. Anlagerichtlinien 1371
IV. Pflichten des Vermögensverwalters 1374
1. Tätigkeitsbezogene Pflicht 1374
2. Interessewahrnehmungspflicht 1375
3. Informations- und Beratungspflichten 1377
4. Auskunfts- und Rechenschaftspflicht 1379
5. Herausgabepflicht 1381
6. Besondere Pflichten bei der Vermögensverwaltung von Stiftungen 1381
V. Pflichten des Anlegers 1381

§ 92. Das Emissionsgeschäft 1383
I. Begriff und Praxis 1392
1. Begriff des (zulassungspflichtigen) Emissionsgeschäfts (mit Konsortialgeschäft) . . 1392
2. Praxis und Techniken des nationalen und internationalen Emissionsgeschäfts . . 1396
II. Die wirtschaftsrechtlichen Vorgaben, insbesondere die kapitalmarktrechtliche Regelung der Markteinführung 1404
1. Kreis und Besonderheit der wirtschaftsrechtlichen Regelungen des Emissionsgeschäfts 1404
2. Die wichtigsten kapitalmarktrechtlichen Rechtsgrundlagen des Emissionsgeschäfts – Überblick 1411
3. Zulassungserfordernisse und Zulässigkeitsfragen 1414
4. Markteinführungspublizität 1416
5. Durch die Markteinführung ausgelöste spätere Kundgebungspflichten 1447
6. Haftung für fehlerhafte Publizität, insbesondere Prospekthaftung 1449
III. Privatautonome und -rechtliche Ausgestaltung der Sonderrechtsverhältnisse zwischen den Beteiligten 1469
1. Die Kundenbeziehung des Konsortiums (im Verhältnis zum Emittenten) 1469
2. Das Konsortialverhältnis 1477
3. Die Sonderrechtsverhältnisse zwischen Emittent und Anlegern 1490
4. Die Sonderrechtsverhältnisse der Anleger untereinander und zu den Emissionsbanken, auch bei grenzüberschreitender Emission 1500

§ 93. Investmentgeschäft 1507
I. Zur Ökonomik des Investmentgeschäfts 1511
1. Risikodiversifizierung, Fremdverwaltung, Kollektivanlage 1511
2. Erfolgsmessung: Performance und Kosten von Investmentfonds 1513
II. Praxis des Investmentgeschäfts 1513
1. Typologie der Kollektivanlage 1513
2. Anlageformen 1516
3. Vertriebswege 1516
III. Regulatorischer Rahmen des Investmentgeschäfts 1517
1. Entwicklung der gesetzlichen Grundlagen bis zum Kapitalanlagegesetzbuch (KAGB) 2013 1517
2. Die Rechtsquellen des Investmentrechts 1518
3. Anlegerschutz als Leitprinzip 1523
4. Juristische Systematik der Investmentvermögen; Organisationsverfassung 1524
5. Betrieb eines „Investmentvermögens“ als Aufgreiftatbestand für Regulierung (§ 1 Abs. 1 KAGB) 1525
6. Das Aufsichtsrecht der Kapitalverwaltungsgesellschaften 1534

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

7. Materielle Zulassungsbedingungen 1536
8. Allgemeine laufende Verhaltens- und Organisationspflichten (§§ 26–38 KAGB) 1542
9. Insbesondere gesetzliche Anlagevorschriften und -restriktionen 1546
10. Vertriebsrecht 1550
11. Sonderregeln für einzelne Fondstypen 1558
IV. Das Zivilrecht des Investmentgeschäfts 1568
1. Strukturen 1568
2. Das Investmentvertragsrecht 1569
3. Das Investmentgesellschaftsrecht 1575
4. Zivilrechtsbeziehungen der Verwahrstelle im Investmentdreieck 1580
5. Das Zivilrecht des Investmentvierecks 1583
6. Investment-Anteilsschein 1583
7. Begründung und Durchsetzung von Haftungsansprüchen 1584
8. Beendigung des Investmentrechtsverhältnisses 1587

§ 94. Außerbörsliche Finanztermingeschäfte (OTC-Derivate) 1590
Einführung 1595
I. Arten von OTC-Derivaten 1598
1. Grundtypen: Forwards, Swaps, Optionen 1598
2. Zinssatz-Geschäfte 1600
3. Währungsderivate 1602
4. Aktienderivate 1603
5. Rohstoffderivate 1604
6. Kreditderivate 1605
7. Derivate über sonstige Basiswerte 1608
II. Derivate-Infrastruktur 1609
1. Banken und deren Funktionen 1609
2. CCPs 1618
3. Transaktionsregister 1620
4. Execution Plattforms und Handelsplätze 1621
5. Sicherheitenverwahrer und Dreiparteiensysteme 1621
6. Andere Dienstleistungen 1622
III. Rechtsnatur der OTC-Derivate 1622
1. Swap-Geschäfte 1623
2. Begrenzungsverträge 1624
3. Terminsatzgeschäfte und sonstige Terminfestgeschäfte mit Barausgleich 1625
4. Optionen 1626
5. Credit Default Swaps (Kreditsicherungs-Swaps) 1626
6. Rahmenvertrag 1627
7. Vertragskombinationen 1627
IV. Rechtlicher Bestand und Verbindlichkeit von OTC-Derivaten 1630
1. § 762 BGB 1630
2. §§ 134, 138 BGB 1631
3. Transparenzgebot 1635
4. Missbrauch der Vertretungsmacht 1635
5. Rückabwicklung als Schadensersatz wegen Verletzung einer vorvertraglichen Informationspflicht 1636
6. Ultra-vires-Einwand bei juristischen Personen des öffentlichen Rechts 1636
7. Ultra-vires-Einwand bei ausländischen juristischen Personen 1642
8. Einwand der Ausschreibungspflichtigkeit 1643
V. Insolvenzrechtlicher Rahmen, insb. Liquidationsnetting 1644
1. Einführung 1644
2. Behandlung isolierter OTC-Derivate (§ 104 Abs. 1 und Abs. 2 InsO) 1646
3. Mehrheit von Derivaten unter dem Dach eines Rahmenvertrags (Liquidationsnetting) 1660
4. Aufsichtsrechtliche Anerkennung 1669
5. Resolution Stay nach SAG 1673
6. Bail-in mit Derivaten nach SAG 1674
7. Restrukturierungsfestigkeit des Liquidationsnettings (StaRUG) 1675

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

8. Sonderbehandlung bei Insolvenz eines Clearing-Mitglieds (Art. 48 EMIR, Art. 102b EGInsO) . . . 1676
9. Internationale Harmonisierungsinitiativen zur Nettinggesetzgebung . . . 1677
VI. Aufsichtsrechtlicher Rahmen des Handels mit OTC-Derivaten . . . 1677
1. Vorbemerkung . . . 1677
2. Clearingpflicht . . . 1681
3. Handelsplatzpflicht . . . 1683
4. Risikominimierungspflichten (außer Besicherung) . . . 1684
5. Besicherungspflicht . . . 1687
6. Pflicht zur Meldung an Transaktionsregister . . . 1691
7. Folgen des Brexit . . . 1691
8. Weitere aufsichtsrechtliche Aspekte in Bezug auf Derivate . . . 1693
VII. Besondere Vorgaben für einzelne Arten von Marktteilnehmern . . . 1699
1. Pfandbriefbanken . . . 1699
2. Versicherungsunternehmen . . . 1701
3. Kapitalverwaltungsgesellschaften . . . 1702
4. Juristische Personen des öffentlichen Rechts . . . 1703
5. Aktienrechtliche Vorgaben für das Risikomanagement . . . 1706
VIII. Grundlagen der Vertragsgestaltung . . . 1709
1. Derivate-Dokumentation . . . 1709
2. Clearing-Dokumentation . . . 1713
3. Besicherung . . . 1714
4. Anwendbares Recht . . . 1724
5. Schiedsklauseln . . . 1730
IX. Rahmenvertrag für Finanztermingeschäfte (Kommentierung) . . . 1731
1. Vorbemerkung . . . 1731
2. Die Klauseln des DRV 2018 im Einzelnen . . . 1736
3. Erweiterungen des Rahmenvertrags . . . 1748
4. Mantelvereinbarung für Finanzgeschäfte (2018) mit Kapitalverwaltungsgesellschaften (Mantelvereinbarung) . . . 1761
5. Deutsche Vertragsdokumentation für das Clearing . . . 1762
X. Weitere Rahmenverträge, insb. für internationalen Einsatz . . . 1766
1. ISDA-Rahmenverträge . . . 1766
2. European Master Agreement – EMA . . . 1774
3. BBA Terms; IFXCO Master Agreement . . . 1775
4. Convention cadre FBF . . . 1776
5. Swiss Master Agreement for OTC Derivative Instruments . . . 1776
6. ISDA/IIFM Tahawwut . . . 1777
7. EFET-Rahmenverträge (Strom, Gas) . . . 1777
8. IETA-Rahmenvertrag (CO) . . . 1777
9. FIA Clearing/Dokumentationsstandards . . . 1778
10. Super-Rahmenverträge (Master Master Agreements) . . . 1778
Anhang zu § 94 . . . 1780

§ 95. Verbriefung von Forderungen – Asset Backed Securities („ABS“) . . . 1858
I. Tatsächliche Grundlagen . . . 1860
1. Begriff . . . 1860
2. Entwicklung des Verbriefungsmarktes vor und nach der Finanzkrise . . . 1861
3. Ziele und Muster einer typischen ABS-Transaktion . . . 1864
4. Die zu verbriefenden Vermögenswerte . . . 1866
5. Arten von ABS-Transaktionen . . . 1867
6. Vor- und Nachteile einer Asset Backed Securitisation . . . 1868
7. Abgrenzung zu weiteren Finanzierungsarten . . . 1869
II. Rechtliche Grundlagen . . . 1871
1. Kaufvertrag zwischen dem Originator und der Zweckgesellschaft . . . 1871
2. Übertragung der Forderung . . . 1874
3. Zweckgesellschaft (SPV) . . . 1876
4. Insolvenzrecht; Sanierungs- und Abwicklungsrecht . . . 1878
5. Anleihebedingungen und Prospektpflicht . . . 1887

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

6. Rating 1887
7. Aufsichtsrecht 1888
8. Steuerrecht 1890

§ 96. Aktiengeschäfte um den Dividendenstichtag – Cum/Cum-, Cum/Ex-, Cum/Fake-Geschäfte 1892
I. Grundlegung 1894
1. Einleitung 1894
2. Typologie 1894
3. Rechtliche Grundlagen; Überblick 1895
4. Empirische Fragen; Stand der forensischen Aufarbeitung 1895
II. Dividendenstripping bis 2016 (Cum/Cum-Geschäfte) 1897
1. Vorbemerkung 1897
2. Erscheinungsformen, Gestaltungsvarianten 1897
3. Übergang des wirtschaftlichen Eigentums 1898
4. Gestaltungsmissbrauch, § 42 AO 1900
5. Folgefragen 1905
III. Besondere Anrechnungsvoraussetzungen gem. §§ 36a, 50j EStG 1905
1. Neuregelung im Überblick 1905
2. Ausgewählte Einzelfragen 1906
IV. Cum/Ex-Geschäfte 1907
1. Typologie 1907
2. Wirtschaftliches Eigentum des Leerkäufers 1908
3. Steuerumgehung 1909
4. Folgefragen 1910
V. Cum/Fake-Geschäfte 1914
1. Vorbemerkung zu American Depositary Receipts 1914
2. Missbräuchliche Verwendung 1915
3. Folgerungen 1915
VI. Ausblick 1915

§ 97. Musterverfahren in kapitalmarktrechtlichen Streitigkeiten nach dem KapMuG 1917
I. Entstehungsgeschichte 1918
II. Gesetzeszweck 1919
III. Regelungskonzept 1919
IV. Verfahrensabschnitte 1920
1. Vorlageverfahren 1920
2. Musterverfahren vor dem Oberlandesgericht 1939
3. Rechtsbeschwerdeverfahren 1957
4. Fortsetzung der Ausgangsverfahren 1962
V. Ausblick 1962

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

18. Kapitel. Fremdwährungsschuld, Bankgeschäfte in fremder Währung, Devisenrecht

§ 98. Fremdwährungsschuld 1963
I. Zahlungsverbindlichkeiten in fremder Währung und Währungsrecht 1966
1. Bedeutung der Fremdwährungsschuld 1967
2. Begriff der Währung 1967
3. Begriff des Geldes 1968
4. Rechnungseinheit und Geldbegriff 1970
5. Kryptowährungen 1971
6. Elektronisches Geld (E-Geld) 1974
7. Vollgeld 1975
8. Sachgeld/Buchgeld 1975
9. Geldschuld in in- und ausländischer Währung 1979
10. Verhältnis von Privatrecht des Geldes zum Währungsrecht 1980
11. Beschränkungen zur Eingehung von Verbindlichkeiten in einer anderen Währung 1982

12. Konvertibilität 1984
13. Umrechnungen, Devisenkurs 1984
II. Arten der Fremdwährungsschuld 1985
1. Effektive Fremdwährungsschuld 1986
2. Einfache Fremdwährungsschulden 1988
3. Alternative Fremdwährungsschuld 1991
III. Rechtsnatur der Fremdwährungsschuld 1992
1. Rechtliche Einordnung der Fremdwährungsschuld 1992
2. Devisenrechtlich bedingte Eingriffe und die Erfüllung von Fremdwährungsverbindlichkeiten 1994
IV. Schulden in der Rechnungseinheit ECU 1996
1. Begriff der offiziellen und privaten Rechnungseinheit ECU 1997
2. Rechnungseinheit ECU und Währung 1998
3. Die private Verwendung der ECU 2000
4. Maßnahmen im Hinblick auf die Schaffung einer eigenständigen Währung 2000
V. Aufrechnung von Forderungen in fremder Währung 2001
1. Allgemeines 2002
2. Aufrechnungsverträge, Verrechnungsvereinbarungen 2002
3. Internationales Privatrecht 2004
4. Aufrechnung währungsverschiedener Forderungen nach §§ 387 ff. BGB 2004
5. Zeitpunkt der Umrechnung bei Aufrechnung 2007
6. Aufrechnung in der Insolvenz 2007
VI. Kreditsicherung in fremder Währung 2008
1. Anwendbares Recht 2008
2. Personalsicherheiten in Fremdwährung 2008
3. Pfandrechte an Fremdwährungsforderungen, Pfandrechte an beweglichen Sachen und Sicherungsübereignung 2008
4. Nießbrauch, Reallast 2009
5. Fremdwährungsgrundpfandrechte (Hypotheken und Sicherungsgrundschulden) 2009
VII. Klage auf Zahlung in fremder Währung 2010
1. Zulässigkeit 2011
2. Klagantrag, Urteil 2012
3. Urkunden- und Wechselprozess 2013
4. Mahnverfahren 2013
5. Streitwert 2016
VIII. Vollstreckung von Titeln, die auf Zahlung in fremder Währung lauten 2016
1. Voraussetzungen 2017
2. Durchführung der Vollstreckung 2017
3. Vollstreckung ausländischer Titel 2018
4. § 244 BGB und Vollstreckung der Fremdwährungsforderung 2020
5. Umrechnungszeitpunkt 2021
6. Wechselkursänderung während der Vollstreckung 2021
IX. Fremdwährungsforderungen in der Insolvenz 2021
1. Funktion des § 104 InsO 2021
2. Fremdwährungsforderungen als Finanzleistungen 2022
3. Abweichende Parteivereinbarungen 2023
4. Umrechnung der Fremdwährungsforderung 2023
5. Rechtskräftige Feststellung der Fremdwährungsforderung zur Tabelle (§§ 178 Abs. 3, 183 Abs. 1 InsO) 2024
6. Aufrechnung mit Fremdwährungsforderungen 2025
X. Währungsstatut, Schuldstatut, Zahlungsstatut – Internationales Privatrecht 2025
1. Währungsstatut 2026
2. Schuldstatut 2029
3. Zahlungsstatut 2031
4. Kryptowährungen und Internationales Privatrecht 2031

§ 99. Bankgeschäfte in fremder Währung 2032
I. Führung von Konten in fremder Währung (Fremdwährungskonten) und Überweisungen in fremder Währung 2035

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

1. Unterscheidung des Fremdwährungskontos von Euro-Konten 2036
2. Bedeutung der Konvertier- und Transferierbarkeit der Fremdwährung 2036
3. Zulässigkeit der Führung von Fremdwährungskonten im Inland 2037
4. Meldevorschriften der Außenwirtschaftsverordnung (AWV) 2037
5. Hinweispflichten auf Vorschriften des Aussenwirtschafts- und Devisenrechts . . 2037
6. Regelungen für Zahlungsdienste in fremder Währung 2038
7. Zinsen, Entgelte und Aufwendungen bei Zahlungen in fremder Währung 2039
8. Angaben zum Umrechnungskurs 2039
9. Inhalt der Vereinbarung zur Führung eines Fremdwährungskontos 2040
10. Ausführung von Zahlungsaufträgen bei Fremdwährungskonten 2042
11. Rechtsnatur der Überweisung in Fremdwährung 2044
12. Sonderbedingungen der Banken für den Überweisungsverkehr 2044
13. Gutschriften bei Fremdwährungsgeschäften (Nr. 10 Abs. 2 AGB-Banken) 2044
14. Politisches Risiko im Heimatland der Währung (Nr. 10 Abs. 3 AGB-Banken, Nr. 13 AGB Sparkassen) 2045
15. Internationale Regelungsvorhaben 2049
II. Das Eurodevisen -Depositengeschäft 2049
1. Begriff der Euro-Devise 2049
2. Rechtsnatur der Euro-Devise 2050
3. Abschlüsse in Euro-Depositen 2050
4. Erfüllungsort 2051
5. Anzuwendendes Recht 2051
6. Haftung der Zentrale für Verbindlichkeiten von ausländischen Niederlassungen bei politischem Risiko 2051
7. Vertraglicher Ausschluss der Haftung der Zentrale bei politischem Risiko im Lande der ausländischen Niederlassung 2053
III. Interbanken-Geldhandelsgeschäft 2054
1. Funktion 2055
2. Standardfälligkeiten 2055
3. Abschluss und Inhalt eines Interbanken-Geldhandelsgeschäfts 2055
4. Zahlungsort 2056
5. Erfüllungsort 2057
6. Rechtsnatur 2057
7. Anzuwendendes Recht 2057
8. Erfüllungshindernisse bei politischem Risiko im Heimatland der Währung 2058
IV. Devisenhandelsgeschäfte 2059
1. Devisenmarkt 2060
2. Marktteilnehmer 2060
3. Marktorganisation 2062
4. Einordnung der Devisenhandelsgeschäfte nach KWG und WpHG 2064
5. Einzelverträge, Rahmenverträge 2065
6. Devisenkassageschäfte 2065
7. Devisentermingeschäft 2067
8. Devisenswapgeschäft 2068
9. Umsatzsteuerbarkeit des Devisenhandelsgeschäfts 2069
10. Prolongierte Devisentermingeschäfte 2070
11. Wegfall des Differenzeinwands (§ 764 BGB alt) 2071
12. Spiel und Wette, Ausschluss des Einwands nach § 762 BGB (§ 99 WpHG) . . . 2071
13. Abschluss von Devisenhandelsgeschäften 2072
14. Devisenoptionsgeschäfte 2073
15. Verhaltenspflichten (§§ 63 ff.WpHG) 2075
16. Informations-, Aufklärungs- und Beratungspflichten bei Devisenhandelsgeschäften 2078
17. Verjährung 2083
18. Anzuwendendes Recht 2084
V. Sortengeschäft 2086
1. Begriff der Sorten, Sortengeschäft 2086
2. Rechtsnatur 2086

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

3. Umrechnungskurs beim Sortenkauf/-Verkauf 2087
4. Unechte, beschädigte oder falsche Sorten 2087
VI. Kredite in fremder Währung 2088
1. Bedeutung der Fremdwährung im Auslandskreditgeschäft 2089
2. Genehmigungen 2089
3. Währungsklauseln 2089
4. Währungswahlklauseln 2091
5. Vertragsklauseln über den Zeitpunkt und den Ort der Zahlung bei Fremdwährungskrediten 2092
6. Vertragsanpassung bei veränderten Umständen 2093
7. „judgement currency" Klauseln 2094
8. Anzuwendendes Recht und Währung 2095
VII. Wechsel und Schecks in fremder Währung 2097
1. Anwendungsbereich der Art. 41 WG, Art. 36 ScheckG 2097
2. Bestimmung des anzuwendenden Rechts 2097
3. Vereinbarung einer Fremdwährung (Art. 41 WG, Art. 36 ScheckG) 2098
4. Fremdwährung iSd Art. 41 WG, Art. 36 ScheckG 2098
5. Effektivvermerke 2099
6. Wechsel und Schecks in fremder Währung ohne Effektivvermerk 2099
7. Umrechnungskurs bei Zahlung in Euro 2100
8. Vermutung für die Währung am Zahlungsort 2101
9. Außenwirtschaftsrecht 2101
10. Ankauf von Auslandswechseln/-schecks durch die Deutsche Bundesbank 2101
11. Der Einfluss ausländischen Devisenrechts auf Wechsel und Schecks in fremder Währung 2101

§ 100. Devisenrecht 2102
I. Nationales und Internationales Devisenrecht 2103
1. Gegenstand des Devisenrechts 2104
2. Internationales Devisenrecht 2109
3. Die Berücksichtigung ausländischen Devisenrechts bei Anwendung von Art. VIII Abschn. 2 (b) IWF-Ü 2112
4. Die Berücksichtigung ausländischen Devisenrechts außerhalb des Abkommens über den Internationalen Währungsfonds (IWF-Ü) 2112
5. Feststellung der Übereinstimmung mit ausländischem Devisenrecht bei Zahlungen aus dem Ausland 2113
II. Berücksichtigung ausländischen Devisenrechts nach dem Abkommen über den Internationalen Währungsfonds (IWF-Ü) 2114
1. Vorrang des IWF-Ü 2115
2. Auslegung der Bestimmungen des IWF-Ü 2115
3. Devisenkontrakt („exchange contract") iSd Art. VIII Abschn. 2 (b) IWF-Ü . . . 2116
4. Die Berührung des Devisenbestandes eines Mitgliedsstaats („which involve the currency of any member") 2123
5. Verstoß gegen Devisenkontrollbestimmungen („exchange regulations") 2123
6. Abkommenskonformität der Devisenkontrollbestimmungen 2124
7. Die Rechtsfolgenseite des Art. VIII Abschn. 2 (b) („unenforceable") IWF-Ü . . 2125
8. Der Zeitpunkt der Beurteilung der Unklagbarkeit 2127
III. Berücksichtigung ausländischen Devisenrechts außerhalb des Abkommens über den Internationalen Währungsfonds (IWF-Ü) 2128
1. Art. VIII Abschn. 2 (b) IWF-Ü als nicht abschließende Regelung 2128
2. Art. 9 Rom I-VO und Eingriffsnormen 2129
3. Eingriffsnormen des forum Staates (Art. 9, Abs. 2 Rom I–VO) 2130
4. Art. 9 Abs. 3 Rom I-VO 2131
5. Berücksichtigung ausländischer Devisenvorschriften ausserhalb des Art. 9 Abs. 3 Rom I-VO nach materiellem Recht 2132
6. Unrechtmäßigkeit 2133
7. Diskretionäres Ermessen bei Durchsetzung des Art. 9 Abs. 3 Rom I-VO 2134
8. Bürgschaften, Garantien 2134

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

19. Kapitel. Einzelne Auslandsgeschäfte

§ 101. Auslandskreditgeschäft 2136
I. Begriffsbestimmung 2139
1. Auslandskredit 2139
2. Eurokredit 2140
3. Internationaler Kredit 2141
II. Kreditvertragsgestaltung 2141
1. Dokumentationsstandard 2141
2. Vertragserstellung 2143
3. Vertragstechnik 2143
III. Ausgewählte Kreditvertragsregelungen 2145
1. Währung 2145
2. Zinsen 2148
3. Margenschutz 2152
4. Entgelte 2155
5. Rechtswidrigkeit 2157
6. Zusicherungen und Auflagen 2157
7. Vorzeitige Vertragsbeendigung 2161
8. Parteiwechsel 2163
9. Rechtswahl 2166
10. Gerichtsstand 2176
11. Zustellungsvollmacht 2185
12. Immunitätsverzicht 2186
IV. Ausgewählte weitere Fragestellungen 2188
1. Kreditgewährung durch ausländische Kreditinstitute 2188
2. Schiedsgerichtsbarkeit 2190
3. Wirtschaftssanktionen und Antiboykott-Regelungen 2191
4. Gesellschaftsrecht 2196
5. Insolvenzrecht 2197
6. Verbot des Insichgeschäfts, § 181 BGB 2198

§ 102. Inkassogeschäft 2200
I. Grundlagen 2201
1. Einfaches Inkasso und Dokumenteninkasso 2201
2. Wirtschaftliche Funktion des Dokumenteninkassos 2201
II. Rechtliche Grundlagen des Inkassogeschäftes 2202
1. Nationales Recht 2202
2. Einheitliche Richtlinien für Inkassi (ERI) 2202
III. Beteiligte an einem Inkasso 2203
IV. Rechtsbeziehungen zwischen den Beteiligten 2203
1. Rechtsverhältnis Auftraggeber/Bezogener 2203
2. Rechtsverhältnis Auftraggeber/Einreicherbank 2204
3. Rechtsverhältnis Einreicher-/Inkassobank 2205
4. Verhältnis vorlegende Bank/Bezogener 2208
V. Abwicklung des Inkassos 2208
1. Vorlage der Dokumente 2208
2. Gegenleistung des Bezogenen 2209
VI. Sicherungsrechte der Bank bei Finanzierung des Auftraggebers 2210
1. Auswirkungen der Insolvenzeröffnung auf den Inkassoauftrag 2211
2. Sicherheitenposition der Einreicherbank vor Dokumentenvorlage beim Bezogenen 2211
3. Sicherheitenposition der Einreicherbank nach Dokumentenvorlage beim Bezogenen 2212

§ 103. Grundlagen des Akkreditivgeschäftes 2216
I. Akkreditiv als Zahlungsinstrument des internationalen Handelsverkehrs 2223
1. Erscheinungsformen und wirtschaftliche Bedeutung 2223
2. Rechtsgrundlagen 2225
3. Rechtliche Qualifikation der Einheitlichen Richtlinien 2229

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

II. Grundbegriffe und Terminologie des Akkreditivgeschäftes 2233
1. Wesen dokumentärer Leistungsversprechen 2233
2. Beteiligte 2235
3. Sichtzahlung, hinausgeschobene Zahlung, Akzeptleistung, Negoziierung, Übertragung 2236
4. Verpflichtungen von eröffnender und bestätigender Bank 2244
5. Sonstige/historische Akkreditivformen 2249
6. Rechtliche Qualifikation des Akkreditivs 2250
III. Rechtsverhältnis Auftraggeber/eröffnende Bank 2253
1. Akkreditivauftrag 2253
2. Notwendiger Inhalt des Akkreditivauftrages 2256
IV. Eröffnung von unbestätigten Akkreditiven 2263
1. Einschaltung einer avisierenden Bank zwecks Abschluss und/oder Änderung des Akkreditivvertrages 2263
2. Einschaltung einer Zweitbank als benannte Bank („nominated bank“) 2270
V. Ermächtigung und/oder Beauftragung einer Zweitbank zwecks Bestätigung; „Ankaufs-„ oder „Schutzzusage“ (dh Bestätigung einer Zweitbank ohne Auftrag und/oder Ermächtigung der eröffnenden Bank) 2274
1. Rechtliche und wirtschaftliche Bedeutung der Bestätigung 2274
2. Auftragsverhältnis eröffnende/bestätigende Bank 2277
3. Bestätigende Bank/Begünstigter 2279
4. „Ankaufs-„ oder „Schutzzusagen“ (dh Bestätigung einer Zweitbank ohne Auftrag und/oder Ermächtigung der eröffnenden Bank) 2286
VI. Übertragbare Akkreditive, Gegenakkreditive („back-to-back credits“), Abtretung von Akkreditiverlösen 2289
1. Übertragbare Akkreditive 2289
2. Gegenakkreditive („back-to-back credits“) 2295
3. Abtretung von Akkreditiverlösen 2295
VII. Formgerechte Inanspruchnahme des Akkreditivs 2298
1. Allgemeine Prüfungsgrundsätze 2298
2. Fristgerechte Inanspruchnahme 2307
3. Formgerechter Inanspruchnahme 2311
4. Allgemeine Anforderungen an Form und Zeichnung von Dokumenten 2315
VIII. Prüfung von Handelsrechnungen und Transportdokumenten 2318
1. Handelsrechnung („Commercial Invoice“) (Art. 18 ERA 600) 2318
2. Transportdokumente (allgemeine Grundsätze und Merkmale) 2321
3. Speziell: Das Dokument für multimodalen oder kombinierten Transport („multimodal or combined transport document“) (Art. 19 ERA 600) 2326
4. Speziell: Das Konnossement („Bill of Lading“) (Art. 20 ERA 600) 2331
5. Speziell: Nichtbegebbarer Seefrachtbrief („Non-Negotiable Sea Waybill“) (Art. 21 ERA 600) 2338
6. Speziell: Das Charterpartie-Konnossement („Charter Party Bill of Lading“) (Art. 22 ERA 600) 2339
7. Speziell: Das Lufttransportdokument („Air Transport Document“) (Art. 23 ERA 600) 2341
8. Speziell: Dokumente des Straßen-, Eisenbahn- oder Binnenschiffstransports („Road, Rail or Inland Waterway Transport Documents“) (Art. 24 ERA 600) 2344
9. Speziell: Kurierempfangsbestätigung, Posteinlieferungs-/Postempfangsschein oder Postversandnachweis („Courier Receipt, Post Receipt or Certificate of Posting“) (Art. 25 ERA 600) 2346
10. Zusätzliche Anforderungen an Transportdokumente 2347
IX. Prüfung von Versicherungsdokumenten und anderen Dokumenten 2350
1. Versicherungsdokument und -deckung („Insurance Document and Coverage“) (Art. 28 ERA 600) 2350
2. Andere Dokumente (Art. 14f ERA 600) 2354
X. Behandlung unstimmiger Dokumentenvorlagen 2356
1. Das Verfahren zur Geltendmachung von Unstimmigkeiten 2356
2. Honorierung oder Negoziierung unter Vorbehalt 2359

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

XI. Rembours-Verpflichtung von eröffnender und bestätigender Bank 2361
1. Rembours im Bank-zu-Bank Verhältnis 2361
2. ICC Einheitliche Richtlinien für Rembourse zwischen Banken unter Dokumenten-Akkreditiven (ERR 725) („ICC Uniform Rules for Bank-to-Bank Reimbursements under Documentary Credits (URR 725)“) 2363
XII. Stellung des Auftraggebers bei fehlerhafter Auftragsausführung durch Zweitbanken 2367
1. Risikoverteilung zwischen Auftraggeber und eröffnender Bank 2367
2. Das Risiko der Wiedererlangung der Akkreditivsumme bei fehlerhafter Honorierung oder Negoziierung durch die benannte Bank 2370
XIII. Die Einwirkung ausländischen Rechts auf das Akkreditivgeschäft 2371
1. ERA und Internationales Privatrecht 2371
2. Anwendbare Rechtsordnung im Verhältnis der Beteiligten 2372
XIV. Missbräuchliche Inanspruchnahme und gerichtliche Eilmaßnahmen 2376
1. Einwand der unzulässigen Rechtsübung 2376
2. Gerichtliche Eilmaßnahmen 2381
XV. Zwangsvollstreckung und Insolvenz 2386
1. Pfändung der Ansprüche aus Akkreditivauftrag und/oder -eröffnung 2386
2. Insolvenzverfahren 2387
3. Insolvenz anderer Akkreditivbeteiligter 2389

§ 104. Bankgarantien bei Außenhandelsgeschäften 2391
I. Grundlagen 2394
1. Begriff der „Garantie“ im deutschen Zivilrecht 2394
2. Stellung der Bankgarantie im System der Personalsicherheiten 2396
3. Wirtschaftliche Funktion und wesentliches Kennzeichen der Bankgarantie bei Außenhandelsgeschäften 2396
4. Vergleich der Bankgarantie mit ähnlichen Sicherungsinstrumenten 2398
5. Erscheinungsformen der Bankgarantie bei Außenhandelsgeschäften 2400
II. Typischer Inhalt einer Bankgarantie auf erstes Anfordern 2405
1. Keine gesetzlichen Vorgaben 2405
2. Präambel 2405
3. Zahlungsklausel 2405
4. Garantiesumme 2407
5. Regeln über das Erlöschen der Zahlungsverpflichtung 2408
6. Rechtswahl- und Gerichtsstandsklausel 2409
III. Erstellung einer direkten Garantie 2410
1. Grundgeschäft 2410
2. Garantieauftrag 2414
3. Garantievertrag 2422
IV. Inanspruchnahme einer direkten Garantie 2425
1. Kriterien einer formell ordnungsgemäßen Inanspruchnahme 2425
2. Honorierung einer Inanspruchnahme 2430
3. Ablehnung einer Inanspruchnahme 2431
4. Einreden und Einwendungen der Garantiebank 2431
V. Erstellung einer indirekten Garantie 2434
1. Beteiligte und Gründe für die Erstellung einer indirekten Garantie 2434
2. Besonderheiten beim Auftragsverhältnis zwischen dem Auftraggeber und der Erstbank 2434
3. Besonderheiten beim Auftragsverhältnis zwischen Erst- und Zweitbank 2436
VI. Inanspruchnahme einer indirekten Garantie 2438
1. Inanspruchnahme der Garantie der Zweitbank durch den Begünstigten 2438
2. Inanspruchnahme der Rückgarantie durch die Zweitbank 2439
3. Informationspflichten 2439
VII. Der Einwand des Rechtsmissbrauchs im Garantiegeschäft und einstweiliger Rechtsschutz 2439
1. Dogmatische Grundlagen des Rechtsmissbrauchseinwandes 2439
2. Voraussetzungen und Rechtsfolgen des Rechtsmissbrauchseinwandes 2440
3. Besonderheiten bei indirekten Garantien 2444

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

4. Der Rechtsmissbrauchseinwand in der Garantiepraxis 2445
5. Einstweiliger Rechtsschutz 2448
VIII. Rückabwicklung zu Unrecht gezahlter Garantiebeträge 2453
1. Bereichungsrechtliche Rückabwicklung 2453
2. Schadensersatzansprüche gegen den Begünstigten 2456
IX. Rechtsnachfolge auf Seiten des Begünstigten 2456
1. Einzelrechtsnachfolge 2456
2. Gesamtrechtsnachfolge 2458
X. Standby Letters of Credit 2459
1. Regulatorischer Hintergrund 2459
2. Inhaltliche Ausgestaltung eines Standby Letter of Credit 2460
3. Standby Letters of Credit im deutschen Recht 2460
XI. Vereinheitlichung der auf Garantien und Standby Letters of Credit anwendbaren Regeln auf internationaler Ebene 2460
1. Vereinheitlichung der Regeln für Standby Letters of Credit 2461
2. Vereinheitlichung der Regeln für Garantien 2463

§ 105. Exportkreditgarantien des Bundes (Hermesdeckungen) 2467
I. Wirtschaftliche Bedeutung 2469
1. Instrumentarium der Exportförderung 2469
2. Zusammenhang mit der Finanzierung 2469
3. Risiko, Risikosteuerung, Risikoteilung 2470
4. Abgrenzung zu anderen Deckungsinstrumentarien 2471
II. Rechtsgrundlagen 2471
1. Haushaltsgesetzliche Ermächtigungsgrundlage 2471
2. Ermächtigungsrahmen 2472
3. Richtlinien des Bundesministeriums für Wirtschaft und Energie 2472
4. Subsidiarität 2473
5. Grundsatz der Selbsttragung 2474
6. Bedingungswerk 2475
III. Rechtsnatur der Deckung 2476
1. Zweistufigkeit des Verfahrens 2476
2. Rechtsweg 2476
3. Rechtsnatur des Gewährleistungsvertrages 2477
IV. Deckungsübernahme 2478
1. Geschäftsführung durch einen Mandatar 2478
2. Antrag 2479
3. Interministerieller Ausschuss (IMA) 2480
4. Entscheidungskriterien 2481
5. Entscheidungen 2484
6. Transparenz 2484
7. Deckungsurkunde (Gewährleistungserklärung), Enthaftung 2485
V. Deckungstypen, Deckungsformen und Garantien 2485
1. Vorbemerkungen 2485
2. Forderungsdeckungen 2486
3. Selbstkostendeckungen 2495
4. Sachgüterdeckungen 2496
5. Vertragsgarantiedeckungen 2497
6. Garantien 2497
VI. Entgelt 2500
1. Grundsatz des risikoabhängigen Entgeltsystems 2500
2. Entgeltdifferenzierung nach Länder- und Käuferrisikokategorien für mittel-/langfristige Forderungsdeckungen 2500
3. OECD-einheitliche Länderrisikoeinstufung für mittel-/langfristige Forderungsdeckungen 2501
4. Entgelte für Forderungsdeckungen für kurzfristige Geschäfte, Fabrikationsrisiken, sonstige Sonder- bzw. Nebendeckungen 2501
5. Bearbeitungsentgelte 2502

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

VII. Entschädigung, gedeckte Risiken 2502
1. Schadensantrag 2502
2. Schadenstatbestände (Gewährleistungsfälle) 2502
3. Obliegenheiten und Folge von Obliegenheitsverletzungen 2504
4. Karenzfristen (Wartefristen) 2505
5. Selbstbeteiligung 2505
6. Anrechnung, Schadensauszahlung, Forderungsübergang 2506
VIII. Umschuldungen 2507
1. Multilaterale Umschuldungen 2507
2. Pariser Club 2507
3. Ärmste Länder, LMIC, Debt Stock, Swaps 2508
4. Bilaterale Umschuldungen 2508
5. Rekonsolidierungen 2509
IX. Regress 2510
X. Internationales 2510
1. Ausländische Zulieferungen, lokale Kosten 2510
2. Mitversicherung 2512
3. Parallelversicherung 2512
4. Rückversicherung 2512
5. OECD-Konsensus 2512
6. Berner Union 2513
7. Zusammenarbeit in der Europäischen Union 2513

5. Abschnitt. Öffentliches Bankrecht (einschließlich Europa-Recht)

20. Kapitel. Organisation des deutschen Kreditwesens

§ 106. Die Deutsche Bundesbank 2515
I. Rolle und Aufgaben der Bundesbank 2515
1. Wandel der Rolle der Bundesbank durch Schaffung der WWU 2516
2. Funktionen und Aufgaben 2516
II. Rechtsstellung und Organisation der Bundesbank 2520
1. Verfassungsrechtliche Stellung 2520
2. Bundesbank als Teil der öffentlichen Verwaltung 2522
3. Organisation der Bundesbank 2522
III. Währung, Geld und Zahlungsverkehr 2524
1. Ansatzpunkte und Wirkungsweise geldpolitischer Maßnahmen 2525
2. Währung 2526
3. Geldbegriff und Geldumlauf (Zahlungsverkehr) 2526
IV. Durchführung der Geldpolitik des Eurosystems durch die Bundesbank 2530
1. Zentrale Vorgaben und dezentrale Durchführung geldpolitischer Maßnahmen im Eurosystem 2530
2. Das geldpolitische Instrumentarium des Eurosystems – Umsetzung und Durchführung durch die Bundesbank 2531
3. Geschäftspartner 2533
4. Refinanzierungsfähige Sicherheiten und Besicherungsverfahren 2533
V. Überwachung der Finanzstabilität und Mitwirkung der Bundesbank in der Bankenaufsicht 2536
1. Stabilitätsüberwachung 2536
2. Akteure und Aufgabenverteilung in der Bankenaufsicht 2536
3. Verfassungsrechtliche Gesichtspunkte der deutschen Aufgabenverteilung im KWG 2538
4. Tätigkeiten der Bundesbank im Rahmen der Bankenaufsicht 2539

§ 107. Rechtliche Ordnung des übrigen Bankwesens 2541
I. Gesetzlicher Ordnungsrahmen für die Kreditwirtschaft 2541
1. Allgemeines 2541
2. Sonderrecht für öffentlich-rechtliche Kreditinstitute 2544

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

3. Geschäftsrecht für Pfandbriefbanken, Bausparkassen und Kapitalanlagegesellschaften . . . 2553
4. Verhaltensregelnde Gesetze für die ordnungsgemäße Durchführung einzelner Bankgeschäfte . . . 2557
II. Struktur der Kreditinstitutsgruppen . . . 2560
1. Allgemeines zu Struktur und Gliederung . . . 2560
2. Gliederung in Anlehnung an die Bankenstatistik der Deutschen Bundesbank . . . 2562
3. Kreditbankensektor . . . 2563
4. Sparkassensektor . . . 2565
5. Genossenschaftsbankensektor . . . 2571
6. Realkreditinstitute . . . 2573
7. Banken mit Sonderaufgaben . . . 2573
8. In der monatlichen Bilanzstatistik nicht erfasste Bankengruppen . . . 2575
9. FinTechs . . . 2576
III. Einlagensicherung . . . 2579
1. Das bestehende System . . . 2579
2. Europäische Reformbestrebungen im Rahmen der Bankenunion . . . 2581
3. Entschädigung von Anlegern in Wertpapiergeschäften . . . 2586
IV. Verbandswesen . . . 2586

§ 108. Finanzmarktstabilisierungsgesetze . . . 2588
I. Ausgangslage . . . 2589
II. Stabilisierungs- und Restrukturierungsmaßnahmen für Kreditinstitute in der Krise 2590
1. Einleitung . . . 2590
2. Finanzmarktstabilisierungsgesetze auf deutscher Ebene als Sofortmaßnahmen . . . 2592
3. EU-Maßnahmen zur Stärkung der Finanzstabilität . . . 2606
III. Umsetzung des europäischen Aufsichts- und Abwicklungsrechts in Deutschland . . . 2621
1. Sanierungs- und Abwicklungsgesetz . . . 2621
2. Weitere Änderungen in nationalen Gesetzen . . . 2623
IV. Schlussbewertung . . . 2624

§ 109. EU-Bankenunion . . . 2627
I. Einleitung . . . 2629
1. Finanzkrise(n) . . . 2629
2. Bankenunion . . . 2630
II. Einheitlicher Aufsichtsmechanismus/Single Supervisory Mechanism (SSM) . . . 2631
1. Rechtsrahmen des SSM . . . 2631
2. Ermächtigungsgrundlage des Art. 127 Abs. 6 AEUV . . . 2631
3. Organisationsstruktur des SSM . . . 2632
4. Anwendungsbereich der SSM-VO . . . 2637
5. Aufgaben der EZB im Rahmen des SSM . . . 2638
6. Direkte Beaufsichtigung durch die EZB . . . 2639
7. Mitgliedstaaten in Close Cooperation . . . 2642
8. Befugnisse . . . 2644
9. Aufsichtsgebühren . . . 2647
10. Rechenschaftsplichten gegenüber Parlamenten . . . 2648
III. Einheitlicher Abwicklungsmechanismus/Single Resolution Mechanism (SRM) . . . 2649
1. Bankenabwicklungsrichtlinie (BRRD) . . . 2650
2. Single Resolution Mechanism . . . 2650
3. Single Resolution Fund (SRF) . . . 2657

21. Kapitel. Aufsicht über Kredit- und Finanzdienstleistungsinstitute

§ 110. Grundlagen . . . 2659
I. Begriff der Banken- und Finanzdienstleistungsaufsicht . . . 2662
1. Adressat der Aufsicht . . . 2662
2. Abgrenzung zu anderen Aufsichtsformen . . . 2663
3. Aufsicht durch die BaFin, Bundesbank und EZB . . . 2669
II. Gründe, Ziele und Aufgaben der Bankenaufsicht . . . 2670
1. Gründe für eine staatliche Bankenaufsicht . . . 2670

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

2. Ziele der Bankenaufsicht . . . 2671
3. Aufgaben der Bankenaufsicht . . . 2673
III. Entwicklung des deutschen Bankenaufsichtsrechts . . . 2674
1. Vorläufer . . . 2674
2. Bankenkrise von 1931 . . . 2675
3. Reichs-KWG von 1934 und 1939 . . . 2676
4. KWG von 1961 . . . 2676
5. Herstattkrise und Konsequenzen . . . 2677
6. Einbeziehung der Finanzdienstleistungsinstitute . . . 2677
7. Bekämpfung des grauen Kapitalmarktes und der Geldwäsche . . . 2678
8. Viertes Finanzmarktförderungsgesetz . . . 2678
9. Einführung der Allfinanzaufsicht . . . 2679
10. Weitere KWG-Novellen . . . 2680
11. 6. KWG-Novelle . . . 2681
12. EU-Einflüsse . . . 2684
13. Brexit . . . 2691
14. Einflüsse internationaler Vereinbarungen . . . 2692

§ 111. Die Aufsichtsbehörden und ihre Instrumente . . . 2694
I. Organisation der Bankenaufsicht . . . 2695
1. Zuständige Aufsichtsbehörden . . . 2695
2. Zuständigkeitsverteilung . . . 2696
3. EZB als Notenbank und europäische Bankaufsichtsbehörde . . . 2697
4. Behördenorganisation . . . 2697
5. Internationale und europäische Bankenaufsicht . . . 2703
6. Kosten der Bankenaufsicht . . . 2705
II. Verschwiegenheitspflicht . . . 2707
III. Mittel und Instrumente . . . 2708
1. Laufende Meldungen und Anzeigen . . . 2708
2. Rechtsverordnungen . . . 2708
3. Bekanntmachungen und Verlautbarungen . . . 2709
4. Maßnahmen gegenüber einzelnen Instituten und sonstigen Unternehmen . . . 2709
5. Strafbarkeit von Geschäftsleitern . . . 2710
6. Informelles Verfahren . . . 2710
IV. Rechtsschutz . . . 2711
1. Maßnahmen der Bundesanstalt . . . 2711
2. Maßnahmen der EZB . . . 2711

Anhang zu § 111 . . . 2714

§ 112. Gegenstand der Bankenaufsicht . . . 2719
I. Adressaten der Aufsicht . . . 2720
1. Begriff des Instituts . . . 2720
2. Unternehmen . . . 2722
3. Gewerbsmäßigkeit . . . 2722
4. Kaufmännischer Geschäftsbetrieb . . . 2723
5. Ausnahmen . . . 2723
6. Konzernprivileg für Nichtbanken . . . 2725
II. Begriff und Katalog der Bankgeschäfte . . . 2725
1. Einlagengeschäft . . . 2725
2. Pfandbriefgeschäft . . . 2726
3. Kreditgeschäft . . . 2726
4. Diskontgeschäft . . . 2727
5. Finanzkommissionsgeschäft . . . 2727
6. Depotgeschäft . . . 2727
7. Revolvinggeschäft . . . 2727
8. Garantiegeschäft . . . 2728
9. Scheck-, Wechseleinzugs- und Reisescheckgeschäft . . . 2728
10. Emissionsgeschäft . . . 2728

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

11. E-Geld-Geschäft 2729
12. Zentrale Gegenpartei, CCP 2730
III. Begriff und Katalog der Finanzdienstleistungen 2730
1. Anlagevermittlung 2730
2. Anlageberatung 2731
3. Betrieb eines multilateralen Handelssystems 2731
4. Platzierungsgeschäft 2731
5. Betrieb eines organisierten Handelssystems 2732
6. Abschlussvermittlung 2732
7. Finanzportfolioverwaltung 2732
8. Eigenhandel und Eigengeschäft (Nr. 4 und § 1 Abs. 1a Satz 3 KWG) 2732
9. Drittstaateneinlagenvermittlung 2733
10. Sortengeschäft 2733
11. Factoring 2733
12. Finanzierungsleasing 2733
13. Anlageverwaltung 2733
14. Eingeschränktes Verwahrgeschäft 2734
IV. Weitere Aufsichtsbereiche der BaFin 2734
1. Investmentgeschäft und Immobilien-Aktiengesellschaften 2734
2. Zahlungsdienste und Finanztransfergeschäft 2735
V. Ausländische Institute, Zweigstellen, grenzüberschreitender Dienstleistungsverkehr und Repräsentanzen 2737
1. Tochterunternehmen 2737
2. Unselbständige Betriebsstelle von Unternehmen mit Sitz außerhalb der EG . . . 2737
3. Zweigniederlassungen von Unternehmen mit Sitz innerhalb des Europäischen Wirtschaftsraums 2738
4. Grenzüberschreitende Dienstleistungen aus Drittstaaten 2739
5. Repräsentanzen ausländischer Institute 2739
VI. Banknahe Einrichtungen und weitere Definitionen 2739
1. Finanzunternehmen 2739
2. CRR-Kreditinstitute 2739
3. CRR-Wertpapierinstitute 2740
4. Finanzkonglomerat 2740
5. Bedeutende Beteiligung 2740
6. Finanzinstrumente 2740
7. E-Geld-Institute 2740
VII. Verbotene Geschäfte 2740
1. Werkssparkassen 2740
2. Zwecksparunternehmen 2741
3. Missbrauch des bargeldlosen Zahlungsverkehrs 2741
4. Begrenzung des Investmentbankings 2741
5. Verbote zur Geldwäscheprävention 2741

§ 113. Betriebserlaubnis, Pflichten, Geldwäsche und Geschäftsleiter 2742
I. Erlaubnispflicht 2744
1. Grundlagen 2744
2. Anspruch auf Erlaubniserteilung 2745
3. Träger der Erlaubnispflicht 2746
4. Antragstellung 2746
5. Rechtsfolgen unerlaubter Geschäfte 2746
II. Kriterien der Erlaubniserteilung 2747
1. Anfangskapital 2747
2. Antragsteller und Geschäftsleiter 2748
3. Organisatorische Anforderungen 2748
4. Keine maßgebliche Beteiligung von unzuverlässigen Gesellschaftern 2749
5. Behinderung der Aufsicht aufgrund der Konzernstruktur 2749
6. Anschluss an ein Einlagensicherungssystem 2750
7. Unzureichende Angaben 2750

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

8. Zweigstellen ausländischer Unternehmen, grenzüberschreitender Geschäftsverkehr . . . 2751
9. Einschränkungen und Auflagen . . . 2752
10. Erlaubniserteilung für CRR-Institute . . . 2752
11. Ablehnung des Erlaubnisantrags . . . 2753
12. Rechtsschutz gegen die Ablehnung des Erlaubnisantrags . . . 2753
III. Anforderungen an Geschäftsleitung und Aufsichtsorgan . . . 2754
1. Definition der Geschäftsleiter . . . 2754
2. Persönliche Zuverlässigkeit der Geschäftsleiter . . . 2754
3. Fachliche Eignung von Inhaber und Geschäftsleiter . . . 2755
4. Regelvermutung . . . 2755
5. Einzelfälle . . . 2756
6. Praktische Handhabung . . . 2756
7. Auflagen . . . 2757
8. Qualifikationsanforderungen an das Aufsichts- oder Verwaltungsorgan . . . 2757
IV. Organisatorische Pflichten . . . 2758
1. MaRisk . . . 2759
2. Outsourcing . . . 2761
3. BAIT . . . 2762
4. KAMaRisk . . . 2763
5. Mindestanforderungen an die Compliance-Funktion (MaComp) . . . 2763
6. Umsetzung einer Nachhaltigkeitsstrategie . . . 2763
7. Aufsichtsrechtlicher Überprüfungs- und Bewertungsprozess (Supervisory Review and Evaluation Process, SREP) . . . 2766
V. Organisationspflichten zur Geldwäsche- und Kriminalitätsbekämpfung . . . 2768
1. Geldwäscheprävention . . . 2768
2. Kontenscreening und sonstige interne Sicherungsmaßnahmen . . . 2769
3. Automatisierter Abruf von Konteninformationen . . . 2769
4. Verfassungspolitische Fragwürdigkeit . . . 2770
5. Kontensperre . . . 2770
6. Sonderpflichten im grenzüberschreitenden Zahlungsverkehr . . . 2770
VI. Erlöschen und Aufhebung der Erlaubnis . . . 2771
1. Grundlagen . . . 2771
2. Zweck . . . 2772
3. Erlöschungsgründe . . . 2772
4. Aufhebungsgründe . . . 2773
5. Grundsatz der Verhältnismäßigkeit . . . 2775
6. Rechtsschutz und Rechtsfolgen bei Erlöschen oder Entzug der Erlaubnis durch die BaFin . . . 2775
7. Rechtsschutz gegen Maßnahmen der EZB . . . 2775
VII. Tätigkeitsverbot und Abberufung von Geschäftsleitern . . . 2776
1. Gegenstand und Adressat der Regelung . . . 2776
2. Maßnahmen bei Gründen zum Erlaubnisentzug . . . 2776
3. Verletzung von Aufsichtsbestimmungen (§ 36 Abs. 2 KWG) . . . 2779
4. Rechtsfolgen . . . 2780
VIII. Abberufung und Tätigkeitsverbot von Mitgliedern des Aufsichtsorgans . . . 2781
IX. Aufgaben des Registergerichts . . . 2782

§ 114. Eigenmittel und Liquidität . . . 2783
I. Bedeutung . . . 2784
1. Funktionen des Eigenkapitals . . . 2784
2. Entwicklung der Eigenkapitalvorschriften . . . 2784
3. Wettbewerbspolitische Bedeutung der Eigenmittel . . . 2785
4. Anforderung an die Liquidität . . . 2786
II. Definition von Eigenkapital . . . 2787
1. Überblick . . . 2787
2. Risikoarten . . . 2788
3. Risikobemessung . . . 2788
4. Regelungsstruktur der CRR II . . . 2789

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

5. Eigenmittelkategorien nach CRR II 2789
6. Kapitalpuffer 2790
III. Eigenmittelanforderungen 2793
IV. Liquiditätsanforderungen 2794
1. Grundlagen 2794
2. Capital Requirements Regulation (CRR II) 2795
3. Liquidity Coverage Ratio, LCR 2795
4. Net Stable Funding Ratio, NSFR 2795
5. Kreditwesengesetz (KWG) 2795
6. Liquiditätsverordnung (LiqV) 2796
V. Aufsicht über Finanzkonglomerate 2797

§ 115. Beschränkungen und Kontrollen des Kreditgeschäfts 2799
I. Überblick 2800
II. Kreditbegriff 2800
1. Allgemeines 2800
2. Kreditbegriff für Großkredite 2801
3. Kreditbegriff für Millionenkredite 2801
4. Kreditbegriff für Organkredite 2802
5. Kreditnehmereinheit und Gruppe verbundener Kunden 2802
III. Großkredite 2803
1. Hintergrund 2803
2. Großkreditobergrenze 2804
3. Überschreiten der Großkreditobergrenze 2804
4. Beschlussfassung 2804
5. Meldung von Großkrediten 2805
6. Übergangsregeln und Ausnahmen 2805
IV. Millionenkredite 2806
1. Zweck und Funktionsweise 2806
2. Anzeigepflicht und Anzeigeverfahren 2806
3. Benachrichtigung der Kreditgeber 2806
4. Voranfrage 2807
V. Organkredite 2807
1. Anwendungsbereich 2807
2. Beschlussfassung 2808
VI. Besondere Anforderungen an das Kreditgeschäft und Offenlegungspflicht 2810
1. Anforderungen nach den MaRisk 2810
2. Offenlegungspflicht nach § 18 KWG 2811

§ 116. Sparverkehr, Konditionen, Werbung und Bezeichnungsschutz 2814
I. Regelungen für den Sparverkehr 2815
1. Geltung der Verordnung über die Rechnungslegung der Kreditinstitute (RechKredV) 2815
2. Merkmale der Spareinlage nach RechKredV 2815
II. Konditionenregelungen 2816
1. Frühere Konditionenreglementierung 2816
2. Geltende Konditionenregelungen 2817
3. Rücktauschbarkeit elektronisches Geld 2818
4. Preisangabe 2818
III. Werbung und Wettbewerb 2818
1. Eingriffsbefugnis der Bankenaufsicht 2818
2. Begriff der Werbung 2819
3. Begriff des Missstands der Werbung 2819
4. Praxis der Aufsicht 2820
5. Verfahren 2821
6. Selbstregelungsverfahren der Kreditwirtschaft 2822
IV. Hinweispflicht auf die Sicherungseinrichtung 2823
1. Anschluss an ein Sicherungssystem 2823
2. Pflicht zur Information 2824
3. Information vor Vertragsschluss 2824

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

4. Warnhinweis für nicht gesicherte Forderungen 2825
5. Information im Preisaushang 2825
6. Informationsbogen und Hinweis in den Kontounterlagen 2825
7. Auskunftspflicht auf Anfrage 2826
8. Ausscheiden aus einem Einlagensicherungssystem 2826
9. Wechsel der Entschädigungseinrichtung 2827
V. Bezeichnungsschutz 2827
1. Gegenstand der Regelungen 2827
2. Betriebserlaubnis 2828
3. Bank/Volksbank/Auslandsbank 2828
4. Sparkasse/Bausparkasse 2828
5. Schutzumfang 2829
6. Befugnisse des Registergerichts und der BaFin 2830

§ 117. Anzeigen, Auskunftspflichten, Jahresabschluss 2831
I. Aufsichtliches Meldewesen 2831
1. Hintergrund 2831
2. Weitere laufende Anzeigen und Meldungen 2837
3. Organisatorische Anzeigen 2838
4. Verfahren und Sanktionen 2839
II. Aufstellung des Jahresabschlusses 2839
1. Anwendbare Vorschriften 2839
2. Verpflichtung zur Vorlage des Jahresabschlusses an die Bankenaufsicht 2839
III. Prüfung des Jahresabschlusses 2840
1. Prüfungspflicht 2840
2. Bestellung des Abschlussprüfers 2840
3. Aufsichtliche Pflichten des Prüfers 2841
IV. Depotprüfung 2841
V. Auskunftsrecht und Sonderprüfung 2842
1. Untersuchungsbefugnisse sowie Prüfungsrechte der EZB 2842
2. Auskunfts- und Prüfungsrechte der BaFin 2843
3. Kosten und Rechtsschutz 2844

§ 118. Sanierung, Abwicklung und Einlagensicherung 2845
I. Möglichkeiten der Bankenaufsicht 2848
1. Maßnahmen zur Verbesserung der Eigenmittelausstattung und der Liquidität . . 2848
2. Maßnahmen bei Gefahr 2851
3. Insolvenzantragsrecht 2852
4. Moratorium 2852
5. Maßnahmen zur Begrenzung makroprudenzieller oder systemischer Risiken durch die nationale Aufsicht 2853
6. Makroprudenzielle Aufgaben und Instrumente der EZB 2854
7. Trennbankensystem 2855
II. Sanierung und Abwicklung von Instituten (Reorganisation und Restrukturierung) 2855
1. Einführung 2855
2. Regelungen auf EU-Ebene 2859
3. Regelungen auf nationaler Ebene 2863
III. Einlagensicherung und Institutssicherung 2868
1. Einführung 2868
2. Entwicklung der Einlagensicherungseinrichtungen 2869
3. Der EU-rechtliche Rahmen: Einlagensicherungsrichtlinie 2870
4. Weitere EU-rechtliche Normierungen und Internationale Standardsetzer 2874
5. Umsetzung der Einlagensicherungsrichtlinie: Einlagensicherungsgesetz (EinSiG) 2875
6. Bestehende Einlagensicherungssysteme 2879
IV. Anlegerentschädigung 2892
1. Einführung 2892
2. Anlegerentschädigungsrichtlinie (RL 97/9/EG) 2892
3. Umsetzung in nationales Recht: Anlegerentschädigungsgesetz (AnlEntG) 2894

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

§ 119. Basel III: Neukonzeption des Eigenkapital- und Liquiditätsregimes 2895
I. Einführung 2895
1. Ausgangspunkt: die Finanzkrise seit Juni 2007 2895
2. Antwort aus bankaufsichtlicher Sicht 2897
3. Einzelelemente der neuen Regulierung unter „Basel III“ 2897
II. Verschärfung der Eigenkapitalanforderungen 2899
1. Bessere Qualität des EK 2899
2. Risikosensitive vs. starre EK-Anforderung? 2900
3. Neue Mindestanforderungen an die Höhe des EK 2902
4. Makroökonomische Effekte und EK-Anforderungen 2903
5. Makroökonomische Antworten in Basel III: Die zusätzlichen EK-Puffer 2904
6. Einführung einer Verschuldungsgrenze (Leverage Ratio) 2906
III. Das neue Liquiditätsregime 2907
1. Allgemeine Gesichtspunkte, flankierende Maßnahmen 2907
2. Kurzfristige Stresskennziffer (LCR) 2908
3. Langfristige Strukturkennziffer (NSFR) 2909
IV. Die Neuregulierungen von Basel III, Teil 2 (2012–2018) 2909
1. Ansatzpunkte des Baseler Ausschuss in Teil 2 von Basel III 2909
2. Operationelles Risiko und Marktrisiko in Teil 2 von Basel III 2910
3. Der neue „output-floor“ in Teil 2 von Basel III, ... 2911

22. Kapitel. Bankrecht und Währungsrecht der Europäischen Union

§ 120. Das Europäische System der Zentralbanken und die Europäische Zentralbank 2912
I. Einleitung 2916
II. Geschichte und Begriffe 2917
III. Die rechtliche Einführung des Euro: Vertragskontinuität, Abrundungen und Übergangsvorschriften 2918
1. Allgemeines 2918
2. Banknoten und Münzen 2919
3. Indexierung 2920
IV. Ziele, Aufgaben, beratende Funktionen und andere Aufgaben und sonstige Geschäfte 2921
1. Ziele 2921
2. Aufgaben und Dezentralisierung 2921
3. Beratende Funktionen, Erhebung statistischer Daten, internationale Zusammenarbeit 2925
4. Andere als die in der Satzung bezeichneten Aufgaben und sonstige Geschäfte . . 2925
V. Rechtsstellung und Organisation des ESZB und Eurosystems 2926
1. Rechtsstellung und Weisungsunabhängigkeit des ESZB und der EZB 2926
2. Organisation des Eurosystems/ESZB 2928
3. Rechtsakte und sonstige Rechtsinstrumente 2930
VI. Geldpolitische Aufgaben des Eurosystems 2930
1. Die quantitative Festlegung der Preisstabilität 2931
2. Die Zwei-Säulen-Strategie des Eurosystems als Hilfsmittel bei der Analyse 2931
VII. Geldpolitische Instrumente des Eurosystems 2932
1. Offenmarktgeschäfte 2933
2. Ständige Fazilitäten 2935
3. Mindestreserven 2935
4. Notenbankfähige Sicherheiten 2938
VIII. Zahlungsverkehr und Finanzmarktinfrastrukturen 2939
1. TARGET2 2939
2. TARGET2-Securities (T2S) 2940
3. Finanzmarktinfrastrukturen 2941
4. Überwachung 2942
5. Katalysatorfunktion 2942
6. Digitaler Euro 2942
IX. Aufsicht 2943

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

X. Finanzvorschriften 2944
1. Kapital – Schlüssel 2944
2. Währungsreservenübertragung 2944
XI. Gerichtliche Kontrolle 2944
XII. Änderungen der ESZB-/EZB-Satzung 2945
XIII. ESZB- und Eurosystem-Erweiterung 2945

§ 121. Der Ansatz der Bankrechtskoordinierung 2947
I. Allgemeines 2948
II. Überblick über die bisherigen Koordinierungsschritte 2956
1. Bankrichtlinien 2956
2. Kodifizierung 2960
3. Umsetzung von Basel I–III, Capital Requirements Directive (CRD)/Capital Requirements Regulation (CRR) 2960
4. Die Bankenunion – Sonderregeln für das Eurowährungsgebiet und teilnehmende Mitgliedstaaten – und die Kapitalmarktunion 2964
5. Weitere Bereiche 2968
6. Komitologie und Lamfalussy-Verfahren 2971
III. Die Bedeutung der Artikel 49 bis 62 des Vertrags über die Arbeitsweise der europäischen Union (AEUV) 2977
1. Koordinierungsverfahren 2978
2. Die Aufhebung von „Beschränkungen“ 2979
IV. Niederlassung, Dienstleistung, Kapitalverkehr 2980
1. Niederlassungsformen 2980
2. Dienstleistungsfreiheit 2983
3. Freiheit des Kapitalverkehrs 2986

§ 122. Bankenbegriff und Marktzugang 2992
I. Der Kreis der angesprochenen Institute 2992
1. Kreditinstitute 2993
2. Finanzinstitute 2994
3. Wertpapierfirmen 2995
II. Die Zulassung von Kreditinstituten 2998
1. Geschäftsleiter 2999
2. Rechtsform und Eigentumsverhältnisse 3000
3. Anfangskapital 3001
4. Unterrichtung der Zulassungsbehörde 3001
III. Die Aufnahme der grenzüberschreitenden Tätigkeit 3001
1. Zweigstellen 3002
2. Die Dienstleistungsanzeige 3003
IV. Der Zugang der Kreditinstitute aus „Drittländern“ 3004
1. Zweigstellen und Dienstleistungen aus Drittländern 3004
2. Tochterbanken 3004
V. Die Finanzkonglomerate 3005

§ 123. Die fortlaufende Aufsicht über Kreditinstitute 3009
I. Eigenmittel, Solvabilität und Liquidität 3010
1. Die Definition der Eigenmittel 3012
2. Der Solvenzkoeffizient 3016
3. Risikomessung nach CRD bzw. CRR und NPLs 3018
4. Kapitalpuffer, Liquiditätsvorschriften und Leverage Ratio 3020
5. Bewertungsvorschriften und Vorschriften zu Ratingagenturen 3022
II. Großkreditregelung und Beteiligungsbesitz 3024
III. Die konsolidierte Aufsicht 3026
1. Betroffene Institutsgruppen 3026
2. Form und Umfang der Konsolidierung 3027
IV. Die Publizitätspflichten der Kreditinstitute 3028
1. Die Bankbilanzrichtlinie (BBR) 3030
2. Publizitätspflichten der Zweigniederlassungen 3031
3. Offenlegungsvorschriften – Dritte Säule der CRD 3032

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

V. Verhaltensregeln außerhalb des Bankaufsichtsrechts 3032
1. Verbraucherkredit und -schutz, Hypothekarkredit 3033
2. Geldwäsche 3036
3. Wertpapiergeschäft 3040
4. Zahlungsverkehr 3052
5. Steuerliche Aspekte 3060

§ 124. Das Kreditinstitut in der Krise 3063
I. Zielsetzung und Krisenprävention 3063
II. Absicherung der Einlagen 3065
1. Die Einlagensicherungsrichtlinie 3065
2. Der Kommissionsvorschlag zum Einlagen(rück)versicherungssystem (EDIS) . . . 3067
III. Abwicklungsverfahren (Sanierung und Liquidation) 3069
1. Richtlinie über die Sanierung und Liquidation von Kreditinstituten 3069
2. Krisenmanagement-Richtlinie (BRRD) 3070
3. Einheitlicher Abwicklungsmechanismus (SRM, SRB und SRF) für den Euroraum 3076

§ 125. Fragen der praktischen Umsetzung 3080
I. Europäische Gremien 3081
1. Europäischer Bankenausschuss (EBC) und Expertengruppen der Kommission . 3081
2. Vom Kontaktausschuss zur Europäischen Bankaufsichtsbehörde 3083
3. Weitere Europäische Ausschüsse mit Bedeutung für den Bankbereich (ESC, EFC, FSC) 3087
II. Europäische Verbände 3088
III. Die Umsetzung von Richtlinien und ihre Kontrolle 3088
IV. Die Erweiterung der EU 3090

23. Kapitel. Kartellrecht, Beihilfenaufsicht

§ 126. Das nationale Kartellrecht der Kreditwirtschaft 3092
I. Überblick 3093
II. Der frühere Sonderbereich Kreditwirtschaft und seine Rechtfertigung 3095
1. Die Bereichsausnahme und ihre Begründung 3095
2. Abbau der Sonderregeln 3095
III. Wirtschaftliche Bedeutung des früheren Sonderbereichs 3097
IV. Rechtslage seit der 7., 8., 9. und 10. GWB-Novelle 3100
1. Das Kartellverbot des § 1 GWB 3100
2. Empfehlungen 3101
3. Kartellfreie Kooperationen 3102
4. Vertikale Vereinbarungen 3103
5. Einzelfallvereinbarungen 3105
V. Bisheriges Verfahren der Freistellung; neues Legalausnahmesystem 3106
1. Überblick 3106
2. Das System der Legalausnahme 3106
3. Keine Beteiligung der Fachaufsicht bei der Aufsicht durch die Kartellbehörden 3108
VI. Die Rechtsanwendung des deutschen Kartellrechts in Einzelbereichen der Kreditwirtschaft 3108
1. Empfehlungen zu Preisen und Konditionen für Bankdienstleistungen 3108
2. Zahlungsverkehrsabkommen und eurocheque-Abkommen 3111
3. Geldausgabeautomatensysteme und Kartenzahlungssysteme 3113
4. Einlagensicherungssysteme 3119
5. Devisenkursfixing 3119
6. Kooperationen 3120
7. Das sparkassenrechtliche Regionalprinzip 3121
8. Fusionskontrolle 3122
9. Austausch und Veröffentlichung von Marktinformationen 3125

§ 127. Die Anwendung der EU-Wettbewerbsregeln auf die Kreditwirtschaft 3127
I. Anwendbarkeit der Wettbewerbsregeln der europäischen Verträge auf die Kreditwirtschaft 3127

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

II. Anwendung von Art. 101 AEUV auf die Kreditwirtschaft 3134
1. Verbotene Formen der Zusammenarbeit 3135
2. Wettbewerbsbeschränkung; Spürbarkeit 3140
3. Beeinträchtigung des zwischenstaatlichen Handels 3144
III. Freistellungen nach Art. 101 Abs. 3 AEUV 3146
1. Allgemeine Freistellungsvoraussetzungen 3146
2. Einzelfreistellung 3147
IV. SEPA 3152
V. Fusionskontrolle 3153

§ 128. Die Aufsicht über staatliche Beihilfen (Art. 107 ff. AEUV) 3157
I. Überblick 3158
II. Inhalt des Beihilfenverbotes; Verfahren bei der Beihilfenaufsicht 3160
1. Der Begriff der staatlichen Beihilfe 3160
2. Empfänger der Beihilfe 3161
3. Verfälschung des Wettbewerbs 3161
4. Ausnahmen vom Beihilfenverbot (Art. 107 Abs. 2 und 3 AEUV) 3162
5. Verfahren der Beihilfenaufsicht 3163
III. Staatsbürgschaften und Beihilfenverbot 3165
1. Staatsbürgschaften als Beihilfe 3165
2. Beihilferechtliche Stellung der Banken 3165
3. Rechtsfolgen bei rechtswidriger Staatsbürgschaft 3166
IV. Beihilfenkontrolle im Bereich der öffentlich-rechtlichen Banken und der Sparkassen 3167
1. Anstaltslast und Gewährträgerhaftung als Beihilfe 3167
2. Das Verfahren der EU-Kommission: Verständigung vom 17.7.2001 – Schlussfolgerungen vom 28.2.2002 3168
3. Änderungen der Sparkassen- und Landesbankgesetze 3169
4. Bezeichnung „Sparkasse“ 3169
V. Die Beihilfenkontrolle in der Finanzmarktkrise 3169
1. Beihilfen an Banken als Rettungs- und Umstrukturierungsbeihilfen 3170
2. Beihilfen zur Behebung einer beträchtlichen Störung im Wirtschaftsleben 3170
3. Die Entscheidung der Kommission zum deutschen Finanzmarktstabilisierungsfondsgesetz 3177
4. Fazit 3178
VI. Die Beihilfenkontrolle in der Corona-Krise 3178
1. Katastrophenbeihilfen gem. Art. 107 Abs. 2 lit. b AEUV 3178
2. Beihilfen zur Behebung einer beträchtlichen Störung im Wirtschaftsleben eines Mitgliedstaates gem. Art. 107 Abs. 3 lit. b Alt. 2 AEUV 3179
3. Von der Bundesrepublik Deutschland angemeldete Maßnahmen 3180

Sachverzeichnis 3183

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG