

Bankrechts-Handbuch

Ellenberger / Bunte

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

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. (Berkeley)*, 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, Bückeberg; *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 Müncher*, 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. (Berkeley)*, 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 Wälz*, 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 Zahnte*, Ministerialrat, Berlin.

6. Auflage 2022



Zitiervorschlag:
Ellenberger/Bunte BankR-HdB/Bearbeiter § 1 R.n. 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)



[chbeck.de/nachhaltig](https://www.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 Papatthanassiou	§ 120
Dr. Bernd Peters	§§ 39, 40, 56 (zus. mit Münscher und Jungmann), 57, 68

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

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

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

Inhaltsübersicht

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 Verwahrungsgeschäft	2086
14. Kapitel. Kreditvertrag	
§ 50. Erscheinungsformen	2088
§ 51. Darlehensvertrag	2098
§ 52. Krediteröffnungsvertrag	2132
§ 53. Vergütungen	2145
§ 54. Kündigungsrecht	2209

Inhaltsübersicht

§ 55. Leistungsstörungen	2287
§ 56. Verbraucherdarlehensrecht	2311
§ 57. Verbraucherleasing	2473
§ 58. Immobilier-Verbraucherdarlehensverträge/Immobilardarlehensverträge	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. Effktengeschäft (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 Effktengeschäft	1326
§ 91. Vermögensverwaltung	1364
§ 92. Das Emissionsgeschäft	1383

Inhaltsübersicht

§ 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 Kreditgeschäftes	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

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

Inhaltsverzeichnis

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

Inhaltsverzeichnis

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 Gutgläubensschutzes	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

Inhaltsverzeichnis

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 Entreichung	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

Inhaltsverzeichnis

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

Inhaltsverzeichnis

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: Sicherheiten 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

Inhaltsverzeichnis

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

Inhaltsverzeichnis

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. Einlagensicherungsfonds 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

Inhaltsverzeichnis

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. Ehwirkungen 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

Inhaltsverzeichnis

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

Inhaltsverzeichnis

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. Auskunftersuchen 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

Inhaltsverzeichnis

§ 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

Inhaltsverzeichnis

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. Beendigungs- und Nachbesserungsverpflichtung 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

Inhaltsverzeichnis

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 Controllershship) ..	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
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, Plegschaft und Betreuung	927
1. Allgemeines	927

Inhaltsverzeichnis

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. Vorphändung	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

Inhaltsverzeichnis

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 Kontosperrung	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

Inhaltsverzeichnis

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

Inhaltsverzeichnis

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. Schutzzumfang 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. Saldoanerkennnis	1238
7. Beendigung des Kontokorrentverhältnisses	1241
 7. Kapitel. Überweisungsverkehr	
§ 27. Abwicklung des Inlands-Überweisungsverkehrs	1244
I. Einleitung	1246

Inhaltsverzeichnis

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. Insolvenzzrechtliche 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

Inhaltsverzeichnis

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

Inhaltsverzeichnis

§ 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. Saldoanerkennnis	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

Inhaltsverzeichnis

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
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

Inhaltsverzeichnis

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 Interbankentgelte 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

Inhaltsverzeichnis

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

Inhaltsverzeichnis

§ 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 internationales 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 Wechselerforderungen 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

Inhaltsverzeichnis

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. Aufwendersatz, 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

Inhaltsverzeichnis

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. Zahlungsverprechen 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

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

Inhaltsverzeichnis

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/Verwarentgelte	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 Sparkunde	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. Sammelkunde	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

Inhaltsverzeichnis

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

Inhaltsverzeichnis

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

Inhaltsverzeichnis

§ 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. Entstehungsgeschichte 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

Inhaltsverzeichnis

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. Vollaussnahmen/§ 491 Abs. 2 Satz 2 Nr. 1–6 BGB	2326
5. Teilaussnahmen	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. Gesamtfälligestellung 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

Inhaltsverzeichnis

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 – Gesamtfälligkeit	2486
§ 58. Immobilien-Verbraucherdarlehensverträge/ImmobiliarDarlehensverträge ..	2487
I. Terminologie und Gesetzgebungshistorie	2490
1. Der Begriff „ImmobiliarDarlehensvertrag“ (§ 503 Abs. 1 BGB aF)	2491
2. Der Begriff „Immobilien-Verbraucherdarlehensvertrag“ (§ 491 Abs. 3 BGB) ..	2491
3. Gesetzssystematik 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 Immobilien-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. Immobilien-Verbraucherdarlehensverträge in Gestalt von Zahlungsaufschüben und sonstigen Finanzierungshilfen	2499
4. Ausnahmen	2500
IV. Geltung des allgemeinen Verbraucherdarlehensrechts für ImmobiliarDarlehensverträge bzw. für Immobilien-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 Immobilien- Verbraucherdarlehensverträge geltenden Sonderregelungen	2501
1. Informationspflichten – Systematik und Überblick	2501
2. Besonderheiten bei der Kreditwürdigkeitsprüfung	2502

Inhaltsverzeichnis

3. Verbot von Kopplungsgeschäften	2509
4. Bedenkzeit	2512
5. Verzugszins	2513
6. Beendigung des Darlehensverhältnisses durch den Darlehensgeber; Gesamtfälligkeit	2513
7. Vorzeitige Rückzahlung des Darlehens durch den Darlehensnehmer; Vorfalligkeitsentschädigung	2514
8. Verbundene Verträge	2518
VI. Ergänzende Bestimmungen für Immobilier-Verbraucherdarlehensverträge in Fremdwährung	2519
1. Definition von „Landeswährung des Darlehensnehmers“	2520
2. Definition von „Immobilier-Verbraucherdarlehensvertrag in Fremdwährung“	2521
3. Rechte des Darlehensnehmers	2521
4. Abweichende und ergänzende Regelungen	2522
VII. (Vorvertragliche) Informationspflichten bei Immobilier- Verbraucherdarlehensverträgen	2522
1. Allgemeine Informationspflichten bestimmter Darlehensgeber	2523
2. Vorvertragliche Informationspflichten	2524
3. Angaben im Immobilier-Verbraucherdarlehensvertrag	2525
4. Besondere Informationspflichten während der Vertragslaufzeit	2527
VIII. Beratungsleistungen bei Immobilier-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

Inhaltsverzeichnis

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 Gesetzesverstößes	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. Gesetzswidrige 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

Inhaltsverzeichnis

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 Bareinlagenschuld	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

Inhaltsverzeichnis

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 Kündigung 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. Kreditwürdigkeit 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

Inhaltsverzeichnis

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. Hypothekendarlehen	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 Sicherungsbuchgrundschild	2847
2. Insolvenzfestigkeit der Treuhand-Sicherungsbuchgrundschild	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. Disagiorückertattung	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

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

Inhaltsverzeichnis

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. Inhaltliche 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

Inhaltsverzeichnis

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

Inhaltsverzeichnis

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 Erfüllungübernahme	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

Inhaltsverzeichnis

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 Lösungsanspruch	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

Inhaltsverzeichnis

5. Abtretung der Ansprüche auf Rückgewähr vor- und gleichrangiger Grundsschulden	523
6. Abtretung des Anspruchs auf Rückübertragung von Rückgewähransprüchen ..	527
7. Die Verwertung von Grundsschuld, persönlicher Haftung und Rückgewähransprüchen	527
8. Sicherheitenfreigabe, insbesondere Rückgewähr der Grundsuld	533
9. Bewertung von Grundsuld, persönlicher Haftung und Rückgewähransprüchen	542
10. Anrechnung von Zahlungen auf die Grundsuld 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. Zustimmung 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

Inhaltsverzeichnis

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 gewöhnlichen Sicherungsabtretung	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

Inhaltsverzeichnis

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 Verwertungs pools	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 beweiserrechtliche 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

Inhaltsverzeichnis

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 Sanierungsinstrument	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. Positivklärung	767
1. Inhalt und Wirkungen	767
2. Positivklärungen in der Insolvenz	769
3. Bilanzvermerkplicht 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. Bilanzvermerkplicht 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 Zahlungsverpflichtungen bei Projektfinanzierung	786
XV. Mitverpflichtungserklärung (gesamtschuldnerische Mithaft)	786
1. Kreditsicherung und Gesellschaftsrecht	786

Inhaltsverzeichnis

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 Forfating	
§ 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

Inhaltsverzeichnis

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 (Ankauffactoring) – 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 Rechtsdienstleistungsgesetz, 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

Inhaltsverzeichnis

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 i.e.S.)	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 interessenswahrenden 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

Inhaltsverzeichnis

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

Inhaltsverzeichnis

§ 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

Inhaltsverzeichnis

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

Inhaltsverzeichnis

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. Auskunft- 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 Aufgreifbestand für Regulierung (§ 1 Abs. 1 KAGB)	1525
6. Das Aufsichtsrecht der Kapitalverwaltungsgesellschaften	1534

Inhaltsverzeichnis

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 Plattformen 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

Inhaltsverzeichnis

8. Sonderbehandlung bei Insolvenz eines Clearing-Mitglieds (Art. 48 EMIR, Art. 102b EGIInsO)	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

Inhaltsverzeichnis

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
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

Inhaltsverzeichnis

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 Partevereinbarungen	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

Inhaltsverzeichnis

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-Devisen	2049
2. Rechtsnatur der Euro-Devisen	2050
3. Abschlüsse in Euro-Depositengeschäften	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

Inhaltsverzeichnis

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. Wahrungsklauseln	2089
4. Wahrungswahlklauseln	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-	2112
4. Die Berücksichtigung ausländischen Devisenrechts außerhalb des Abkommens über den Internationalen Währungsfonds (IWF-)	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-)	2114
1. Vorrang des IWF-	2115
2. Auslegung der Bestimmungen des IWF-	2115
3. Devisenkontrakt („exchange contract“) iSd Art. VIII Abschn. 2 (b) IWF-	2116
4. Die Berührung des Devisenbestandes eines Mitgliedsstaats („which involve the currency of any member“)	2123
5. Verstoß gegen Devisenkontrollbestimmungen („exchange regulations“)	2123
6. Abkommenskonformitat der Devisenkontrollbestimmungen	2124
7. Die Rechtsfolgenseite des Art. VIII Abschn. 2 (b) („unenforceable“) IWF-	2125
8. Der Zeitpunkt der Beurteilung der Unklagbarkeit	2127
III. Berücksichtigung ausländischen Devisenrechts außerhalb des Abkommens über den Internationalen Währungsfonds (IWF-)	2128
1. Art. VIII Abschn. 2 (b) IWF- 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

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 Insiggeschäfts, § 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 Inkasso (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

Inhaltsverzeichnis

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 Akkreditivverlösen	2289
1. Übertragbare Akkreditive	2289
2. Gegenakkreditive („back-to-back credits“)	2295
3. Abtretung von Akkreditivverlösen	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 unstimmgiger Dokumentenvorlagen	2356
1. Das Verfahren zur Geltendmachung von Unstimmigkeiten	2356
2. Honorierung oder Negoziierung unter Vorbehalt	2359

Inhaltsverzeichnis

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 Negozierung 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. Garantierauftrag	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

Inhaltsverzeichnis

4. Der Rechtsmissbrauchseinwand in der Garantiepraxis	2445
5. Einstweiliger Rechtsschutz	2448
VIII. Rückabwicklung zu Unrecht gezahlter Garantiebeträge	2453
1. Bereicherungsrechtliche 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. Bedingungsmerkmal	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), Enthftung	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. Entgeltendifferenzierung 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

Inhaltsverzeichnis

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

Inhaltsverzeichnis

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. Rechenschaftspflichten 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

Inhaltsverzeichnis

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

Inhaltsverzeichnis

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. Zwecksparkunternehmen	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

Inhaltsverzeichnis

8. Zweigstellen ausländischer Unternehmen, grenzüberschreitender Geschäftsverkehr	2751
9. Einschränkungen und Auflagen	2752
10. Erlaubniserteilung für CRR-Institute	2752
11. Ablehnung des Erlaubnisanspruchs	2753
12. Rechtsschutz gegen die Ablehnung des Erlaubnisanspruchs	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

Inhaltsverzeichnis

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

Inhaltsverzeichnis

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. Schutzzumfang	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

Inhaltsverzeichnis

§ 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

Inhaltsverzeichnis

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 Solvenzoeffizient	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

Inhaltsverzeichnis

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

Inhaltsverzeichnis

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